

Обзор актуальных вопросов от работников и работодателей за январь 2019 года

04.02.2019

«Аналитические обзоры по актуальным вопросам, поступившим от работников и работодателей, составляются на основании вопросов, поступающих в онлайн раздел «Дежурный инспектор».

В обзор включаются:

- вопросы, наиболее часто поступающие от пользователей в соответствующем месяце в связи с изменением законодательства или нормативных правовых актов в области регулирования трудовых отношений, а также возникновением определенных ситуаций политического и/или экономического характера, влияющих или могущих повлиять на определенные предметные области трудовых отношений;
- вопросы, трактовка трудового законодательства по ответам на которые может носить неоднозначный характер в силу пробелов, противоречий, неточностей формулировок законодательства.

Период: 01.01.2019 по 31.01.2019

Увольнение по сокращению численности или штата

Вопрос № 1:

Законно ли сокращение работника предпенсионного возраста?

Ответ:

Запрет на увольнение лиц предпенсионного возраста, в т.ч. по сокращению численности и/или штата работников законом не установлен. Если в организации фактически будет осуществляться сокращение численности или штата организации, то работодатель вправе будет уволить работника предпенсионного возраста по указанному основанию, соблюдая при этом установленную законом процедуру.

При этом Закон РФ от 19.04.1991 № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации» устанавливает льготу для некоторых граждан предпенсионного возраста, отвечающим условиям для назначения страховой пенсии по старости. Так, если они были уволены в связи с ликвидацией либо сокращением численности или штата работников и у них осталось не более 2 лет до наступления пенсионного возраста, то по предложению органов службы занятости при отсутствии возможности трудоустройства с их согласия может назначаться пенсия на период до наступления возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, в том числе назначаемую досрочно, но не ранее чем за два года до наступления соответствующего возраста.

Правовое обоснование:

Работодатель вправе расторгнуть трудовой договор в случаях сокращения численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя (п. 2 ч. 1 ст. 81 ТК РФ).

В соответствии с ч. 2 ст. 180 ТК РФ о предстоящем увольнении в связи с сокращением численности или штата работников организации работники предупреждаются работодателем персонально и под роспись не менее чем за два месяца до увольнения.

При проведении мероприятий по сокращению численности или штата работников организации работодатель обязан предложить работнику другую имеющуюся работу (вакантную должность) в соответствии с частью третьей статьи 81 ТК РФ (ч. 1 ст. 180 ТК РФ).

Согласно ст. 179 ТК РФ при сокращении численности или штата работников преимущественное право на оставление на работе предоставляется работникам с более высокой производительностью труда и квалификацией.

При равной производительности труда и квалификации предпочтение в оставлении на работе отдается: семейным - при наличии двух или более иждивенцев (нетрудоспособных членов семьи, находящихся на полном содержании работника или получающих от него помощь, которая является для них постоянным и основным источником средств к существованию); лицам, в семье которых нет других работников с самостоятельным заработком; работникам, получившим в период работы у данного работодателя трудовое увечье или профессиональное заболевание; инвалидам Великой Отечественной войны и инвалидам боевых действий по защите Отечества; работникам, повышающим свою квалификацию по направлению работодателя без отрыва от работы.

Коллективным договором могут предусматриваться другие категории работников, пользующиеся преимущественным правом на оставление на работе при равной производительности труда и квалификации.

Согласно ч. 1 ст. 178 ТК РФ при расторжении трудового договора в связи с сокращением численности или штата работников организации (пункт 2 части первой статьи 81 ТК РФ) увольняемому работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка, а также за ним сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше двух месяцев со дня увольнения (с зачетом выходного пособия).

В исключительных случаях средний месячный заработок сохраняется за уволенным работником в течение третьего месяца со дня увольнения по решению органа службы занятости населения при условии, если в двухнедельный срок после увольнения работник обратился в этот орган и не был им трудоустроен (ч. 2 ст. 178 ТК РФ).

С 1 января 2019 года согласно Федеральному закону от 03.10.2018 № 350-ФЗ лицами предпенсионного возраста признаются работники за пять лет до наступления возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, в том числе назначаемую досрочно.

