

Хохлов Евгений Борисович

Понятие социального права

Литература. Беда заключается в том, что нет обобщающих трудов, к которым можно было бы вас отослать. Дело в том, чтобы понять, что такое социальное право, нужно ознакомиться с самыми разнообразными источниками. Первая группа источников - исторические. Вторые - канонические (к сожалению, в данном курсе мы ограничимся только Европой). Литературные источники: Гомер, Платон, Аристотель, Демосфен, Катон старший, Цезарь, Августин, Бенедикт Нурсийский, Фома Аквинский, Франциск Ассизский и др. Философская и общесоциологическая литература: М. Вебер "Протестантская этика и дух капитализма", "Хозяйственная этика мировых религий", "История хозяйства", "Город", "Социальные причины падения античной культуры"; В. Зомбарт "Евреи и хозяйственная жизнь", "Буржуа"; С. Булгаков "История экономических учений" (он говорит не только об экономических, но и о социальных учениях). Античная история: Мейер, Пельман ("История античного коммунизма и социализма"), Ростовцев; средневековые: Бюхер, Кулишер (ученый мирового класса), Виноградов, Петрушевский, Ковалевский, Гуревич, Брентан (кто найдет книгу Брентана - тому премия); по полицейскому праву: Юсти, Зонненфельс, Деламер, Фон Штейн, Лишков ("Русский народ и государство"), Андреевский, Держинский, Хохлов. Современная литература: Э. Успенский ("Очерки по юридической технике"), Л. Таль ("Понятие и сущность хозяйственного права"), Ю.А. Тихомиров ("Публичное право"), Хохлов, Филиппова ("О понятии социального права").

История социальной функции публичной власти

Мы будем заниматься характеристикой социального устройства государственной властью. Это не история, попытка обобщения. Начнем с древнейших обществ. Нужно сделать оговорку, что ментальность, социальные психологические установки общества бывают двух типов - индивидуалистической и коллективистской. Для древнейших обществ была характерна коллективистская ментальность. Это были общества с хорошо организованной государственной властью. В античный период этого никогда не было. Все общество было на службе, начиная от простого крестьянина и заканчивая фараоном. Это по сути социалистическое общество. Суть в том, что существует желание рациональной организации деятельности путем концентрации всех благ у власти и их раздел между всеми. Соответственно идея свободы здесь отсутствовала. Свобода функциональная. Соответственно публичная власть является активным субъектом политики. Льготы, привлечение к труду, забота о нетрудоспособных - все находится в ведении публичной власти. А общество организовано по системе корпорации. Это древнейшие государства.

Второй социологический тип - античное общество, греческие полисы и Рим. Берем классический период истории Древней Греции. Классический период интересен тем, что здесь другая идея, здесь существенно иной принцип, идея классического либерализма, то есть принцип невмешательства в экономическую жизнь. С течением времени здесь не возникло трудовое право потому, что здесь возникла мощная система социального обеспечения. Дело в том, что грекам и римлянам не приходило в голову устанавливать обязанность труда и наказание за это. Перикл - изобретение диет (разного рода платежи гражданам). Работы раньше были бесплатными, общественные нагрузки. Только полицейскими были рабы. Перикл также ввел институт зрелищных денег.

Ранее средневековые: государства, нет, государство непервостепенно. Все живущие на земле сеньора обязаны сеньору.

Позднее средневековье: регулирование труда, цех диктовал работникам. Появились взносы, совместные мероприятия.

Понятие социального права

Один подход (Поляков, от Фулера): естественное право и сделанное право. Вопрос: кто является субъектом правотворчества. Поляков говорит, что это может быть государство и негосударство. Право, сделанное государством - государственное право, право из иных источников - социальное право.

Другой подход: с точки зрения реципиента правовых норм (Отто Фон Гирке "Немецкое частное право"). Гирке исходит из деления права на публичное и частное, но предлагает делить также на социальное и государственное.

Социальное - общественное. В 80-е годы в СССР выделилось понятие социального в узком смысле. Козлов: социальная сфера жизни общества, в центре социальной сферы находится человек. Здесь можно попытаться сузить и сказать, что социальное право - право, действующее в социальной сфере общества. Но все-таки это недостаточно точное определение.

Вводим еще один критерий: социальная политика. Социальное право должно опосредовать социальную политику (целенаправленное воздействие на развитие социальной сферы). В той мере, в которой это воздействие определено, это и есть социальное право. Эта деятельность осуществляется государством. Вполне возможно, что социальная политика может осуществляться социальными агентами, но при этом выполнять социально-значимую функцию (концессия публичной власти).

Признаки:

- отношения в связи с социальной политики
- субъектами социального права является государства и публичные агенты
- важнейшим направлением деятельности агентов является оказание социальных услуг.

Филиппова Марина Валентиновна

Реализация социальных прав инвалидов

Инвалидность. Этот термин основан на латинском корне valid - здоровый. Преобладал медицинский аспект. Но можно говорить как про личные дефекты инвалидов, так и про его материальное положение (безбарьерная среда). Отсюда две концепции: медицинская и социальная. Вопрос в том, что превалирует. Раньше превалировало первое - здоровье. 1975 году была принята декларация ООН о правах инвалидов. Было дано определение инвалиду - это любое лицо, которое не может самостоятельно обеспечить потребности нормальной личной или социальной жизни в силу недостатков. До этого была принята декларация об умственно отсталых лицах, но она больше касалась управления их в правах. В 1982 году была принята всемирная программа действий в отношении инвалидов. В ней уже разведены понятия дефект и сама инвалидность. Дефект рассматривается как причина инвалидности. Дефект - это медицинская составляющая. Но инвалидность - это последствия дефекта, то есть дефект приводит к ограничениям в разных сферах жизнедеятельности. И уже нужно влиять не на сам дефект, а на ограничения. Следующие 10 лет были десятилетием инвалидов. В 1990 году были приняты стандартные правила обеспечения равных возможностей для инвалидов. Предупреждение инвалидности рассматривалось как комплекс мер, направленный на устранение ограничений. В РФ был принят закон о социальной защите инвалидов. В 2006

году была принята конвенция о правах инвалидов. В РФ она не ратифицирована. Она определяет инвалидность как результат взаимодействия, который происходит между людьми, имеющими ограничения по состоянию здоровья, и социальными барьерами. Так можно восполнить конвенцию МОД. 159 конвенция о профессиональной реабилитации и занятости инвалидов - единственная конвенция из этой группы, которое ратифицировано. Также соглашение СНГ.

Российское законодательство

Закон о социальной защите инвалидов. Основная идея в определении инвалидности: это категория, которая устанавливается. Возможность признания лица инвалидом связана с тремя условиями: нарушение здоровья (со стойким расстройством функций организма; нарушения здоровья могут быть разными по характеру, длительности, по причинам возникновения и т.д.), вызваны нарушением здоровья ограничения в разных сферах жизнедеятельности, в результате этих ограничений это лицо нуждается в особых мерах социальной защиты.

Инвалидность устанавливается в результате специальной процедуры в ходе медико-социальной экспертизы, осуществляемой системой учреждений медико-социальной экспертизы (находится в ведении РФ). Сейчас у медико-социального агентства. Три уровня: (1) бюро медико-социальной экспертизы (обслуживают население по месту жительства; основная функция - установление инвалидности; бюро могут быть общими и специальными. Специальные - детские или по отдельным видам заболеваний); (2) главное бюро медико-социальной экспертизы (создаются в СРФ, они проводят экспертизу, когда требуются специальные методы обследования; выступает на основании жалоб граждан на нарушения бюро); (3) федеральное бюро (проводит экспертизу в отношении лиц, проживающих в ЗАТО и работающих на предприятиях атомной энергетики и химической промышленности; выступает органом, рассматривающим жалобы граждан на решения главного бюро).

Действуют бюро на основании приказа Минздравсоцразвития от 17.11.2009 и на основании административного регламента, утв. приказом Минздравсоцразвития от 14.04.2011. Постановление правительства РФ от 20.04.2006 - порядок признания инвалидом. Эти правила устанавливают довольно жесткую процедуру. Медико-социальная экспертиза возможна только с согласия гражданина. Обращение может быть самостоятельным или по направлению. Направление выдается лечебным учреждением (процедура выдачи регламентировано, в т. ч. косвенно в порядке выдачи листов нетрудоспособности). Выдается врачебной комиссией. При неблагоприятном прогнозе направление должно быть выдано в течение 4 месяцев. При благоприятном прогнозе - 10 месяцев. Кроме лечебных учреждений могут выдавать учреждения социальной защиты населения, даже без применения лечебных мероприятий. Либо по направлению пенсионных органов. Если направление не выдается, гражданин вправе обратиться с заявлением самостоятельно. В любом случае при обращении необходимо предоставить медицинское заключение. Инвалидность устанавливается в ходе экспертизы. В состав комиссии помимо врачей входят социальные работники и специалисты реабилитологи. Сама экспертиза осуществляется либо в самом учреждении (оценка может быть по представленным документам, или в ходе дополнительных обследований, при этом возможно проведение дополнительных обследований в других лечебных учреждениях), (08.05.2007 ВС - о персональных данных) в стационарном лечебном учреждении, на дому, в отношении отбывающих наказание - в учреждениях ФСИН. Как правило, экспертиза производится по месту жительства, за исключением получателей пенсии, выехавших за пределы РФ - они проходят экспертизу по месту нахождения пенсионного дела (по последнему месту жительства).

При экспертизе определяется оценка степени ограничения жизнедеятельности. Это

количественная оценка. Определяется характер инвалидности. (1) Определяется характер с степень нарушений функций организма. Это устанавливается на основании специальных критериев (приказ Минздравсоцразвития 23.12.1999). Нарушение оценивается в степенях нарушения. Затем оценивается, как эти нарушения ограничивают или не ограничивают разные сферы жизнедеятельности. Сферы: способность к самообслуживанию, способность к самостоятельному передвижению, способность к ориентации, к общению, контролю за своим поведением, к обучению и трудовой деятельности. По каждой сфере деятельности устанавливаются ограничения в трех степенях.

Инвалиду определяется набор реабилитационных мероприятий. Создается индивидуальная программа реабилитации. Помимо определения степени ограничений определяется еще и группа инвалидности (указывается в справке об установлении инвалидности). (2) Время наступления инвалидности. Нужно различать две вещи: если инвалидность устанавливается, нужно определять момент, когда она установлена. Чаще всего имеет значение день установления инвалидности. Временем установления инвалидности признается не день вынесения решения, а день обращения в учреждение (в том числе по направлению). Постановление ФАС СЗО от 03.12.2007. Иногда необходимо установить момент фактического наступления инвалидности (может возникнуть в рамках страхования).

(3) Срок инвалидности. Поскольку инвалидность вызвана не только дефектами, и последствиями дефектов, последствия могут изменяться. Поэтому проводится переосвидетельствование. Есть общее правило: инвалидность устанавливается на срок, определяемой группой инвалидности (1 группа - на год, 2 и 3 на два года). Но есть исключения. Дети-инвалиды: инвалидность устанавливается на год, на два или до достижения 18 летнего возраста. Второе исключение, которое позволяет при первичном установлении инвалидности установить инвалидность бессрочно. Третье исключение (появилось с 2008 года): в случае, если гражданин страдает заболеваниями, указанными в приложении к порядку признания лица инвалидом, то можно установить бессрочно инвалидность сразу или при повторном освидетельствовании. Все выплаты назначаются на срок инвалидности. Если срок переосвидетельствования пропущен: важны причины пропуска. Уважительность устанавливается также учреждением (прохождение лечения или невозможность прибыть на место). Если причина уважительная, то все выплаты предоставляются за прошедшее время. Если причина неуважительная, то все выплаты прекращаются и затем вновь возобновляются.

(4) причины инвалидности. Имеют большое правовое значение, потому что так определяется набор льгот. (1) трудовое увечье (нечто, находящееся в рамках страхования от несчастных случаев на производстве, связано с выполнением обязанности по трудовому договору); (2) профессиональные заболевания (это заболевание, вызванное негативными производственными факторами; диагностирует это заболевание Центр профпатологии); (3) инвалидность с детства (это не дети-инвалиды). Если инвалидность вызвана боевыми действиями или последствиями боевых действий - причиной инвалидности является инвалидность с детства но в результате указанных событий. Это дает дополнительные льготы; (4) военные травмы (пребывание на фронте или исполнение военной обязанности, не только в военное время); (5) заболевания, полученные в период прохождения военной службы (но не в связи с выполнением обязанности, солдат в увольнении, это военнослужащие, но в момент получения заболевания они свои обязанности не исполняют; здесь как раз имеет значение время возникновения вреда здоровью, так как связано с конкретным периодом - во время службы и в течение 3 месяцев по окончании службы); (6) связанная с радиационным воздействием (устанавливает это Межведомственная экспертная комиссия; от 03.06.2010

Решение ВС РФ); (7) иные причины инвалидности, установленные законодательством (например, в законодательстве об иммунопрофилактике, предусматривающем вакцинацию, в результате чего также может возникнуть инвалидность); (8) все то, что не может быть описано прочими причинами инвалидности или все то, что гражданин не может подтвердить (нет документов, но есть нарушения состояния здоровья). Устанавливается общее заболевание без указания причин.

(5) определяется степень утраты профессиональной трудоспособности. Имеется в виду утрата способности выполнять прежнюю работу в прежнем качестве в прежних условиях. Оценивается в процентах. Максимальная 100%, минимальная - 10%. Оценка - дело медико-социальной экспертизы.

Все указанное отражается в документах, выдаваемых лицу (справка об установлении инвалидности и индивидуальная программа реабилитации). Содержание индивидуальной программы обязательно.

Кузьменко Александр Валентинович

Социальные права детей и семей с детьми

Социальные права, права каких-то лиц как правило не регулируются в рамках одной отрасли. Какая-то отрасль может выступать основным регулятором. Поддержку осуществляют и иные отрасли законодательства. Например, права семей с детьми: право социального обеспечения, трудовое право (беременные женщины, женщины, имеющие детей в возрасте до 3-х лет). Трудовое право мы сейчас рассматривать не будем, но это следует иметь в виду.

На федеральном уровне: ФЗ N 81-ФЗ "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей", от 29.12.2006 N 255-ФЗ "Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством", N 256-ФЗ "О дополнительных мерах государственной поддержке семей, имеющих детей" (о материнском капитале).

Подзаконные акты: Порядок и условия назначения выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утв. приказом от 23.12.2009 N 1012н, Положение об особенностях порядка исчисления пособий, утв. ПП от 15.06.2007 N 375, Правила подсчета страхового стажа, уст. приказом от 06.02.2007 N 91, Перечень уважительных причин пропуска срока обращения за получением пособия по беременности и родам, утв. приказом от 31.01.2007 N 74.

ФЗ о государственных пособиях

Распространяется на граждан РФ, отдельно граждане РФ, проходящими военную службу и альтернативную гражданскую службу, иностранцы, лица без гражданства и беженцы (постоянно проживающие на территории РФ, временно проживающие на территории РФ и подлежащие ОСС). Действие ФЗ не распространяется на граждан РФ и иных лиц, дела которых находятся на полном государственном обеспечении, на граждан и иных лиц, лишенных родительских прав, и граждане, выехавшие на ПМЖ за пределы РФ.

Выплата пособий осуществляется из средств ФСО (касается застрахованных граждан), средств федерального бюджета (пособия гражданам, проходящим военную службу и альтернативную гражданскую службу), бюджетов СРФ, межбюджетных трансфертов и субвенций.

Виды государственных пособий:

(1) пособия по беременности и родам (право на это пособие имеют женщины, находящиеся в отпуске по беременности и родам; предоставляется работающим, обучающимся, проходящим службу; а также женщины при усыновлении ребенка или детей; отпуск составляет 140 дней, в ряде случаев 70 дней до родов и после; пособие выплачивается в размере либо среднего заработка, либо денежного довольствия, либо стипендии; возьмем, например, страховой случай, когда женщина работает: платится либо фиксированный размер пособия, либо процент от среднего заработка, по минимуму или максимуму; средний заработок: существует два альтернативных варианта исчисления пособий; минимальный размер пособия - не может быть меньше МРОТ за каждый месяц (сейчас 4660 руб.); максимальный размер - предельная величина базы для начисления страховой базы (415 000 рублей за календарный год); пособия платятся не за рабочие дни, а за календарные дни);

(2) единовременное пособие женщинам, вставшим на учет в медицинских учреждений в ранние сроки беременности. Сейчас 438 рублей. Имею право женщины в сроки беременности до 12 недель.

(3) Единовременное пособие при рождении ребенка. При рождении двух и более детей - пособие на каждого ребенка. При рождении мертвого ребенка - не выплачивается. Размер пособия сейчас 11 703 руб. Выплата пособия осуществляется всем: требуется только факт рождения ребенка.

(4) Единовременное пособие при передаче ребенка на воспитание в семью (усыновление, опека и попечительство, приемная семья).

(5) Единовременное пособие беременной жене военнослужащего, проходящего военную службу по призыву. Срок беременности - не менее 180 дней. право на это пособие не предоставляется жене курсанта военного образовательного учреждения. Размер пособия - 18 533 руб.

(6) Ежемесячное пособие на ребенка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву. Мать, или опекун. Имеет значение факт наличия отцовства военнослужащего, при этом предыдущее пособие ставило акцент на факте регистрации брака. Для получения пособия нужен факт рождения и прохождения отцов службы по призыву. Прекращается выплата в связи прекращением военной службы по призыву, либо ребенку исполняется 3 года. Размер пособия: 7 942 руб.

(7) Ежемесячное пособие по уходу за ребенком. Данное пособие имеет универсальный характер, то есть выплачивается всем, но в разном размере. Прежде всего, право на это пособие имеют работающие матери, отцы, иные лица, осуществляющие уход за ребенком. Есть право взять отпуск по уходу за ребенком. 40% среднего заработка, но не ниже минимума (2 194 руб.) и не выше максимума. По уходу за вторым и ребенком около 4 000. Для работающих ограничение 100% заработка.

Может возникнуть ситуация, когда у матери в период этого отпуска наступает право на отпуск по беременности родам. Здесь у нее есть право выбора пособия.

Пособие по уходу за ребенком всегда предназначено для конкретного ребенка.

Кроме федеральных пособий поддержка семей с детьми также осуществляется в случае заболевания ребенка: путем выдачи лицу, осуществляющего уход за больным ребенком листка нетрудоспособности и выплаты пособия. Теперь значение имеет не непрерывный трудовой стаж, а общая продолжительность трудового стажа (с позиции КС).

Временная нетрудоспособность - при травмах лица, либо при необходимости ухода за больным членом семьи, а также в случае карантина ребенка в возрасте до 7 лет (при посещении дошкольного образовательного учреждения). Выплачивается в зависимости от

среднего заработка. Процент среднего заработка зависит от страхового стажа. При страховом стаже 8 и более лет 100%, от 5 до 8 лет - 80%, до 5 лет - 60%. Зависит от вида лечения: амбулаторного или стационарного, от возраста ребенка (причем возраст влияет на продолжительность выплаты пособия в календарных днях за календарный год).

Материнский или семейный капитал

Воспользоваться им можно через 3 года после рождения ребенка. Средства можно направлять на улучшение жилищных условий, получение образования и пенсионное обеспечение. Приняты Постановления Правительства. Сейчас 365 698 руб.

Субъекты Федерации

Поддержка адресная и целевая. Адресная - это значит, что поддерживаются не все, а наиболее нуждающиеся. Почему так? Это продиктовано дефицитом бюджета. Закон СПб от 24.11.2004 N 587-80. Кто поддерживается в соответствии с этим законом: малообеспеченная семья (семья, которая имеет среднедушевой доход ниже полуторакратного прожиточного минимума на человека по СПб), многодетная семья (3 и более детей, в том числе усыновленных, находящихся под опекой и попечительством, пасынков, падчериц - до 18 лет), неполные семьи, семья военнослужащего (в том числе курсанты), семьи, где есть инвалиды.

Система мер: ежемесячные пособия на ребенка и дополнительные меры социальной поддержки семей, имеющих детей в СПб. Дополнительные меры социальной поддержки включают в себя единовременную компенсационную выплату при рождении ребенка (единственная выплата, которая не имеет адресного характера - выплачивается при условии постановки на учет до 20 недель и при усыновлении). В СПб установлен повышенный размер этой выплаты в зависимости от того, какой по счету ребенок родился в семье.

Вторая мера - ежегодная компенсационная выплата на детей-учащихся из многодетных семей.

Ежемесячные пособия: имеют адресный характер - малообеспеченные семьи, пособия дифференцированы: до полутора лет - 2 115 руб., пособие увеличивается, если ребенок в неполной семье, второй ребенок, ребенок военнослужащего; от полутора до 7 лет - 614 руб., школьного возраста - от 7 до 16 либо до окончания школы. В первом и втором случае выплата на карту, в третьем - наличными.

Пособие на ребенка-инвалида до 7 лет - 4 186 руб., 7 - 18 - 2 900 руб.

Правительство СПб приняло Постановление от 16.01.2006 о мерах по реализации указанного закона.

Гарантии в сфере дошкольного образования

Закон «Об образовании» содержит статьи 52.1 и 52.2 – ограничения, взимаемой с родителей платы за посещение учреждений дошкольного образования. Размер платы больше ограничен для родителей, имеющих двух и более детей. В случае заболеваний ребенка – освобождение от платы.

На уровне СПб – Закон СПб «О плате за содержание ребенка в образовательных организациях, реализующих основные общеобразовательные программы дошкольного образования». Также устанавливает ограничения по взиманию платы. Размер платы устанавливается Правительством СПб.

Поддержка оказывается и иными субъектами (например, ФСБ установила выплаты военнослужащим органов ФСБ).

Закон «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации». Ребенок – лицо до достижения возраста 18 лет. Вводится понятие детей, находящихся в трудной жизненной ситуации (эта категория весьма разнообразна и разнопланова: дети-сироты, без попечения родителей, инвалиды, из семьи беженцев и др.). На федеральном уровне – общая политика, федеральные целевые программы. Субъекты – реализация государственной политики в интересах детей, то есть вкладывание средств.

Гарантии в области образования и воспитания: обучающиеся вправе самостоятельно или через представителей ходатайствовать перед администрацией, обжаловать решение администрации, участвовать и проводить митинги и собрания во внеучебное время (за исключением дошкольных учреждений и начального образования), право на информацию.

Защита ребенка от негативного влияния окружающей среды: субъекты могут разрабатывать нормативы распространения продукции, не рекомендованной детям в возрасте до 16 лет, проводить экспертизу игр, игрушек для детей и др. Предоставление субъектом права ограничивать нахождение детей в общественных местах в ночное время (от 22 до 6 часов). То есть закон дает право субъектам принимать такие законы, но не ограничивается.

Дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей

ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей». Вводится понятие детей-сирот – лица до 18 лет, у которых умерли оба или единственный родитель. Без попечения родителей – лишены родительских прав, признанные безвестно отсутствующими и т.д. Лица из числа детей-сирот и детей без попечения – до 23 лет. Вводится понятие приемной семьи. Эти категории лиц, имеющих право бесплатно обучаться по дополнительным образовательным программам поступления вуз (суз).

Дополнительные гарантии: бесплатный проезд.

Приемная семья – Постановление Правительства. Детский дом семейного типа – также Постановление Правительства.

ФЗ «Об основах профилактики ... несовершеннолетних»

Дивеева Нелли Ивановна

Социальные права граждан пожилого возраста

Понятие граждан пожилого возраста и трудовые права граждан пожилого возраста

Вы знаете, что у прав личности четыре поколения. В первой группе прав мы видим, что основная роль государства – не вмешиваться в деятельность гражданина. Что касается второй группы прав (социально-экономических прав), то здесь все иначе. С появлением капитализма возникают некоторые социальные риски (потеря базы, на которой человек стоит). Государство должно взять на себя функцию перераспределения благ путем закрепления в законодательстве отдельных социально-экономических прав. Что же такое социальные права? В международно-правовых источниках можно обратиться к статье 25 ВДПЧ (право на определенный жизненный уровень, и каждый имеет право на обеспечение на случай безработицы, болезни, инвалидности, наступления старости). В Европейской социальной хартии мы найдем то же самое. РФ не может присоединиться к Хартии, потому что в ней есть части, которые мы не можем реализовать с точки зрения, что у нас низкий уровень жизни. Конвенция МОТ 1952 года о минимальных нормах социального обеспечения. РФ до сих пор

не может ратифицировать эту конвенцию, поскольку минимальный уровень социального обеспечения, устанавливаемый конвенцией, не может быть реализован в РФ.

Конституция: закрепляет из социальных прав свободу труда, защиту материнства, детства и семьи, право на социальное обеспечение, право на жилище (в том числе малоимущим), право на образование, право на охрану здоровья и медицинскую помощь. Обратите внимание: Конституция среди социальных прав не устанавливает право граждан на определенный жизненный уровень. Напрямую не устанавливает.

ТК: размер МРОТ – не меньше прожиточного минимума. А у нас меньше, но данная статья до сих пор не вступила в силу, потому что государство не может обеспечить указанный уровень заработной платы. Прожиточный минимум рассчитывается из потребительской корзины. Есть определенные стандарты потребления. Группы: дети, трудоспособного возраста и пожилые – по этим трем группам рассчитывается прожиточный минимум. Цифра больше у лиц трудоспособного возраста, на втором месте дети, и на третьем – пожилые граждане.

Кто такие граждане пожилого возраста? Надо сказать, что законодатель явно непоследователен и юридическая техника на сегодняшний день страдает. Какие термины использует законодатель? Они во многих случаях носят оценочный характер. В трудовом законодательстве: «пенсионеры по возрасту». Статья 5 ФЗ от 02.08.1995 «О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов»: «граждане пожилого возраста» (женщины старше 55 лет, мужчины старше 60 лет). Эти граждане должны нуждаться в постоянной или временной посторонней помощи. Статья 3 ФЗ от 10.12.1995 «Об основах социального обслуживания населения в Российской Федерации»: субъектами ФЗ являются «лица преклонного возраста, неспособные к самообслуживанию». Статья 1 указа Президента от 26.12.2006 «О компенсационных выплатах лицам, осуществляющим уход за нетрудоспособными гражданами»: «престарелые граждане, нуждающиеся в постороннем уходе». При этом выделяются «или лица, достигшие 80-летнего возраста». Является ли гражданин престарелым и нуждающимся в уходе – устанавливает медицинское учреждение. Как устанавливается факт престарелости? Не ясно.

Пожилый возраст: есть смысл обратиться к иным наукам, например, медицине. В 1963 году в Киеве на международном заседании ВОЗ была сформирована классификация, которая выделила три хронологических периода: средний возраст (45-50 лет), пожилой (60-74 года), старческий возраст (75 и старше), 90 лет и старше – долгожители (это не период). В дальнейшем все исследования стали строиться вокруг этих классификаций.

В международных актах: Конвенция О минимальных нормах социального обеспечения – минимальный возраст выхода на пенсию не должен превышать 65 лет, однако компетентные органы могут установить более высокий возрастной предел с учетом трудоспособности и уровня жизни.

Терминология в зарубежных странах: США – «старшие граждане», Европа – «люди позднего возраста».

Рекомендация МОТ № 162 «О пожилых трудящихся» 1960 года: пожилые трудящиеся – трудящиеся, которые с возрастом могут испытывать трудности в области труда и занятий.

Таким образом, РФ пошла по какому пути? По общему правилу к категории пожилых относятся лица, достигшие пенсионного возраста. Но для получения социальных льгот необходимо наличие кроме возраста еще ряда критериев (неработающим, не могущим себя обеспечивать и др.).

Трудовые права граждан пожилого возраста

Способствует ли современное трудовое законодательство привлечению к труду?

Механизмов таких два: косвенный (это установление правил выплаты пенсий, пенсионирования) и прямой (то, что предусмотрено нормами трудового законодательства; к сожалению, таких механизмов как правило не установлено, и на практике пенсионный возраст является преградой к трудоустройству).

Прямые нормы: статья 3 ТК – запрет дискриминации в сфере труда по обстоятельствам, не связанным с деловыми качествами работника (в том числе возраст). Ограничение возраста может быть только в случаях, установленных в законодательстве. Статья 128 ТК – отпуск без сохранения заработной платы (часть 2 – работающему пенсионеру не менее 14 календарных дней в год по его личному заявлению).

Достижение пенсионного возраста по общему правилу не является основанием для расторжения трудового договора. В КЗОТе работника можно было уволить по такому основанию. Конституционный суд РСФСР 04.02.1992 признал эту норм несоответствующей Конституции: эта норма носит дискриминационный характер, и в этом случае нарушается право на добровольный выход на пенсию. Статья 81 ТК – сокращение численности или штата работников: пенсионеры имеют по смыслу преимущественное право для оставления на работе.

Статья 59 ТК – основания для заключения срочного трудового договора (заключение с пенсионерами по возрасту, поступающими на работу). Причем не только должен достигнуть пенсионного возраста, а должно быть пенсионером по возрасту.

Определение КС от 15.05.2007: заключение с пенсионерами по возрасту срочного трудового договора. КС указал, что установление таких правил и особенностей в данном случае не нарушает права граждан, поскольку учитывается различие в фактическом положении лиц, а также заключение срочного договора – это право работодателя, а не его обязанность.

ФЗ «О государственной гражданской службе» - предельный возраст пребывания на службе – 60 лет. Значит, по достижении этого возраста гражданина можно уволить. Там есть оговорки – можно заключить срочный договор сроком от 1 до 5 лет. Но максимально до 65 лет. Также с согласия гражданина можно перевести на должности, не относящиеся к государственной гражданской службе по срочному трудовому договору. Насколько это конституционно? КС в определении от 03.10.2002 указал, что исходя из специфики государственной службы, лица имеют особый правовой статус в трудовых отношениях, поэтому возрастные ограничения не являются дискриминационными.

Еще одно ограничение, связанное с предельным возрастом – статья 332 ТК и статья 20 ФЗ «О высшем и послевузовском профессиональном образовании»: Ректор, проректоры и руководители филиалов не могут занимать соответствующие должности, если им исполнилось 65 лет. Либо они переводятся на другие должности, либо с ними заключается срочный трудовой договор. Очень важная проблема: раньше к этим категориям относились заведующие кафедрами и деканы. Один заведующий кафедрой оспорил это положение в КС. Постановление от 27.12.1999 N19-П КС указал, что по содержанию своей работы работа зав.кафедрами – это работа не сугубо управленческая, а это работа в том числе преподавательская. А исходя из того, что для преподавателей предельный возраст не установлен, такое ограничение неправомерно.

Рекомендация МОТ 162: увеличение продолжительности отпуска, возможность иначе организовать рабочее время, установить иной режим рабочего времени. Мы можем это закрепить, но будет ли работодатель заключать такие трудовые договоры с лицами, достигшими указанного возраста. Поэтому единственный способ – установление только норм рекомендательного характера. А уже на уровне коллективных или трудовых договоров

возможно будет установление каких-либо льгот.

Особенности привлечение к труду пожилых осужденных (УИК). Осужденные, достигшие пенсионного возраста, могут привлекаться к труду только с их согласия, у них большая продолжительность отпуска, они не могут привлекаться к обязательному неоплачиваемому труду. И если начисляется обычно 25% заработка, то на счет указанных лиц – не менее 50%. Обязательное начальное профессиональное образование: привлечение к получению такого образования для них является добровольным. А применяется ли в отношении них трудовое законодательство? Приоритет имеет УИК, а нормы трудового права применяются субсидиарно. Хотя в теории указывают, что приоритетом должно обладать трудовое законодательство.

Пенсии по старости

Одной из основных форм социальной защиты пожилых – порядок назначения им пенсий по старости. Действующее законодательство о социальном обеспечении использует понятие «пенсия по старости». Предлагается говорить о «пенсиях по возрасту». В 90-х годах XX века возник вопрос о реформировании пенсионной системы.

Цель пенсионной реформы 2002 года:

- вывести заработную плату из тени для уплаты страховых взносов
- учитывать заработную плату за всю трудовую жизнь
- уменьшить нестраховые периоды в стаже (в основном остались только страховые периоды на сегодняшний день).
- решить демографическую проблему

Основная цель – переход от солидарно-распределительной системы к солидарно-накопительной (принцип солидарности поколений).

Плюсы пенсионной реформы: появилась система персонифицированного учета пенсионных прав, автоматическая система индексирования пенсий, отсутствие задержек выплаты пенсий.

Виды пенсий по старости

1. За государственно значимые деяния (ФЗ «О государственном пенсионном обеспечении») – пострадавшие от радиационных катастроф.

2. За наличие страхового стажа (ФЗ «О трудовых пенсиях»). Мы будем больше говорить о трудовых пенсиях. Трудовая пенсия – ежемесячная денежная выплата в целях компенсации заработной платы застрахованной лицам и иных выплат, потому что они утратили их в связи с наступлением нетрудоспособности по возрасту. Фактически трудоспособность может оставаться.

Признаки пенсии по старости. Для получение пенсии необходимо два юридических факта – возраст и страховой стаж. Эту пенсию могут получать граждане РФ, иностранные граждане и лицам без гражданства (постоянно проживающим на территории РФ). Когда пенсия уже получена лицом, возможно проживание и за рубежом. В этом случае в отличие от советского периода пенсия за ним сохраняется. Выплата производится в денежной форме ежемесячно (периодичность и форма). Возможно обращение в любое время после возникновения права на получение. Но пенсия назначается с момента обращения лица (единственное исключение: если лицо уволилось и в течение месяца обратился – выплаты производятся с момента увольнения с работы, а не с момента обращения). Пенсия выплачивается пожизненно (далее, в формулах будет число «ожидаемый период нахождения на пенсии»: если государство посчитало срок выплат, но лицо пережило возраст,

выплата пенсии не прекратится). По общему правилу выплачивается одна пенсия (исключение: статья 4 ФЗ «О государственном пенсионном обеспечении»). Если две – то одна трудовая, а вторая – за особые заслуги (например, инвалид вследствие военной травмы).

До 2002 года были иные условия. Возраст остался прежним (55, 60). Стаж – 20 лет для женщин и 25 для мужчин (но если было не менее половины стажа, можно было потребовать назначения неполной пенсии). Размер определялся исходя из заработка: 55%. За каждый год свыше 20 и 25 лет давали 1% заработка, но не более, чем 75%. Поэтому дополнительного стажа можно было учесть еще 20 лет. Но было явное ограничение: законы устанавливали максимальный и минимальный размер пенсий.

Сегодня. Условия определены статьей 7 ФЗ «О трудовых пенсиях». Два критерия: возраст и страховой стаж. Эти условия называются общими. Страховой стаж – не менее 5 лет (нет пенсий при неполном стаже). Почему так мало? Потому что теперь включается только страховой стаж. Стаж связан с выплатой страховых взносов (обязанность внесения взносов – у работодателя. КС от 20.11.2007, от 10.07.2010 – случай, если взносы не вносились. Страховые взносы компенсируются из бюджета, а срок работы засчитывается в страховой стаж). Статья 11 ФЗ указывает, что в страховой стаж могут включаться и иные периоды: прохождение военной службы (это социально-значимое мероприятие), период ухода одного из родителей до возраста полутора лет, период получения пособия по безработице и др. Эти периоды включаются только в том случае, если им предшествовала или прямо за ними следовала трудовая деятельность. Но не указано, чтобы непосредственно предшествовало или следовало: возможны и перерывы.

Есть и иные условия для назначения: досрочные (льготные) пенсии по старости. Из значение в том, что происходит снижение возраста выхода на пенсию, и как правило в этом случае идет учет специального стажа.

Основания льгот.

Первая группа льгот – особенности субъектов: состояние здоровья и семейное положение. (1) состояние здоровья: статья 10 ФЗ о пенсионном обеспечении, п. 3, 4 и 5 ст. 28 ФЗ о трудовых пенсиях. (2) семейное положение – п. 1 ст. 28. Речь идет о наличии детей. Когда 5 и более детей – выйти на пенсию можно в 50; один из родителей инвалидов с детства – снижение возраста на 5 лет, а также опекун инвалида с детства. При этом во всех указанных случаях необходимо воспитывать не менее 8 лет. В определении КС от 03.11.2009 N1365-О-О КС указал, что ребенок в 8 лет приобретает навыки самообслуживания, воспитание до этого возраста свидетельствует о многолетней заботе о ребенке.

Вторая группа льгот: по условиям труда. Постановление Кабинета Министров СССР от 26.01.1991 списки №1 и №2. Мы учитываем условия труда. Если лицо претендует на пенсию по спискам, то его должность должна соответствовать должности, указанной в списке.

Также, кроме списков, работающим с другими тяжелыми, вредными, опасными условиями труда. В дальнейшем должны быть созданы профессиональные пенсионные системы, устанавливающие подобные трудовые пенсии.

Третья группа: местность. Районы Крайнего севера и в приравненных к ним местностях (п. 6 ст. 28 ФЗ). Установлена система пересчета. Также постоянно проживающие в указанных местностях оленеводы, рыбаки, охотники-промысловики. И третье – женщины, родившие двух и более детей, проработавшие в указанных районах 12 лет (тут и местность, и семейное положение).

Статья 28.1 ФЗ о трудовых пенсиях – правила исчисления различных видов стажа.

Четвертая группа: невозможность трудоустройства (статья 31 Закона «О занятости населения»). Назначение пенсий возможна только при наличии всех условий: должен быть

безработным (по п. 2 ст. 81 ТК), обращение в службу занятости и отсутствие подходящей работы, пенсия может назначаться досрочно не ранее, чем за два года до наступления пенсионного возраста (как общего пенсионного возраста, так и льготного пенсионного возраста), наличие страхового стажа продолжительностью не менее 25 и 20 лет для мужчин и для женщин, инициируют назначение пенсии органы занятости (с согласия лица, претендующего на нее).

Если до наступления пенсионного возраста лицо устроится на работу, выплаты прекратятся, так как это мера поддержки безработных.

Пятая группа: трудовая пенсия по старости независимо от возраста (в старом законе – пенсии за выслугу лет). Разберем в лекции о выслуге лет. Это тоже основание назначения пенсии по старости досрочно.

Размер пенсий по старости

Определяется статьями 14-17 закона о трудовых пенсиях. Если на момент вступления в законную силу ФЗ граждане получали больше, то у них остается прежний размер пенсии. Работающие пенсионеры получают пенсии в полном объеме без ограничений. В России были периоды, когда работающие пенсионеры получали неполную пенсию. На сегодняшний день иное правило – в полном размере.

Пенсия состоит из нескольких частей: на момент вступления ФЗ в силу

$P = БЧ + СЧ + НЧ$

БЧ – базовая часть

СЧ – страховая часть

НЧ – накопительная часть

На сегодняшний день

$P = СЧ + НЧ$, но формально базовая часть так и осталась, только она сейчас включается в страховую часть. Это было связано с тем, что единый социальный налог заменили взносами в социальные фонды (раньше налог перечислялся и в бюджет, а теперь все идет в пенсионный фонд).

Что такое взносы в социальные фонды? Эти взносы определяются не в твердой сумме, а в процентном отношении к фонду оплаты труда. Дивиденды, бонусы, опционы не подлежат обложению. Самые большие взносы были до 2004 г. – 35,5%. С 2005 г. Взносы уменьшили до 26%. В 2011 г. 0 34%, и в проекте 2012 года обсуждаются, что взносы должны быть 30%. Эти ставки – ставки для «обычных» работодателей. Меньшие ставки для субъектов малого предпринимательства, сельхоз и т.д.

Что из этих 34% идет в пенсионный фонд? 26% - в Пенсионный фонд, 2,9% - в фонд социального страхования, 5,1% - Фонда ОМС: 2,1% – федеральный фонд ОМС, 3% - территориальный фонд ОМС.

10% из 26% - идет на финансирование БЧ, базовой части. Все остальное – 16% идет на финансирование страховой и накопительной части. Граждане 1967 г.р. и моложе – у них есть накопительная часть – для них 10% в страховую часть и 6% в накопительную. Остальным – до 1966 г.р. – все идет страховую часть.

В 2012 году 30% хотят распределить по-другому: в ПФ 22%. Уменьшается налоговая нагрузка на бизнес, но не ясно, из каких средств платить пенсии. Установлено, что 30% будут взиматься с заработной платы 512 тыс. в год. Свыше этой суммы – дополнительно предлагается взнос 10%. Эти 10% не будут влиять на пенсию конкретного человека. Это приведет к тому, что работодатель не будет повышать заработную плату до 43 000 руб.

Исчисление пенсий

Страховая часть: $СЧ = ПК/Т + Б$

Б – фиксированный базовый размер пенсии по старости (2 562 руб.).

Увеличение в некоторых случаях: пенсионерам 80 лет (во всех случаях на 5.124 руб.), пенсионеры инвалиды I группы (5 124 руб.), пенсионеры с иждивенцами (от 1 до 3), пенсионерам, проработавшим 15 лет на крайнем севере, пенсионеры, проживающие на Крайнем Севере (+р/к). Возможно сложение. Но максимальный базовый размер – 11 529 руб.

С 01.01.2015 вступают в силу изменения (п. 17, 18 статьи 14). Базовая часть не будет одинакова, она будет дифференцирована в зависимости от стажа при выходе на пенсию. Стаж 30 и 25 лет (М и Ж): если стаж больше, то плюс 6% за каждый год свыше; если меньше, то минус 3% за каждый недостающий.

ПК/Т – неодинаково, зависит от взносов в пенсионный фонд.

ПК – сумма расчетного пенсионного капитала застрахованного лица (эти деньги не копят на счете, копят только права, а деньги тратятся на сегодняшних пенсионеров).

Т – ожидаемый период выплаты пенсии в месяцах (статья 32). На момент вступления в силу ФЗ Т=144 месяца, в 2011 году – 204 месяца, 2012 – 216, 2013 – 228.

$НЧ = ПН/Т$

ПН – сумма пенсионных накоплений застрахованного лица (не расходуются на текущие расходы, а инвестируются). Т – также ожидаемый период выплаты пенсии.

ПН: взносы по обязательному социальному страхованию и дополнительные взносы. Дополнительные взносы: ФЗ «О дополнительных страховых взносах на накопительную часть трудовой пенсии...». Эти взносы платит гражданин. Может быть как работающим, так и не работающим. Взносы уплачиваются в этом случае в ПФ лично. Если работает – по заявлению работодатель удерживает взносы из заработной платы.

Софинансирование взносов гражданина: из ФНБ (фонда национального благосостояния) государство удваивает сумму не менее 2 тыс., но не свыше 12 тыс. руб. Софинансирование возможно также со стороны работодателя: может быть закреплено на уровне трудового договора или коллективного договора – налоговый вычет на 12 тыс. руб.

Поэтому ПН может частично пополниться частью материнского капитала.

Если гражданин старше 1966 г.р., у него может быть пополнение только за счет дополнительных взносов.

Некоторые проблемы

Сегодня деньги инвестирует либо ПФ, либо негосударственные ПФ. Говорят, что не могут эти деньги инвестироваться государством. Участие в этом должен принимать сам гражданин. Вторая проблема: вопрос наследования пенсионных накоплений. Статьи 12 и 9 ФЗ, ПП РФ от 03.11.2007 N 741. Но инвестированные денежные средства наследники смогут получить только до того, как наследодатель реализовал свое право на получение пенсии. Правопреемниками являются: лица по заявлению застрахованного (аналог завещания), в ином случае – наследники 1 и 2 очереди.

Перерасчет пенсии по старости

Изменение базовой части: изменение статуса пенсионера (достижение 80 лет, становление инвалидом и т.д.) или индексация базовой части на определенный процент.

Изменение страховой части: при продолжении работы пенсионером в течение не менее 12 месяцев (то есть раз в год можно требовать перерасчета пенсии) и индексация с учетом темпов инфляции (пункты 5-7 статьи 17).

Изменение накопительной части: при продолжении работы пенсионером (если есть

взносы в накопительную часть) пересчет не чаще 1 раза в 3 года и один раз в год с 01.07 размер увеличивается с учетом доходов от инвестирования (инвестирование накоплений, должен быть процент прибыли).

Каким образом учитывать права пенсионеров до 2002 года (до вступления в силу ФЗ)? Конвертация пенсионных прав (ст. 30) – есть формула, которая помогает рассчитать расчетный пенсионный капитал (РПК). Конвертацию ввели на момент вступления закона в силу. Но потом решили, что статус учитывается не очень справедливо. Поэтому ввели статью 30.1, дополнившую ФЗ термином валоризация пенсионных прав – повышение расчетного пенсионного капитала, приобретенного до 01.01.2002 на 10%, а также увеличение на 1% за каждый полный год общего трудового стажа до 01.01.1991.

Социальная пенсия по старости

Статья 11 ФЗ о государственном пенсионном обеспечении говорит о том, что единственное условие для назначения такой пенсии является возраст (не зависит от пятилетнего страхового стажа). Также исключение для малочисленных народов Севера – мужчины 55 лет и женщины 50 лет. Исчисление без трудового стажа исчисляется из базовой части пенсии по старости (сейчас 2 562 руб.).

Пенсии за выслугу лет

Выслуга лет – длительная работа по некоторым профессиям, должностям, ведущая к утрате профессиональной трудоспособности до наступления возраста, дающего право на пенсию по старости.

Утрата фактической трудоспособности не требует фактических доказательств, и связана она именно с длительной работой, а не с определенным возрастом.

Возникает вопрос о сравнении пенсии по старости и пенсии за выслугу лет. Пенсия за выслугу лет – ежемесячная денежная выплата в целях компенсации гражданам заработной платы в связи с длительной профессиональной деятельностью граждан, производимая независимо от возраста и как приправилу при условии оставления той работы, в связи с которой она назначена.

Что общее? Это вид социального обеспечения, связанный с прошлой трудовой деятельностью (в отличие от пенсии по инвалидности, например). Размер обеих пенсий зависит от прошлого заработка, заработок – обобщенная категория). Обе пенсии выплачиваются пожизненно (хотя у пенсии за выслугу лет есть один нюанс).

Какие различия? Для пенсии по старости необходимо два юридических факта – возраст и стаж. У пенсии за выслугу лет имеет значение только стаж. Выслуга лет не связана с уплатой трудовых взносов за работника. У пенсий по старости есть общие правила, связанные со страховым стажем, но в отношении выслуги лет существуют различные ее виды, поэтому нельзя разные виды выслуги сложить, как правило, порядок исчисления одной выслуги отличается от порядка исчисления другой выслуги. Когда выплачивается трудовая пенсия по старости выплаты ее не зависят от того, работает пенсионер или нет, но пенсия за выслугу лет назначается, как правило, вместе с оставлением той работы, за которую назначается пенсия за выслугу лет. Самое главное – уйти с той деятельности, за которую осуществляются выплаты.

Трудовые пенсии по старости независимо от возраста. Статья 27 ФЗ «О трудовых пенсиях». По своему внутреннему содержанию эти пенсии также остаются пенсиями за выслугу лет. Это работа на подземных и открытых горных работах, на судах морского флота рыбной промышленности, летный состав гражданской авиации, спасатели в

профессиональных аварийно-спасательных службах, педагогическая деятельность в учреждениях для детей, лечебная и иная деятельность по охране здоровья населения в учреждении здравоохранения, творческая деятельность на сцене в театрах или театрально-зрелищных организациях и т.д. (есть перечни должностей и срок работы). Выбор именно такой трудовой деятельности обусловлен профессионально-психологическим износом во время ее осуществления.

В списках есть конкретный перечень должностей, но там есть и учреждения, где эта деятельность осуществляется, и наименование деятельности и места ее осуществления должны совпадать. Иначе лицо утрачивает права на пенсию.

Было указано, что льготы педагогам, врачам и артистам предоставляются только работникам государственных учреждений. Но было обращение в КС, и КС указал, что такая деятельность засчитывается в выслугу лет независимо от формы собственности организации, пока для частных организаций не установлено иных гарантий.

Эта пенсия выплачивается независимо от оставления работы – выплата производится и работающему пенсионеру (пункт 4 статьи 19).

Пенсии военнослужащим. Если по призыву в качестве рядового, то в отношении них действует ФЗ «О государственном пенсионном обеспечении», в соответствии с которыми они могут получать только пенсии по инвалидности и трудовые пенсии по старости. Пенсия за выслугу лет им не выплачивается. Вторая категория: офицеры (как по призыву, так и по контракту) и рядовые по контракту – закон «О пенсионном обеспечении военнослужащих...». Им выплачивают обе указанные выше пенсии, а также пенсия за выслугу лет.

Выслуга лет военнослужащим – статья 13. первое условие – наличие выслуги лет: возможны два варианта – 20 лет и более (больше никакие юридические факты для назначения пенсии не нужны); если выслуга менее 20 лет, то: увольнение должно быть по уважительной причине; также необходим возраст 45 лет, общий трудовой стаж – 25 лет, при этом в этих 25 года выслуга должна быть 12,5 лет.

Исчисление выслуги – статья 18 и постановление Совета министров от 22.09.1993 N 941 (указывается порядок подсчета выслуги).

Пенсии выплачивается после увольнения со службы. Речь идет именно об этом виде деятельности. Если лицо решило работать в другом месте, то пенсия начинает выплачиваться.

Одна пенсия по выбору, но к пенсии за выслугу лет может даваться часть пенсии (страховая часть пенсии по старости) – по достижении возраста и наличии стажа.

Денежное довольствие – то, от чего нужно отталкиваться при расчете. За выслугу 20 лет (50% сумм денежного довольствия)+3% за каждый год выслуги свыше 20 лет, но не более 85%; за общий трудовой стаж 25 лет (50% сумм денежного довольствия) + 1% за каждый год стажа свыше 25 лет. Минимальный размер пенсии должен быть не ниже базовой части пенсии по старости.

Меняться размер пенсии может двумя способами: увеличение денежного довольствия.

Пенсионное обеспечение для ОВД (п. 2 ст. 44 Закона «О прокуратуре РФ»), Постановление Правительства от 12.08.1994 «О порядке исчисления выслуги лет работникам прокуратуры», работников таможни (п. 1 ст. 50 Закона «О службе в таможенных органах РФ»), Постановление Правительства от 02.2.1998 N 103;

Ежемесячное пожизненное содержание судей

закон «О статусе судей». Условия: уход (удаление) в отставку с должности судьи, выплата производится пожизненно, но прекращается в связи с поступлением на

оплачиваемую работу. По общему правилу необходимо 20 лет выслуги. Если выслуга 10 лет, то стаж работы по юридической профессии должен быть 25 лет, а возраст пенсионный (55, 60). Если выслуга менее 20 лет, то должен быть пенсионный возраст. В вопрос случае – 80% + 1% каждый год выслуги свыше 20 лет, но не более 85%. Второй 80%. Третий – пропорционально имеющейся выслуге.

По закону о государственном пенсионном обеспечении

Федеральные государственные гражданские служащие

Статьи 4, 7 и 14. Условия: 15 лет выслуги, увольнение с должности государственного служащего, уважительные основания увольнения, устанавливается к трудовой пенсии по старости (инвалидности) и выплачивается одновременно с ней (возраст (общий и льготный) имеет юридическое значение. Размер пенсии: за 15 лет выслуги – 45 % среднего заработка + 3% за каждый год выслуги сверх (не более 75%). Пенсия = (45% - 75% от среднего заработка государственного служащего) минус (страховая часть пенсии по старости). Средний заработок рассчитывается за 12 месяцев, предшествующих выходу на пенсию. При этом средний заработок должен быть меньше либо равен 2,8 должностного оклада (было 1,8, затем 2,3).

Пенсия за выслугу лет космонавтов

Для мужчин 25 лет, для женщин 20 лет, по болезни мужчинам 20, женщинам 15. необходимо оставление соответствующей работы.

Работники летно-испытательного состава – статьи 7.2, 17.2.

Закон о социальном обслуживании населения в РФ – на самостоятельное изучение.

Филиппова Марина Валентиновна

Правовые последствия признания лица инвалидом

Концепция долгосрочного социально-экономического развития РФ: одно из направлений – политика народосохранения.

Диспансеризация – комплексное медицинское обследование, имеющее целью выявить заболевание. Диспансеризация осуществляется только с согласия гражданина. Стимулирование к диспансеризации – бесплатность для лиц, занятых на тяжелых и вредных работах, для беременных женщин, для чернобыльцев, для инвалидов войны.

Иммунопрофилактика – вакцинация. Осуществляется с согласия лица. Негативные последствия: в случае отказа от вакцинации возможен отказ в заключении трудового договора в случае, когда вакцинация требуется, возможен запрет выезда из РФ в определенные страны и т. д.

Законодательством РФ предусматривается освобождение от налогов предприятий, производящих товары для инвалидов.

Реабилитация - статья 9 закона о социальной защите инвалидов. Представляет собой восстановление способности к жизнедеятельности. Его целью является социальная адаптация.

Меры общего характера: (1) облегчение доступа к информации инвалидов, например, несение расходов РФ на изготовление специальной печатной продукции для лиц с изменениями зрения, сурдоперевод телепередач; (2) мероприятия, направленные на обеспечение безбарьерной среды, например, обязательность пандусов, подъемников и т. д., выделение не менее 10% мест на парковках для инвалидов, административная ответственность за занятие этих мест. См. Определение ВС РФ от 31.05.2006 г., Определение

ВС РФ от 21.05.2010 г. - признание или непризнание объектом социальной инфраструктуры.

Меры индивидуального характера: (1) на основании индивидуальной программы реабилитации. Специальная ответственность за неисполнение мероприятий, предусмотренных индивидуальной программой реабилитации, не установлена. Только общая, например, на услуги, предусмотренные индивидуальной программой реабилитации, распространяется Закон о защите прав потребителей.

Содержание индивидуальной программы реабилитации может содержать платные и бесплатные мероприятия. Минимум бесплатных мероприятий предусмотрен Постановлением Правительства от 30.12.2005.

Технические средства реабилитации – вещь, которая передается. Есть порядок предоставления этих средств, предусмотренный Постановлением Правительства 07.04.2008. Бесплатное предоставление только в том случае, если предусмотрено индивидуальной программой реабилитации. В связи с этим состоялось Определение ВС РФ от 16.09.2011. Формой обеспечения является предоставление. Эти средства должны быть произведены, доставлены инвалиду и установлены. Также оплачивается проезд к месту предоставления и обратно, проживание в месте предоставления, обслуживание и замена бесплатно. По истечении срока использования средства, оно не возвращается обратно, просто выдается новый.

Субъект может установить свои дополнительные технические средства, подлежащие выдаче. См. Закон СПб от 08.09.2007.

Услуги: например, компенсация расходов на содержание собаки-поводыря. Сама собака-поводырь признается техническим средством.

Меры социальной защиты

Пенсионное обеспечение по инвалидности

Для страховых пенсий по инвалидности характерной особенностью является то, что право на них не зависит от длительности страхового стажа. Размер пенсий по инвалидности определяется так же, как и размер пенсий по старости. Некоторые инвалиды имеют также право на досрочную пенсию по старости. Государственные пенсии по инвалидности установлены для военнослужащих, для участников войны и для чернобыльцев.

Страховые выплаты по страхованию от несчастных случаев и профессиональных заболеваний

Зависят от степени утраты профессиональной трудоспособности. Установлено два вида выплат: единовременная и ежемесячные выплаты, которые компенсируют утраченный заработок, т. е. зависят от средней заработной платы и от степени утраты профессиональной трудоспособности. Кроме того, предусмотрена компенсация расходов на лечение. Законом о монетизации предусматривается ежемесячная денежная выплата. Размер закреплен в Законе о социальной защите инвалидов. Устанавливается в твердой сумме, подлежит индексации.

Предусмотрен набор социальных услуг: в Законе о государственной социальной помощи. Это набор натуральных услуг: не предусмотренная другими актами медицинская помощь, лекарственное обеспечение, проезд на пригородном транспорте.

Если гражданин выбрал набор социальных услуг, то он пользуется ими неограниченно, сколько это необходимо в соответствии с индивидуальной программой развития, до того момента пока гражданин сам от них не откажется. В случае выбора набора социальных услуг ежемесячная выплата уменьшается на их стоимость.

Указом Президента от 26.12.2006 предусмотрены компенсационные выплаты трудоспособным неработающим лицам, которые осуществляют уход за инвалидами. Она

назначается вместе с пенсией инвалиду вне зависимости от фактического ухода.

Наряду с федеральными выплатами законодательством субъекта устанавливаются дополнительные выплаты. Закон СПб от 14.11.2008 - ежемесячное пособие некоторым категориям инвалидов: имеющие место жительства в СПб (инвалиды с детства, имеющие I группу инвалидности, одинокие неработающих II группы). Закон СПб от 24.11.2004 - бесплатный проезд на городском транспорте инвалидов по зрению I и II групп и инвалиды, не имеющие двух конечностей. Закон СПб от 24.11.2004 - меры социальной поддержки семей, имеющих детей: на ребенка-инвалида, на ребенка из семьи, где есть ребенок-инвалид, и на ребенка из семьи, где оба родителя инвалиды. Закон СПб от 09.03.2010 - вознаграждение опекунам и попечителям. Если под опеку принимается ребенок-инвалид, размер выплаты увеличивается на половину базовой единицы на каждого ребенка под опекой. Закон СПб от 24.02.2009 - организация бесплатного и льготного питания в образовательных учреждениях.

Право на образование

В данном вопросе есть несколько видов проблем: (1) содержательные проблемы; (2) организационные проблемы; (3) проблемы, связанные с собственно реализацией права на образование

Нормативно-правовые акты: (1) Всеобщая декларация прав человека, ст. 26: государство должно обеспечивать бесплатное образование, как минимум начальное. Начальное образование должно быть обязательным. Образование должно быть общедоступным (это предполагает запрет дискриминации в сфере образования). Образование должно быть всесторонним (должно развивать все стороны человеческой личности). Приоритет в выборе образования имеет не государство, а родители; (2) Пакт об экономических, политических, социальных и культурных правах: бесплатным должно быть не только начальное, но и среднее образование. Постепенно государство должно стремиться к бесплатности высшего образования. Государство должно ввести систему стипендий. Родители имеют приоритет в выборе образовательного учреждения, не только государственного, но и любого другого; (3) Конвенция ЮНЕСКО о запрете дискриминации в сфере образования 1960 года: дискриминация — любые различия, исключения, ограничение или предпочтение по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, экономического положения или рождения, которое имеет целью или следствием уничтожение или нарушение равенства отношения в области образования. Запрещается раздельное обучение, за исключением раздельности по признаку пола, религии и языка. Запрет создания условий, при которых какие-либо социальные группы населения не имели бы доступа к образованию, например, иностранные граждане. Не должно быть разрыва между уровнями образования; (4) Соглашение СНГ о сотрудничестве в сфере образования 1992 года (кроме Прибалтики, Грузии и Азербайджана): признается равенство всех участников образовательного процесса независимо от того, где обучается. