

**ПРОФСОЮЗ РАБОТНИКОВ
НАРОДНОГО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
(ОБЩЕРОССИЙСКИЙ ПРОФСОЮЗ ОБРАЗОВАНИЯ)
ЦЕНТРАЛЬНЫЙ СОВЕТ**

г. Москва, 119119, Ленинский пр. 42
тел. (495) 938-8777 факс (495) 930-6815
E-mail: eduprof@spectrnet.ru
<http://www.ed-union.ru>

« 31 » марта 2011 г. № 94

**Об изменениях в Трудовой кодекс РФ в части
установления ограничений на занятие педагогической
и иной деятельностью в сфере образования**

ЦС Профсоюза информирует, что Федеральным законом от 23 декабря 2010 г. № 387-ФЗ «О внесении изменений в статью 22.1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и Трудовой кодекс Российской Федерации» внесены важные изменения в Трудовой кодекс РФ, которые регулируют особенности труда педагогических работников в части установления ограничений на занятие педагогической деятельностью, а также устанавливают общие ограничения на занятие трудовой деятельностью в сфере образования.

В связи с уже возникающими на практике многочисленными вопросами и в целях разъяснения новых положений, внесенных в Трудовой кодекс РФ, специалистами правового отдела аппарата Профсоюза подготовлен комментарий по вопросам о допуске и законодательных ограничениях на занятие педагогической деятельностью и иной деятельностью в сфере образования (прилагается).

Принимая во внимание важность обеспечения соблюдения трудовых прав работников образовательных учреждений в связи с внесенными законодательными изменениями, направляем указанный комментарий для использования в практической работе профсоюзных организаций и просим оперативно реагировать на факты нарушения прав работников и информировать об этих ситуациях ЦС Профсоюза.

Приложение: упомянутое на 18 л.

Заместитель Председателя Профсоюза

Т.В. Куприянова

КОММЕНТАРИЙ

по вопросам о допуске и законодательных ограничениях на занятие педагогической деятельностью и иной деятельностью в сфере образования

Федеральным законом от 23 декабря 2010 г. № 387-ФЗ «О внесении изменений в статью 22.1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и Трудовой кодекс Российской Федерации» внесены важные изменения в Трудовой кодекс РФ (далее - ТК РФ), касающиеся вопросов регулирования особенностей труда педагогических работников в части установления запрета на занятие педагогической деятельностью, а также общих ограничений на занятие трудовой деятельностью в сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, в сфере детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних (далее – сферы деятельности, относящиеся к несовершеннолетним).

Изменения и дополнения внесены в **следующие статьи ТК РФ:**

статью 65 «Документы, предъявляемые при заключении трудового договора» (часть 1);

статью 83 «Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон» (части 1 и 2);

статью 84 «Прекращение трудового договора вследствие нарушения установленных настоящим Кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора» (часть 1);

статью 331 «Право на занятие педагогической деятельностью» (часть 2).

Глава 55 «Особенности регулирования труда других категорий работников» ТК РФ дополнена **статьей 351.1** «Ограничения на занятие трудовой деятельностью в сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, в сфере детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних».

Указанные изменения и дополнения в ТК РФ вступили в силу с 7 января 2011 года.

В связи с принятием данного федерального закона стала поступать информация о том, что от руководителей образовательных учреждений требуют представления соответствующей информации о работниках и обязывают принимать меры по проверке состояния психического здоровья педагогических работников; работники образовательных учреждений принуждаются к представлению справки о наличии (отсутствии) судимости и

(или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям.

Учитывая эти и другие возникающие вопросы и проблемы, профсоюзным организациям необходимо обращать особое внимание на эти факты и оперативно вмешиваться с целью разрешения возникающих конфликтных ситуаций, руководствуясь следующими основаниями.

I. Документы, предъявляемые при заключении трудового договора

Частью первой статьи 65 ТК РФ (в редакции Федерального закона от 23 декабря 2010 г. № 387-ФЗ) предусмотрен перечень документов, которые **лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю:**

паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;

трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;

страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;

документы воинского учета - для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;

документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний - при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки;

справку о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям, выданную в порядке и по форме, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел, - при поступлении на работу, связанную с деятельностью, к осуществлению которой в соответствии с ТК РФ, иным федеральным законом не допускаются лица, имеющие или имевшие судимость, подвергающиеся или подвергавшиеся уголовному преследованию (далее – справка уголовного характера).