Пунктом 2 ст. 32 Закона РФ от 19.04.1991 № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации» предусмотрено, что по предложению органов службы занятости при отсутствии возможности для трудоустройства безработным гражданам, не достигшим возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, и имеющим страховой стаж продолжительностью не менее 25 и 20 лет для мужчин и женщин соответственно либо имеющим указанный страховой стаж и необходимый стаж работы на соответствующих видах работ, дающие право на досрочное назначение страховой пенсии по старости в соответствии с Федеральным законом от 28 декабря 2013 года N 400-ФЗ "О страховых пенсиях", уволенным в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности индивидуальным предпринимателем, сокращением численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя, с их согласия может назначаться пенсия на период до наступления возраста, дающего право на

страховую пенсию по старости, в том числе назначаемую досрочно, но не ранее чем за два года до наступления соответствующего возраста. Такая пенсия устанавливается в соответствии с порядком и на условиях, которые предусмотрены Федеральным законом от 28 декабря 2013 года N 400-ФЗ "О страховых пенсиях". Статья 144.1 Уголовного кодекса РФ устанавливает, что необоснованный отказ в приеме на работу лица по мотивам достижения им предпенсионного возраста, а равно необоснованное увольнение с работы такого лица по тем же мотивам наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев либо обязательными работами на срок до трехсот шестидесяти часов.

Иное

Вопрос № 2:

Необходимо ли работодателю оформлять приказ об освобождении работника от работы для прохождения диспансеризации на основании ст. 185.1 ТК РФ или будет достаточно заявления работника?

Ответ:

Нормами действующего законодательства не установлено обязательное оформление приказа об освобождении работника от работы на время прохождения диспансерного обследования, однако издание такого приказа рекомендуется в целях упорядочения документооборота организации, а также во избежание разногласий с работниками и контролирующими органами.

Правовое обоснование:

Согласно ч. 1 ст. 185.1 ТК РФ работники при прохождении диспансеризации в порядке, предусмотренном законодательством в сфере охраны здоровья, имеют право на освобождение от работы на один рабочий день один раз в три года с сохранением за ними места работы (должности) и среднего заработка. Работник освобождается от работы для прохождения диспансеризации на основании его письменного заявления, при этом день (дни) освобождения от работы согласовывается (согласовываются) с работодателем (ч. 3 ст. 185.1 ТК РФ).

Прочие вопросы

Вопрос № 3:

В 2019 году гражданину исполняется 54 года. Он состоит на учете в службе занятости 6 месяцев. Подходящих вакансий по опыту работы и образованию нет. Имеет ли гражданин право на досрочное оформление пенсии? Если нет, то полагается ли ему увеличение срока выплаты пособия?

Ответ:

В 2019 г. пенсионный возраст для женщин – 55,5 лет, предпенсионный возраст – 50,5 лет; для мужчин – соответственно 60,5 лет и 55,5 лет.

Условиями досрочного выхода на пенсию являются:

- 1) признание лица в установленном порядке безработным;
- 2) до достижения пенсионного возраста остается не более двух лет;
- 3) увольнение с работы имело место в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности индивидуальным предпринимателем, сокращением численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя;
- 4) получение лицом предложения органов службы занятости о досрочном назначении ему пенсии при условии, что нельзя подобрать для него подходящую работу. Направление данного предложения органом службы занятости является его правом, а не обязанностью;

5) согласие лица на досрочное назначение ему пенсии;

6) наличие соответствующего страхового стажа (не менее 25 и 20 лет для мужчин и женщин);

7) наличие соответствующей величины индивидуального пенсионного коэффициента (так называемые пенсионные баллы): в 2018 г. не ниже 13,8 с последующим ежегодным увеличением на 2,4 до достижения величины 30. Если все вышеперечисленные условия соблюдены, гражданин имеет право на оформление страховой пенсии досрочно.

Что касается пособия по безработице, то продолжительность периода его выплаты может быть увеличена гражданину предпенсионного возраста:

1) до 12 месяцев в суммарном исчислении в течение 18 месяцев, если он:

- признан в установленном порядке безработными;

- уволен по любым основаниям в течение 12 месяцев, предшествовавших началу безработицы (за исключением граждан, стремящихся возобновить трудовую деятельность после длительного (более одного года) перерыва, граждан, уволенных за нарушение трудовой дисциплины или другие виновные действия, а также граждан, направленных органами службы занятости на обучение и отчисленных за виновные действия);

2) свыше 12 месяцев, но в любом случае до 24 месяцев в суммарном исчислении в течение 36 месяцев, если он имеет страховой стаж продолжительностью не менее 25 и 20 лет для мужчин и женщин соответственно, либо имеет указанный страховой стаж и необходимый стаж работы на соответствующих видах работ, дающих право на досрочное назначение страховой пенсии по старости.

Увеличение продолжительности выплаты данного пособия сверх установленного периода будет происходить следующим образом: на две календарные недели за каждый год работы, превышающий указанный выше страховой стаж.

Правовое обоснование:

В соответствии с п. 2 ст. 5 Закона РФ от 19.04.1991 № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации» (далее – Закон № 1032-1) лицами предпенсионного возраста признаются граждане в течение пяти лет до наступления возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, в том числе назначаемую досрочно.

