

ТРУДОВОЕ ПРАВО

СООТНОШЕНИЕ ТРУДОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ГОСУДАРСТВЕННОЙ ГРАЖДАНСКОЙ СЛУЖБЕ В ВОПРОСАХ РЕГУЛИРОВАНИЯ ВРЕМЕНИ ОТДЫХА

С. А. Дубицкая - преподаватель кафедры гражданского права Омского юридического института

В соответствии с ч. 7 ст. 11 Трудового кодекса Российской Федерации (далее - ТК РФ) на государственных гражданских служащих действие трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права, распространяется с особенностями, предусмотренными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, субъектов Российской Федерации о государственной гражданской службе, т. е. применяется по «остаточному принципу» только в части, не урегулированной иными нормативными правовыми актами¹.

Время отдыха в соответствии со ст. 106 ТК РФ - это время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению.

Право на отдых является конституционным правом каждого человека. Закрепляя это право, ст. 37 Конституции Российской Федерации² предусматривает, что работающим по трудовому до-

говору гарантируются установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, ежегодный оплачиваемый отпуск.

ТК РФ призван обеспечить реализацию указанных конституционных гарантий, их конкретизацию и создание условий для надлежащего использования работниками полагающегося им времени отдыха.

Право на отдых гражданского служащего реализуется предоставлением ему свободного от исполнения должностных обязанностей времени (свободного времени) вне пределов установленной федеральным законом о государственной службе нормальной продолжительности служебного времени³.

Отпуск - это один из видов времени отдыха, представляющий собой определенное число свободных от работы календарных дней (помимо праздничных нерабочих дней), предоставляемых работникам для непрерывного отдыха и восстановления работоспособности с сохранением места работы (должности).

¹ См.: Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / отв. ред. Ю. П. Орловский. М., 2007. С. 52.

² См.: Конституция Российской Федерации : принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г. // Российская газета. 1993. 25 дек.

³ См.: О государственной гражданской службе Российской Федерации : федер. закон от 27 июля 2004 г. № 79 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. № 31. Ст. 3215.

Право на ежегодный оплачиваемый отпуск относится к числу основных конституционных прав граждан. Закрепляя это право в качестве неотъемлемого права каждого, ст. 37 Конституции Российской Федерации вместе с тем предусматривает, что оно гарантируется всем лицам, работающим по трудовому договору.

За время отпуска за работником сохраняются место работы (должность) и средний заработок. Это одна из важнейших гарантий использования отпуска по назначению, т. е. для отдыха. В соответствии с ч. 3 ст. 81 ТК РФ увольнение работника во время пребывания его в отпуске по инициативе работодателя не допускается (кроме случаев ликвидации организации). Однако сам работник вправе во время отпуска подать заявление об увольнении по собственному желанию и расторгнуть трудовой договор (ст.ст. 80, 81 ТК РФ).

Различаются ежегодные оплачиваемые отпуска (ст. 114 ТК РФ) и отпуска без сохранения заработной платы (ст. 128 ТК РФ). Трудовой кодекс предусматривает два вида ежегодных оплачиваемых отпусков: основные (в том числе удлиненные) (ст. 115 ТК РФ) и дополнительные (ст. 116 ТК РФ).

В соответствии со ст. 46 федерального закона о государственной службе гражданскому служащему предоставляется ежегодный отпуск с сохранением замещаемой должности гражданской службы и денежного содержания.

Ежегодный оплачиваемый отпуск гражданскому служащему состоит из основного оплачиваемого отпуска и дополнительных оплачиваемых отпусков.

Ежегодный оплачиваемый отпуск должен предоставляться гражданскому служащему ежегодно в соответствии с графиком отпусков, утверждаемым представителем нанимателя.

Выплата денежного содержания гражданскому служащему за период ежегодного оплачиваемого отпуска должна производиться не позднее, чем за 10 календарных дней до начала указанного отпуска.

При предоставлении федеральному гражданскому служащему ежегодного оплачиваемого отпуска один раз в год производится единовременная выплата в размере двух месячных окладов денежного содержания. При предоставлении гражданскому служащему субъекта Российской Федерации ежегодного оплачиваемого отпуска один раз в год производится единовременная выплата в соответствии с законодательством субъекта Российской Федерации.

По семейным обстоятельствам и иным уважительным причинам гражданскому служащему по

его письменному заявлению решением представителя нанимателя может предоставляться отпуск без сохранения денежного содержания продолжительностью не более одного года. Гражданскому служащему также предоставляется отпуск без сохранения денежного содержания в иных случаях, предусмотренных федеральными законами.

Во время отпуска без денежного содержания за гражданским служащим сохраняется замещаемая должность государственной гражданской службы.

Время ежегодных отпусков оплачивается исходя из среднего заработка. Правила исчисления среднего заработка, в том числе и за отпуск, установлены ст. 139 ТК РФ.

Как было отмечено выше, Трудовой кодекс в вопросах регулирования государственной гражданской службы в настоящее время применяется по «остаточному принципу» и только в части, не урегулированной иными нормативными правовыми актами.