При этом в соответствии с частью 2 статьи 65 ТК РФ в отдельных случаях с учетом специфики работы Трудовым кодексом РФ, иными федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ может предусматриваться необходимость предъявления при заключении трудового договора дополнительных документов, которые требуются в том числе для установления наличия (отсутствия) законодательных ограничений на занятие определенными видами деятельности, в том числе педагогической деятельностью.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 331 ТК РФ к педагогической деятельности допускаются лица, имеющие образовательный ценз, который

определяется в порядке, установленном типовыми положениями об образовательных учреждениях соответствующих типов и видов.

В этой связи важно также учитывать новации, внесенные в главу 55 ТК РФ, которая дополнена статьей 351.1, устанавливающей ограничения на занятие трудовой деятельностью в сфере образования и других сферах, относящихся к несовершеннолетним.

Указанной статьей определено, что к трудовой деятельности в сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, в сфере детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних **не допускаются лица**, которые имеют или имели судимость, подвергались или подвергаются уголовному преследованию (за исключением лиц, уголовное преследование в отношении которых прекращено по реабилитирующим основаниям) за преступления против жизни и здоровья, свободы, чести и достоинства личности (за исключением незаконного помещения в психиатрический стационар, клеветы и оскорбления), половой неприкосновенности и половой свободы личности, против семьи и несовершеннолетних, здоровья населения и общественной нравственности, а также против общественной безопасности.

Таким образом, **законодательно установлены ограничения на занятие любой трудовой деятельностью в определенных федеральным законом сферах деятельности, относящихся к несовершеннолетним, при наличии конкретных оснований, т.е. по сути предусмотрен общий запрет на любую трудовую деятельность в этих сферах в особых случаях.**

Следовательно, учитывая, что на работу в образовательные учреждения принимаются лица для занятия должностей и осуществления работы по профессиям рабочих, относящиеся к различным категориям персонала, необходимо исходить из того, что **любое лицо, поступающее на работу в образовательное учреждение, начиная с 7 января 2011 года должно предъявлять работодателю наряду с другими необходимыми документами и справку уголовного характера.**

При этом обратная сила закона в данной ситуации неприменима, поскольку прямо не предусмотрена федеральным законом. Поэтому **неправомерными являются в настоящее время требования к работникам, состоящим в трудовых отношениях с образовательными учреждениями, о предъявлении справки уголовного характера, за исключением необходимости подтверждения работником отсутствия у него оснований, запрещающих заниматься трудовой, в том числе педагогической, деятельностью в образовательном учреждении.**

Однако следует учитывать, что **практическая реализация данного положения в настоящее время невозможна, поскольку форма такой справки уголовного характера не утверждена МВД России (действует только документ, утвердивший формы справки о наличии (отсутствии) у**

граждан судимости, которые выдаются им по их заявлениям, о чем будет указано ниже).

Такая ситуация зачастую возникает в правоприменительной практике, когда механизм реализации законодательных норм в форме подзаконных нормативных правовых актов появляется значительно позже. Вместе с тем, учитывая, что невыполнение требований федерального закона не связано с виновным поведением работодателя, работника и лица, поступающего на работу, негативные правовые последствия для них не должны возникать до того момента, пока нормативно и реально не появится такая возможность.

В то же время, необходимо исходить из того, что в соответствии с **частью 5 статьи 12 ТК РФ** в отношениях, возникших до введения в действие закона или иного нормативного правового акта, содержащего нормы трудового права, указанный закон или акт применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие, т.е. действует принцип прямого применения вновь установленных правовых норм в трудовых правоотношениях, стороны которого должны реализовывать новые права и выполнять новые обязанности (которые не были предусмотрены ранее).

В этой связи, принимая во внимание, что законодательно с 7 января 2011 года установлены ограничения на занятие трудовой деятельностью в сферах деятельности, относящихся к несовершеннолетним, которые относятся к правам и обязанностям как работников, так и работодателей, по нашему мнению, работодатель вправе при возникновении у него сомнений проверить работающих у него работников на предмет наличия у них таких ограничений, для чего, как возможный вариант, предложить им представить соответствующий документ – справку уголовного характера (ситуация с этим документом описана выше).

Кроме того, исходя из складывающейся неопределенности по этому вопросу, прежде всего в части регулирования механизмов реализации нововведений (порядка получения и обмена соответствующей информацией), представляется необходимым также учитывать соответствующие положения **Федерального закона от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции»** (вступил в силу с 1 марта 2011 г.), который предусматривает следующие положения, касающиеся этой сферы.

Согласно части 1 статьи 12 указанного федерального закона на полицию возлагаются в том числе обязанности:

передавать (направлять) заявления и сообщения о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях в государственные и муниципальные органы, организации или должностному лицу, к компетенции которых относится решение соответствующих вопросов, с уведомлением об этом в течение 24 часов заявителя;

информировать соответствующие государственные и муниципальные органы, организации и должностных лиц этих органов и организаций о

ставших известными полиции фактах, требующих их оперативного реагирования;

осуществлять контроль (надзор) за соблюдением лицами, освобожденными из мест лишения свободы, установленных для них судом в соответствии с федеральным законом запретов и ограничений.

Для выполнения возложенных на нее обязанностей полиция вправе запрашивать и получать на безвозмездной основе по мотивированному запросу уполномоченных должностных лиц полиции от государственных и муниципальных органов, общественных объединений, организаций, должностных лиц и граждан сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан, за исключением случаев, когда федеральным законом установлен специальный порядок получения информации (часть 1 статьи 13).

Таким образом, для обеспечения законности действий и решений всех заинтересованных лиц в этой сфере требуется согласованное, прежде всего непротиворечивое, правовое регулирование механизмов реализации законодательно установленных правовых норм, предусматривающих ограничение на занятие трудовой, в том числе педагогической, деятельностью в сферах деятельности, относящихся к несовершеннолетним.

II. Правовые последствия для работников в связи с внесенными изменениями и дополнениями в ТК РФ

Статьей 77 Трудового кодекса РФ предусмотрены такие общие основания прекращения трудового договора, как:

обстоятельства, не зависящие от воли сторон (статья 83 ТК РФ) – пункт 10 статьи 77 ТК РФ;

нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (статья 84 ТК РФ) – пункт 11 статьи 77 ТК РФ.

1. Трудовой договор с работником образовательного учреждения подлежит прекращению по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон (**прекращение по статье 83 ТК РФ**), поскольку новым пунктом 13 части первой статьи 83 ТК РФ предусмотрено такое обстоятельство как **возникновение установленных ТК РФ, иным федеральным законом и исключающих возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору ограничений на занятие определенными видами трудовой деятельности.**

Такая ситуация может возникнуть, когда работодатель получит информацию о наличии (появлении) у работников ограничений для занятия трудовой деятельностью в сферах деятельности, относящихся к несовершеннолетним.

Что касается изменений, внесенных в часть 2 статьи 83 ТК РФ, то в силу общего ограничения на занятие любой трудовой деятельностью в сферах деятельности, относящихся к несовершеннолетним, работодатель при наличии таких ограничений не вправе осуществлять перевод таких работников на другую работу в том же образовательном учреждении.

2. Трудовой договор с работником образовательного учреждения прекращается вследствие нарушения установленных ТК РФ правил его заключения (**прекращение по пункту 11 части первой статьи 77 ТК РФ**), поскольку новым абзацем шестым части первой статьи 84 ТК РФ предусмотрен такой случай как **заключение трудового договора в нарушение установленных ТК РФ, иным федеральным законом ограничений на занятие определенными видами трудовой деятельности.**

Такая ситуация может возникнуть в случаях, когда работодателем начиная с 7 января 2011 года был заключен трудовой договор с работником без предъявления справки уголовного характера (с учетом реальной возможности ее получения), а также в нарушение требований об ограничении на занятие трудовой деятельностью в сферах деятельности, относящихся к несовершеннолетним (к примеру, при приеме на работу лицо скрыло наличие приговора суда о лишении его права занимать педагогические должности или заниматься педагогической деятельностью, постановление суда о дисквалификации, наличие неснятой или непогашенной судимости за тяжкие или особо тяжкие преступления; работодатель проигнорировал необходимость проверки и предъявление обязательных документов при приеме на работу и др.).

При этом необходимо учитывать, что по данному конкретному основанию прекращения трудового договора норма гарантийного характера, установленная частью 2 статьи 84 ТК РФ, также является неприменимой, поскольку в силу общего ограничения на занятие любой трудовой деятельностью в сферах деятельности, относящихся к несовершеннолетним, при наличии конкретных оснований работник не может быть переведен на другую имеющуюся у работодателя работу.

Применение положений части 3 статьи 84 ТК РФ к данному основанию возможно, если нарушение установленных правил заключения трудового договора по данному конкретному основанию допущено по вине работодателя (работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка).

III. Право на занятие педагогической деятельностью. Образовательный ценз педагогических работников

В главе 52 ТК РФ определяются особенности регулирования труда педагогических работников, т.е. лиц, которые в силу положений федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской

Федерации относятся к категории педагогических работников, осуществляющих на основе трудовых договоров педагогическую деятельность в образовательных и иных учреждениях, реализующих образовательные программы.

В соответствии со статьей 32 Закона РФ «Об образовании» образовательное учреждение самостоятельно в подборе и расстановке кадров в пределах, установленных законодательством РФ, типовым положением об образовательном учреждении соответствующих типа и вида и уставом образовательного учреждения. В компетенцию образовательного учреждения входят вопросы подбора, приема на работу и расстановки кадров, а также ответственность за уровень их квалификации.

Согласно части 1 статьи 331 ТК РФ к педагогической деятельности допускаются лица, имеющие образовательный ценз, который определяется в порядке, установленном типовыми положениями об образовательных учреждениях соответствующих типов и видов (далее – типовые положения)¹.

Под образовательным цензом следует понимать требование федерального закона, в соответствии с которым право на занятие педагогической деятельностью предоставляется только тем гражданам, которые имеют определенный уровень образования, подтверждаемый соответствующим документом.

Типовые положения содержат, к примеру, следующие требования к образованию лиц, допускаемых к педагогической деятельности:

к педагогической деятельности в дошкольном образовательном учреждении допускаются лица, имеющие среднее профессиональное или высшее профессиональное образование. Образовательный ценз указанных лиц подтверждается документами государственного образца о соответствующем уровне образования и (или) квалификации (Типовое положение о дошкольном образовательном учреждении, утвержденное постановлением Правительства РФ от 12.09.2008 № 666; п. 42);

на педагогическую работу принимаются лица, имеющие необходимую профессионально-педагогическую квалификацию, соответствующую требованиям тарифно-квалификационной характеристики по должности и полученной специальности, подтвержденную документами государственного образца об уровне образования и (или) квалификации (Типовое положение об общеобразовательном учреждении, утвержденное постановлением Правительства РФ от 19.03.2001 № 196; п. 62);

на педагогическую работу принимаются лица, имеющие необходимую профессиональную и педагогическую квалификацию, которая соответствует требованиям квалификационной характеристики по должности и полученной

¹ Полномочие по утверждению типовых положений об образовательных учреждениях соответствующих типов и видов находится в настоящее время в компетенции Минобрнауки России.

специальности и подтверждена документами об образовании (Типовое положение о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением, утвержденное постановлением Правительства РФ от 25.04.1995 № 420; п. 64);

к педагогической деятельности в образовательном учреждении допускаются лица, имеющие среднее профессиональное или высшее профессиональное образование. Образовательный ценз указанных лиц подтверждается документами государственного образца о соответствующем уровне образования и (или) квалификации (Типовое положение об образовательном учреждении начального профессионального образования, утвержденное постановлением Правительства РФ от 14.07.2008 № 521; п. 46);

к педагогической деятельности в высшем учебном заведении допускаются лица, имеющие высшее профессиональное образование. Образовательный ценз указанных лиц подтверждается документами государственного образца о соответствующем уровне образования и (или) квалификации (Типовое положение об образовательном учреждении высшего профессионального образования (высшем учебном заведении), утвержденное постановлением Правительства РФ от 14.02.2008 № 71; п. 88).

Общие требования к образовательному цензу лиц, допускаемых к педагогической деятельности в образовательных учреждениях, конкретизируются и дополняются требованиями к квалификации работника, в том числе и к стажу работы, которые содержатся в Едином квалификационном справочнике должностей руководителей, специалистов и служащих (далее - ЕКС).

При этом под квалификацией работника следует понимать степень профессиональной обученности, выражающуюся уровнем подготовки, опыта, знаний и навыков, необходимых для выполнения конкретного вида работы (квалификация работника устанавливается в виде разряда, категории и др.).

Приказом Минздравсоцразвития России от 26 августа 2010 г. № 761н утвержден Раздел ЕКС «Квалификационные характеристики должностей работников образования», которые предусматривают не только наличие у педагогических работников определенного уровня профессионального образования, но и содержат также определенные требования к профилю полученной специальности по образованию.

Так, учитель должен иметь не просто высшее или среднее профессиональное образование, а образование соответствующего уровня по направлению подготовки «Образование и педагогика». Также он может иметь образование в области, соответствующей преподаваемому предмету, - высшее профессиональное или среднее профессиональное и дополнительное профессиональное образование по направлению деятельности в образовательном учреждении без предъявления требований к стажу работы.

Педагог-психолог должен иметь высшее профессиональное образование или среднее профессиональное образование по направлению подготовки «Педагогика и психология» без предъявления требований к стажу работы либо высшее профессиональное образование или среднее профессиональное образование и дополнительное профессиональное образование по направлению подготовки «Педагогика и психология» без предъявления требований к стажу работы.

Высшее профессиональное образование в области дефектологии является обязательным для лиц, принимаемых на должности учителя-дефектолога или учителя-логопеда.

Педагог дополнительного образования должен иметь высшее профессиональное образование или среднее профессиональное образование в области, соответствующей профилю кружка, секции, студии, клубного и иного детского объединения без предъявления требований к стажу работы, либо высшее профессиональное образование или среднее профессиональное образование и дополнительное профессиональное образование по направлению «Образование и педагогика» без предъявления требований к стажу работы.

Высшее профессиональное образование или среднее профессиональное образование по направлению подготовки «Образование и педагогика», профессиональное владение техникой исполнения на музыкальном инструменте без предъявления требований к стажу работы требуются для занятия должности музыкального руководителя.

В соответствии с **пунктом 2 статьи 6 Федерального закона «О высшем и послевузовском профессиональном образовании»** в Российской Федерации устанавливаются следующие уровни высшего профессионального образования:

высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением лицу, успешно прошедшему итоговую аттестацию, квалификации (степени) «бакалавр» - бакалавриат;

высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением лицу, успешно прошедшему итоговую аттестацию, квалификации (степени) «специалист» или квалификации (степени) «магистр» - подготовка специалиста или магистратура.

При этом согласно пункту 7 статьи 6 указанного федерального закона квалификация (степень) «бакалавр», квалификация (степень) «специалист», квалификация (степень) «магистр» при поступлении на работу дают гражданину право претендовать на занятие должности, для которой квалификационными требованиями предусмотрено высшее профессиональное образование, если иное не установлено федеральными законами, т.е. указанные уровни высшего профессионального образования являются равнозначными при оценке имеющегося у работника уровня образования.

Уровень образования и квалификация работников образовательных учреждений определяется на основании документов государственного образца о соответствующем уровне образования и (или) квалификации: дипломов, аттестатов и других документов об образовании.

Таким образом, установление образовательного ценза делает обязательным предъявление лицом, претендующим на занятие педагогической деятельностью, документа об образовании, квалификации или наличии специальных знаний при заключении трудового договора (часть 1 статьи 65 ТК РФ). В соответствии с частью 1 статьи 84 ТК РФ заключение трудового договора при отсутствии у лица, поступающего на педагогическую работу, документа об образовании является нарушением правил заключения трудового договора, установленных Трудовым кодексом РФ, и может служить основанием для прекращения трудового договора по пункту 11 части 1 статьи 77 ТК РФ.

Если же правила заключения трудового договора были нарушены по вине самого работника вследствие представления им подложных документов об образовании, то трудовой договор с таким работником расторгается по пункту 11 части 1 статьи 81 ТК РФ (пункт 51 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» в редакции постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. № 63).

IV. Ограничения на занятие педагогической деятельностью

Учитывая, что педагогическая деятельность обладает особой спецификой с точки зрения ее содержания и особенностей выполнения, выражающихся в ее социально-общественной важности, для которой характерна высокая доля личной и профессиональной составляющей и ответственности, и значительных психоэмоциональных нагрузках, все это предопределяет наличие законодательно установленных дополнительных условий (требований), которым должны отвечать лица, допускаемые к педагогической деятельности, а также связанных с этим необходимых ограничений.

Эти условия и исчерпывающий перечень ограничений (всего пять позиций) установлены в статье 331 ТК РФ. Несоответствие лица, ищущего работу, этим условиям является основанием для обоснованного отказа в приеме на работу в образовательное учреждение и в силу части 3 статьи 3 ТК РФ не может расцениваться как проявление дискриминации в сфере труда.

При этом следует исходить из того, что ограничения, связанные с педагогической деятельностью, обусловлены особенностями педагогической деятельности как профессиональной деятельности и означают, что гражданин не может быть принят на педагогическую работу, а работник не

может заниматься педагогической деятельностью в определенных законодательно установленных случаях.

Согласно части 2 статьи 331 ТК РФ к педагогической деятельности не допускаются лица:

- лишенные права заниматься ей в соответствии с вступившим в законную силу приговором суда;

- имеющие или имевшие судимость, подвергающиеся или подвергавшиеся уголовному преследованию (за исключением лиц, уголовное преследование в отношении которых прекращено по реабилитирующим основаниям) за преступления против жизни и здоровья, свободы, чести и достоинства личности (за исключением незаконного помещения в психиатрический стационар, клеветы и оскорбления), половой неприкосновенности и половой свободы личности, против семьи и несовершеннолетних, здоровья населения и общественной нравственности, а также против общественной безопасности;

- имеющие неснятую или непогашенную судимость за умышленные тяжкие и особо тяжкие преступления;

- признанные недееспособными в установленном федеральным законом порядке;

- имеющие заболевания, предусмотренные перечнем, утверждаемым федеральным органом исполнительной власти, который осуществляет функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в области здравоохранения.

Часть 2 статьи 331 ТК РФ (действовала до 7 января 2011 г. в редакции Федерального закона от 30 июня 2006 г. № 90-ФЗ) по сути дополнена новым по содержанию абзацем третьим, в котором определены основания для ограничения на занятие педагогической деятельностью в соответствии с установленными уголовным законодательством видами (группами) преступлений, о которых подробно речь пойдет ниже.

В целях конкретизации и более четкого понимания существа законодательно установленных ограничений необходимо остановиться на каждой из вышеупомянутых позиций, обращаясь прежде всего к нормам Уголовного кодекса РФ (далее - УК РФ), Уголовно-процессуального кодекса РФ (далее - УПК РФ) и других нормативных правовых актов.

Первое. Лишение права заниматься педагогической деятельностью в соответствии с вступившим в законную силу приговором суда.

В соответствии со **статьей 44 УК РФ** лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью является одним из видов наказаний за совершение преступления. Причем согласно **части 2 статьи 45 УК РФ** такое наказание применяется в качестве как основного, так и дополнительного вида наказания.

Регламентация этого вида наказания подробно осуществляется в **статье 47 УК РФ**, которая предусматривает в том числе, что лишение права

занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания. В случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок до двадцати лет в качестве дополнительного вида наказания (статьи 131, 132, 134, 135 УК РФ).

При этом в отношении руководителей образовательных учреждений необходимо учитывать, что в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях (КоАП РФ) за нарушение трудового законодательства (статья 5.27 КоАП РФ) и по другим основаниям они могут быть подвергнуты такому административному наказанию как дисквалификация, которая заключается в лишении физического лица права осуществлять управление юридическим лицом. Административное наказание в виде дисквалификации согласно законодательству об административных правонарушениях назначается судьей и устанавливается на срок от шести месяцев до трех лет. Таким образом, при приеме на работу руководителя образовательного учреждения должно также учитываться ограничение на занятие указанных должностей лицами, дисквалифицированными судом в порядке административного судопроизводства.

В соответствии с пунктом 19 Правил ведения и хранения трудовых книжек, изготовления бланков трудовой книжки и обеспечения ими работодателей (утверждены постановлением Правительства РФ от 16 апреля 2003 г. № 225 «О трудовых книжках») лицам, лишенным приговором суда права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и не отбывшим наказание, при прекращении трудового договора по соответствующему основанию в трудовую книжку вносится запись о том, на каком основании, на какой срок какую должность они лишены права занимать (какой деятельностью лишены права заниматься).

Второе. Наличие судимости, уголовного преследования (за исключением прекращения уголовного преследования по реабилитирующим основаниям) за определенные виды преступлений.

В соответствии со **статьей 86 УК РФ** лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым. Следовательно, **сам факт наличия судимости за определенные виды преступлений у лица независимо от ее погашения или снятия является квалифицирующим признаком при установлении наличия основания для запрета педагогической деятельности.**

Под уголовным преследованием в **статье 5 УПК РФ** понимается процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления.

Согласно **части 1 статьи 27 УПК РФ** уголовное преследование в отношении подозреваемого или обвиняемого прекращается по определенным основаниям, в том числе реабилитирующим, к числу которых в соответствии с частью 1 статьи 133 УПК РФ относятся **основания, предусмотренные пунктами 1, 2, 5 и 6 части первой статьи 24 и пунктами 1 и 4 - 6 части первой статьи 27 УПК РФ:**

отсутствие события преступления (пункт 1 статьи 24);

отсутствие в деянии состава преступления (пункт 2 статьи 24);

отсутствие заявления потерпевшего, если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных частью четвертой статьи 20 настоящего Кодекса (пункт 5 статьи 24);

отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в пунктах 2 и 2.1 части первой статьи 448 УПК РФ, либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда Российской Федерации, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в пунктах 1 и 3 - 5 части первой статьи 448 УПК РФ (пункт 6 статьи 24);

непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (пункт 1 статьи 27);

наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению (пункт 4 статьи 27);

наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела (пункт 5 статьи 27).

К видам преступлений относятся предусмотренные **Особенной частью УК РФ преступления против личности (главы 16, 17, 18, 20) и преступления против общественной безопасности и общественного порядка (главы 24 и 25)**, которые группируются по шести категориям:

против жизни и здоровья (предусмотрены в главе 16 УК РФ; статьи 105-125: убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, побои, заражение ВИЧ-инфекцией и др.);

против свободы, чести и достоинства личности (за исключением незаконного помещения в психиатрический стационар, клеветы и оскорбления) (предусмотрены в главе 17 УК РФ; статьи 126-127.2:

похищение человека, незаконное лишение свободы, торговля людьми, использование рабского труда);

против половой неприкосновенности и половой свободы личности (глава 18 УК РФ; статьи 131-135: изнасилование, насильственные действия сексуального характера, развратные действия и др.);

против семьи и несовершеннолетних (глава 20 УК РФ; статьи 150-157: вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления, неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей и др.);

против здоровья населения и общественной нравственности (глава 25 УК РФ; статьи 228-245: нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ, склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ и др.);

против общественной безопасности (глава 24 УК РФ; статьи 205-227: террористический акт, заведомо ложное сообщение об акте терроризма, хулиганство, вандализм, нарушение требований пожарной безопасности, небрежное хранение огнестрельного оружия и др.).

Третье. Наличие неснятой или непогашенной судимости за умышленные тяжкие и особо тяжкие преступления.

Согласно **частям 4 и 5 статьи 15 УК РФ** тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает десяти лет лишения свободы; особо тяжкими преступлениями - умышленные деяния, за совершение которых УК РФ предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

В соответствии с **частью 3 статьи 86 УК РФ** судимость погашается:

в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, - по истечении шести лет после отбытия наказания;

в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления, - по истечении восьми лет после отбытия наказания.

Если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости (часть 5 статьи 86 УК РФ).

Подтвердить факт отсутствия судимости, ее снятия или погашения граждан может соответствующей справкой. При этом следует учитывать, что данное ограничение следует применять с учетом положений, о которых указано выше.

В соответствии с пунктом 2 Инструкции о порядке предоставления гражданам справок о наличии (отсутствии) у них судимости (утверждена приказом МВД России от 1 ноября 2001 г. № 965 «Об утверждении Инструкции о порядке предоставления гражданам справок о наличии

(отсутствии) у них судимости») справки о наличии (отсутствии) судимостей предоставляют Главный информационно-аналитический центр МВД России (ГИАЦ МВД России) и информационные центры МВД, ГУВД, УВД субъектов РФ. При этом пункт 5 указанной инструкции предусматривает возможность выдачи такой справки уполномоченному гражданином лицу при наличии доверенности или ее копии, выданной в установленном законодательством РФ порядке.

Четвертое. Признание недееспособным в установленном федеральным законом порядке.

Ограничение на занятие педагогической деятельностью распространяется на лиц, признанных судом недееспособными. В соответствии со **статьей 29 Гражданского кодекса РФ** (далее – ГК РФ) гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним в этом случае устанавливается опека. Основания и порядок признания судом лиц недееспособными установлены в главе 31 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее – ГПК РФ).

Согласно **статье 283 ГПК РФ** судья в порядке подготовки к судебному разбирательству дела о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу. При явном уклонении гражданина, в отношении которого возбуждено дело, от прохождения экспертизы суд в судебном заседании с участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу.

Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпали, суд по заявлению опекуна, члена семьи, психиатрического или психоневрологического учреждения, органа опеки и попечительства на основании соответствующего заключения судебно-психиатрической экспертизы принимает решение о признании гражданина дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека (статья 286 ГПК РФ).

Пятое. Наличие заболевания, предусмотренного перечнем, утверждаемым федеральным органом исполнительной власти, который осуществляет функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в области здравоохранения.

Несмотря на то, что это положение было предусмотрено в Трудовом кодексе РФ с 2006 года (внесено Федеральным законом от 30 июня 2006 г. № 90-ФЗ), Минздравсоцразвития России до настоящего времени не утвердило указанного перечня заболеваний.

Поскольку упорядочивание ведомственных нормативных правовых актов еще не завершилось, в этой связи на практике следует руководствоваться действующими нормативными правовыми актами по отдельным вопросам в этой сфере, в том числе актами бывшего Союза ССР, к числу которых относятся следующие основные документы.

Перечень медицинских психиатрических противопоказаний для осуществления отдельных видов профессиональной деятельности и деятельности, связанной с источником повышенной опасности (далее – Перечень психиатрических противопоказаний) утвержден **постановлением Правительства РФ от 28 апреля 1993 г. № 377** «О реализации Закона Российской Федерации «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

В разделе «Медицинские психиатрические противопоказания для осуществления отдельных видов профессиональной деятельности в условиях повышенной опасности» Перечня психиатрических противопоказаний определено, что общими медицинскими психиатрическими противопоказаниями являются хронические и затяжные психические расстройства с тяжелыми стойкими или часто обостряющимися болезненными проявлениями (эпилепсия отнесена к дополнительным медицинским психиатрическим противопоказаниям). Выраженные формы пограничных психических расстройств рассматриваются в каждом случае индивидуально.

Периодичность таких освидетельствований установлена не реже одного раза в пять лет для работников учебно-воспитательных и дошкольных учреждений, домов ребенка, детских домов, школ-интернатов и интернатов при школах и других учреждений для детей.

Постановлением Правительства РФ от 23 сентября 2002 г. № 695 «О прохождении обязательного психиатрического освидетельствования работниками, осуществляющими отдельные виды деятельности, в том числе деятельность, связанную с источниками повышенной опасности (с влиянием вредных веществ и неблагоприятных производственных факторов), а также работающими в условиях повышенной опасности» утверждены **Правила прохождения обязательного психиатрического освидетельствования работниками, осуществляющими отдельные виды деятельности, в том числе деятельность, связанную с источниками повышенной опасности (с влиянием вредных веществ и неблагоприятных производственных факторов), а также работающими в условиях повышенной опасности.**

Освидетельствование работника проводится не реже одного раза в пять лет с целью определения его пригодности по состоянию психического здоровья к осуществлению отдельных видов деятельности, а также к работе в условиях повышенной опасности, предусмотренных Перечнем психиатрических противопоказаний.

К числу заболеваний, препятствующих занятию педагогической деятельностью, относятся также острые и хронические заразные заболевания. Так, **Инструкция Министерства здравоохранения СССР от 27 декабря 1973 г. № 1142 "а"-73** «О проведении обязательных профилактических медицинских осмотров на туберкулез и порядке допуска к работе в некоторых профессиях лиц, больных туберкулезом»² относит к числу таких заболеваний открытую форму туберкулеза.

Приказом Минздрава СССР от 29 сентября 1989 г. № 555 «О совершенствовании системы медицинских осмотров трудящихся и водителей индивидуальных транспортных средств» (действует в определенной части, которая не признана недействующей) утвержден **Перечень работ, для выполнения которых обязательны предварительные при поступлении на работу и периодические медицинские осмотры** трудящихся в целях предупреждения заболеваний, несчастных случаев, обеспечения безопасности труда, охраны здоровья населения, предотвращения распространения инфекционных и паразитарных заболеваний, врачей - специалистов, участвующих в проведении этих медицинских осмотров и необходимых лабораторных и функциональных исследований по видам работ, медицинских противопоказаний к допуску на работу в целях предупреждения заболеваний, несчастных случаев и обеспечения безопасности труда с примечаниями (работники системы образования, периодичность осмотров и дополнительные к общим медицинские противопоказания указаны в подпунктах 13.5 - 13.7 данного Перечня).

Педагогические работники обязаны проходить предварительные при поступлении на работу и периодические медицинские осмотры, которые осуществляются за счет средств учредителя (статья 69, 213 ТК РФ, статья 51 Закона РФ «Об образовании»).

Приказ Минздравсоцразвития России от 16 августа 2004 г. № 83 «Об утверждении перечней вредных и (или) опасных производственных факторов и работ, при выполнении которых проводятся предварительные и периодические медицинские осмотры (обследования), и Порядка проведения этих осмотров (обследований)» в редакции приказа Минздравсоцразвития России от 16 мая 2005 г. № 338 определяет порядок проведения предварительных и периодических медицинских осмотров (обследований) в соответствии с утвержденным им перечнем вредных и (или) опасных производственных факторов и работ.

Так, к примеру, в Перечне вредных и (или) опасных производственных факторов, при выполнении которых проводятся предварительные и

² Решением Верховного Суда РФ от 20 января 2011 г. № ГКПИ10-1402 отказано в удовлетворении заявления о признании недействующей указанной Инструкции как не противоречащей федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу.

периодические медицинские осмотры (обследования), к числу вредных и (или) опасных производственных факторов в части факторов трудового процесса отнесено перенапряжение голосового аппарата, обусловленное профессиональной деятельностью (пункт 4.3 Перечня).

Перечень работ, при выполнении которых проводятся предварительные и периодические медицинские осмотры (обследования) включает:

работы в образовательных организациях всех типов и видов (пункт 22), работы в дошкольных образовательных организациях, домах ребенка, организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (лиц, их заменяющих), образовательных организациях интернатного типа, оздоровительных образовательных организациях, в том числе санаторного типа, детских санаториях, круглогодичных лагерях отдыха (пункт 24).

Медицинские противопоказания к осуществлению педагогической деятельности выявляются в результате медицинского осмотра (обследования). В соответствии с пунктом 5 статьи 34 Федерального закона от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» данные о прохождении медицинских осмотров (обследований) вносятся в личные медицинские книжки.

Подводя итоги, необходимо отметить, что рассмотренные в настоящем комментарии вопросы и проблемы в силу их важности и сложности нуждаются в пристальном и особом внимании со стороны профсоюзных организаций с целью предупреждения и своевременного устранения нарушений трудовых прав работников, а также обеспечения соблюдения установленных законодательством ограничений для занятия педагогической и иной трудовой деятельностью в сферах деятельности, относящихся к несовершеннолетним.

Комментарий подготовлен секретарем-заведующим правовым отделом аппарата Профсоюза работников народного образования и науки РФ Осипцовой Ж.П.