Статья 8 Федерального закона от 28 декабря 2013 года № 400-ФЗ «О страховых пенсиях» (далее – Федеральный закон № 400-ФЗ) устанавливает, что право на страховую пенсию по старости имеют лица, достигшие возраста 65 и 60 лет (соответственно мужчины и женщины) (с учетом положений, предусмотренных приложением 6 к указанному Федеральному закону). Страховая пенсия по старости назначается при наличии не менее 15 лет страхового стажа. Страховая пенсия по старости назначается при наличии величины индивидуального пенсионного коэффициента в размере не менее 30.

В приложении № 6 к Федеральному закону № 400-ФЗ даны критерии наступления возраста, по достижении которого возникает право на страховую пенсию.

В соответствии с п. 2 ст. 32 Закона № 1032-1 по предложению органов службы занятости при отсутствии возможности для трудоустройства безработным гражданам, не достигшим возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, и имеющим страховой стаж продолжительностью не менее 25 и 20 лет для мужчин и женщин соответственно либо имеющим указанный страховой стаж и необходимый стаж работы на соответствующих видах работ, дающие право на досрочное назначение страховой пенсии по старости в соответствии с Федеральным законом № 400-ФЗ, уволенным в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности индивидуальным предпринимателем, сокращением численности или штата работников организации, индивидуального

предпринимателя, с их согласия может назначаться пенсия на период до наступления возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, в том числе назначаемую досрочно, но не ранее чем за два года до наступления соответствующего возраста. Такая пенсия устанавливается в соответствии с порядком и на условиях, которые предусмотрены Федеральным законом № 400-ФЗ. По достижении возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, в том числе назначаемую досрочно, получатель пенсии вправе осуществить переход на страховую пенсию по старости.

При этом безработными признаются трудоспособные граждане, которые не имеют работы и заработка, зарегистрированы в органах службы занятости в целях поиска подходящей работы, ищут работу и готовы приступить к ней. При этом в качестве заработка не учитываются выплаты выходного пособия и сохраняемого среднего заработка гражданам, уволенным в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности индивидуальным предпринимателем, сокращением численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя (п. 1 ст. 3 Закона № 1032-1).

Согласно ч. 3 ст. 35 Федерального закона № 400-ФЗ с 1 января 2015 года страховая пенсия по старости назначается при наличии величины индивидуального пенсионного коэффициента не ниже 6,6 с последующим ежегодным увеличением на 2,4 до достижения величины индивидуального пенсионного коэффициента 30. При этом необходимая величина индивидуального пенсионного коэффициента при назначении страховой пенсии по старости определяется на день достижения возраста, предусмотренного статьей 8 Федерального закона № 400-ФЗ, а при назначении страховой пенсии по старости ранее достижения возраста, предусмотренного статьей 8 указанного Федерального закона, – на день установления этой страховой пенсии.

Согласно п. 1 и 2 ст. 34.2 Закона № 1032-1 период выплаты пособия по безработице гражданам предпенсионного возраста, признанным в установленном порядке безработными, уволенным по любым основаниям в течение 12 месяцев, предшествующих началу безработицы (за исключением граждан, стремящихся возобновить трудовую деятельность после длительного (более одного года) перерыва, граждан, уволенных за нарушение трудовой дисциплины или другие виновные действия, предусмотренные законодательством Российской Федерации, а также граждан, направленных органами службы занятости на обучение и отчисленных за виновные действия), не может превышать 12 месяцев в суммарном исчислении в течение 18 месяцев.

Период выплаты пособия по безработице гражданам предпенсионного возраста, указанным выше, имеющим страховой стаж продолжительностью не менее 25 и 20 лет для мужчин и женщин соответственно либо имеющим указанный страховой стаж и необходимый стаж работы на соответствующих видах работ, дающие право на досрочное назначение страховой пенсии по старости в соответствии с Федеральным законом № 400-ФЗ, увеличивается сверх установленных 12 месяцев на две недели за каждый год работы, превышающий страховой стаж указанной продолжительности. Период выплаты пособия по безработице указанным гражданам не может превышать 24 месяца в суммарном исчислении в течение 36 месяцев.

Ежегодные оплачиваемые отпуска

Вопрос № 4:

При наличии у работника детей в возрасте 7, 10 и 12 лет, имеет ли он право на получение ежегодного оплачиваемого отпуска в удобное для него время?

Ответ:

Исходя из представленной Вами информации, не имеет. Право на использование ежегодного оплачиваемого отпуска предоставлено родителю, имеющему трех и более детей в возрасте до 12 лет.

Правовое обоснование:

Согласно ст. 262.2 ТК РФ работникам, имеющим трех и более детей в возрасте до двенадцати лет, ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется по их желанию в удобное для них время.