Согласно п. 1 ст. 46 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» гражданскому служащему предоставляется ежегодный отпуск с сохранением замещаемой должности гражданской службы и денежного содержания. Это означает, что правила ст. 139 Трудового кодекса о расчете средней заработной платы для исчисления отпускных не применяются, и при уходе в отпуск за государственным гражданским служащим сохраняется денежное содержание. Вышеуказанные правила ст. 139 Трудового кодекса, а также Положение «Об особенностях порядка исчисления средней заработной платы», утвержденное постановлением Правительства Российской Федерации 11 апреля 2003 г. № 213⁴, применялись к расчету отпускных государственным гражданским служащим до введения в действие Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» (до 1 февраля 2005 г.). Ранее действовавший Федеральный закон «Об основах государственной службы Российской Федерации»⁵ в ст. 18 определял только продолжительность отпуска государственного служащего, но не предоставляемые при этом гарантии, поэтому при расчете отпускных использовались правила, содержащиеся в трудовом законодательстве.

Ежегодные основные оплачиваемые отпуска, продолжительность которых установлена более 28 календарных дней, называются удлиненными основными отпусками (ч. 2 ст. 115 ТК РФ). Они предоставляются в тех случаях, когда это прямо предус-

⁴ См.: Собрание законодательства Российской Федерации. 2003. № 16. Ст. 1529.

⁵ См.: Об основах государственной службы Российской Федерации : федер. закон от 31 июля 1995 г. № 119 // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 31. Ст. 18.

мотрено ТК или другим федеральным законом. Цель таких отпусков – гарантировать работникам более длительный отдых с учетом характера и специфики их трудовой деятельности, условий труда, состояния здоровья, возраста и других обстоятельств.

В соответствии с федеральным законом о государственной службе гражданским служащим, замещающим высшие и главные должности гражданской службы, предоставляется ежегодный основной оплачиваемый отпуск продолжительностью 35 календарных дней, а гражданским служащим, замещающим должности гражданской службы иных групп, – 30 календарных дней.

Дополнительные оплачиваемые отпуска предоставляются работникам также в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Согласно федеральному закону о государственной службе продолжительность ежегодного дополнительного оплачиваемого отпуска за выслугу лет гражданского служащего исчисляется из расчета один календарный день за каждый год гражданской службы.

При исчислении общей продолжительности ежегодного оплачиваемого отпуска ежегодный основной оплачиваемый отпуск суммируется с ежегодным дополнительным оплачиваемым отпуском за выслугу лет. Общая продолжительность ежегодного основного оплачиваемого отпуска и ежегодного дополнительного оплачиваемого отпуска за выслугу лет для гражданских служащих, замещающих высшие и главные должности гражданской службы, не может превышать 45 календарных дней, для гражданских служащих, замещающих должности гражданской службы иных групп, – 40 календарных дней.

Дополнительный отпуск работникам с ненормированным рабочим днем предоставляется в качестве компенсации за особый режим работы, в соответствии с которым они могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами нормальной продолжительности рабочего времени (ст. 101 ТК РФ).

Право на дополнительный отпуск возникает у работника независимо от продолжительности работы в условиях ненормированного рабочего дня.

По федеральному закону о государственной

службе гражданским служащим, имеющим ненормированный служебный день, предоставляется ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск, продолжительность которого определяется коллективным договором или служебным распорядком государственного органа и не может быть менее трех календарных дней. Порядок и условия предоставления ежегодного дополнительного оплачиваемого отпуска федеральным гражданским служащим, имеющим ненормированный служебный день, устанавливаются Правительством Российской Федерации, а гражданским служащим субъектов Российской Федерации – нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

Анализируя вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что с принятием Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» произошло существенное изменение соотношения государственно-служебного законодательства с нормами трудового права в вопросах регулирования времени отдыха. Ранее действовавший Федеральный закон «Об основах государственной службы Российской Федерации» был по существу «довеском» к ТК РФ: на государственных служащих в вопросе регулирования времени отдыха распространялись общие нормы трудового законодательства с особенностями, установленными этим законом⁶.

В новом законодательстве о гражданской службе широко используются трудовые понятия и конструкции, многие нормы федерального закона о государственной службе, в частности нормы, касающиеся видов отпусков и их продолжительности, порядка предоставления отпусков, заимствованы из ТК РФ.

Сегодня нормы трудового законодательства применяются в регулировании времени отдыха государственных гражданских служащих в части, не урегулированной вышеуказанным законом⁷.

Таким образом, Федеральный закон «О государственной гражданской службе» и изменения, внесенные в ст. 11 ТК РФ, устанавливают специальный порядок предоставления гарантий государственному гражданскому служащему при уходе в отпуск.

⁶ См.: Гусев А. В. Роль трудового права в регулировании государственной гражданской службы // Трудовое право. 2005. № 3. С. 29.

⁷ См.: Седов В. Трудовые отношения на государственной гражданской службе // Трудовое право для кадровика. 2007. № 8/1. С. 66.