

Обзор актуальных вопросов от работников и работодателей за декабрь 2020 года

21.01.2021

«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: 01.12.2020 по 31.12.2020

Порядок оформления приема на работу

Вопрос № 1:

Трудовой договор с иностранным работником - высококвалифицированным специалистом (ВКС) заключен до момента получения высококвалифицированным специалистом разрешения на работу. Может ли отличаться дата начала действия разрешения от даты начала осуществления трудовой деятельности специалиста в организации или даты должны совпадать и ВКС может приступить к работе только с даты выдачи разрешения?

Ответ:

Иностранный работник, являющийся высококвалифицированным специалистом, может быть допущен к выполнению трудовых обязанностей с даты получения разрешения на работу. Таким образом, по нашему мнению, возможна разница в датах заключения трудового договора и начала осуществления трудовой деятельности. Дата начала осуществления трудовой деятельности может быть позже даты заключения трудового договора, но не раньше.

Правовое обоснование:

Согласно ст. 13 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» для выдачи высококвалифицированному специалисту разрешения на работу и продления в этих целях срока его временного пребывания в Российской Федерации, а также для оформления ему приглашения на въезд в Российскую Федерацию в целях осуществления трудовой деятельности (при необходимости) работодатель или заказчик работ (услуг) представляет в федеральный орган исполнительной власти в сфере миграции или его уполномоченный на то территориальный орган в соответствии с перечнем, установленным федеральным органом исполнительной власти в сфере миграции (далее - его уполномоченный территориальный орган):

- 1) ходатайство о привлечении высококвалифицированного специалиста;
- 2) трудовой договор или гражданско-правовой договор на выполнение работ (оказание услуг) с привлекаемым высококвалифицированным специалистом, вступление в силу которых обусловлено получением данным высококвалифицированным специалистом разрешения на работу;
- 3) письменное обязательство оплатить (возместить) расходы Российской Федерации, связанные с возможным административным выдворением за пределы Российской Федерации или депортацией привлекаемого им высококвалифицированного специалиста.

Гарантии и условия труда медицинских работников

Вопрос № 2:

Должны ли входить в расчет среднего заработка медицинского работника стимулирующие выплаты за работу с пациентами, зараженными коронавирусной инфекцией?

Ответ:

По нашему мнению, выплаты за выполнение особо важных работ медицинским и иным работникам должны учитываться при расчете среднего заработка, т.к. они осуществляются за работу с особыми условиями труда.

Правовое обоснование:

Согласно ч. 1 ст. 139 Трудового кодекса РФ для всех случаев определения размера средней заработной платы (среднего заработка), предусмотренных ТК РФ, устанавливается единый порядок ее исчисления. Указанный порядок установлен Постановлением Правительства РФ от 24.12.2007 № 922.

В соответствии с п. 2 и 3 названного Порядка для расчета среднего заработка учитываются все предусмотренные системой оплаты труда виды выплат, применяемые у соответствующего работодателя, независимо от источников этих выплат. К таким выплатам относятся:

- а) заработная плата, начисленная работнику по тарифным ставкам, окладам (должностным окладам) за отработанное время;
- б) заработная плата, начисленная работнику за выполненную работу по сдельным расценкам;
- в) заработная плата, начисленная работнику за выполненную работу в процентах от выручки от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг), или комиссионное вознаграждение;
- г) заработная плата, выданная в неденежной форме;
- д) денежное вознаграждение (денежное содержание), начисленное за отработанное время лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, депутатам, членам выборных органов местного самоуправления, выборным должностным лицам местного самоуправления, членам избирательных комиссий, действующих на постоянной основе;
- е) денежное содержание, начисленное муниципальным служащим за отработанное время;
- ж) начисленные в редакциях средств массовой информации и организациях искусства гонорар работников, состоящих в списочном составе этих редакций и организаций, и (или) оплата их труда, осуществляемая по ставкам (расценкам) авторского (постановочного) вознаграждения;
- з) заработная плата, начисленная преподавателям профессиональных образовательных организаций за часы преподавательской работы сверх установленной и (или) уменьшенной годовой учебной нагрузки за текущий учебный год, независимо от времени начисления;
- и) заработная плата, окончательно рассчитанная по завершении предшествующего событию календарного года, обусловленная системой оплаты труда, независимо от времени начисления;
- к) надбавки и доплаты к тарифным ставкам, окладам (должностным окладам) за профессиональное мастерство, классность, выслугу лет (стаж работы), знание иностранного языка, работу со сведениями, составляющими государственную тайну, совмещение профессий (должностей), расширение зон обслуживания, увеличение объема выполняемых работ, руководство бригадой и другие;
- л) выплаты, связанные с условиями труда, в том числе выплаты, обусловленные районным регулированием оплаты труда (в виде коэффициентов и процентных надбавок к заработной плате), повышенная оплата труда на тяжелых работах, работах с вредными и (или) опасными и иными особыми условиями труда, за работу в ночное время, оплата работы в выходные и нерабочие праздничные дни, оплата сверхурочной работы;
- м) вознаграждение за выполнение функций классного руководителя педагогическим работникам государственных и муниципальных образовательных организаций;
- н) премии и вознаграждения, предусмотренные системой оплаты труда;
- о) другие виды выплат по заработной плате, применяемые у соответствующего работодателя.

Для расчета среднего заработка не учитываются выплаты социального характера и иные выплаты, не относящиеся к оплате труда (материальная помощь, оплата стоимости питания, проезда, обучения, коммунальных услуг, отдыха и другие).

Постановлением Правительства РФ от 12.04.2020 № 484 утверждены Правила предоставления в 2020 году иных межбюджетных трансфертов из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации, источником финансового обеспечения которых являются бюджетные ассигнования резервного фонда Правительства Российской Федерации, в целях софинансирования в полном объеме расходных обязательств субъектов Российской Федерации, возникающих при осуществлении выплат стимулирующего характера за выполнение особо важных работ медицинским и иным работникам, непосредственно участвующим в оказании медицинской помощи гражданам, у которых выявлена новая коронавирусная инфекция COVID-19.

Прочие вопросы

Вопрос № 3:

Что является фактом причинения вреда жизни, здоровью граждан, угрозой причинения вреда жизни и здоровью, а также нарушением, влекущим непосредственную угрозу причинению вреда жизни и здоровью граждан в соответствии с постановлением Правительства РФ от 03.04.2020 № 438? Может ли требование о перерасчете работнику заработной платы квалифицироваться в качестве факта причинения вреда жизни, здоровью граждан или наличия угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан? Является ли некорректный расчет заработной платы нарушением, влекущим непосредственную угрозу причинения вреда жизни и здоровью?

Ответ:

Полагаем, что указанные в п. 1 Постановления Правительства РФ от 03.04.2020 № 438 «Об особенностях осуществления в 2020 году государственного контроля (надзора), муниципального контроля и о внесении изменения в пункт 7 Правил подготовки органами государственного контроля (надзора) и органами муниципального контроля ежегодных планов проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» факты причинения вреда жизни, здоровью работника могут подтверждаться результатами расследования несчастного случая, заключением медицинской комиссии о профессиональном заболевании и т.п. документами.

К нарушениям, влекущим непосредственную угрозу причинению вреда жизни и здоровью работников, относится, например, непроведение периодического медицинского осмотра при работе во вредных условиях труда и т.п.

По нашему мнению, неверный расчет (выплата) заработной платы не является фактом причинения вреда жизни, здоровью граждан или угрозой причинения вреда жизни, здоровью граждан, либо нарушением, влекущим непосредственную угрозу причинения вреда жизни и здоровью.

Правовое обоснование:

В соответствии с пп. «а» и «б» п. 1 Постановления Правительства РФ от 03.04.2020 № 438 в 2020 году в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, отнесенных в соответствии со статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства, сведения о которых включены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, а также в отношении некоммерческих организаций, среднесписочная численность работников которых за 2019 год не превышает 200 человек, за исключением политических партий и некоммерческих организаций, включенных в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, проводятся только:

а) внеплановые проверки, основаниями для проведения которых являются факты причинения вреда жизни, здоровью граждан или угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан, возникновение чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера и проведение которых согласовано органами прокуратуры;

б) внеплановые проверки, назначенные в целях проверки исполнения ранее выданного предписания о принятии мер, направленных на устранение нарушений, влекущих непосредственную угрозу причинения вреда жизни и здоровью граждан, проведение которых согласовано органами прокуратуры;

На основании ст. 210 ТК РФ расследование и учет несчастных случаев на производстве, а также защита законных интересов работников, пострадавших от несчастных случаев на производстве являются одними из основных направлений государственной политики в области охраны труда.

Согласно ст. 212 ТК РФ работодатель обязан обеспечить обязательное социальное страхование работников от несчастных случаев на производстве, расследование и учет в установленном ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ порядке несчастных случаев на производстве.

Как следует из ст. 227 ТК РФ, расследованию и учету подлежат несчастные случаи, происшедшие с работниками и другими лицами, участвующими в производственной деятельности работодателя (в том числе с лицами, подлежащими обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний), при исполнении ими трудовых обязанностей или выполнении какой-либо работы по поручению работодателя (его представителя), а также при осуществлении иных правомерных действий, обусловленных трудовыми отношениями с работодателем либо совершаемых в его интересах.

Расследованию в установленном порядке как несчастные случаи в том числе подлежат события, в результате которых пострадавшими были получены телесные повреждения (травмы) в течение рабочего времени на территории работодателя.

Вопрос № 4:

В ст. 312.1 ТК РФ указано, что временная дистанционная работа может осуществляться непрерывно не более 6 месяцев. Будут ли являться перерывом в дистанционной работе уход работника в отпуск или отсутствие по причине временной нетрудоспособности в связи с тем, что обязанности в указанные периоды не осуществляются?

Ответ:

По нашему мнению, отпуск или больничный не являются основанием для продления срока дистанционной работы.

Правовое обоснование:

Согласно ст. 312.1 ТК РФ (в ред. Федерального закона от 08.12.2020 № 407-ФЗ «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации в части регулирования дистанционной (удаленной) работы и временного перевода работника на дистанционную (удаленную) работу по инициативе работодателя в исключительных случаях», вступ. в силу с 01.01.2021) трудовым договором или дополнительным соглашением к трудовому договору может предусматриваться выполнение работником трудовой функции дистанционно на постоянной основе (в течение срока действия трудового договора) либо временно (непрерывно в течение определенного трудовым договором или дополнительным соглашением к трудовому договору срока, не превышающего шести месяцев, либо периодически при условии чередования периодов выполнения работником трудовой функции дистанционно и периодов выполнения им трудовой функции на стационарном рабочем месте).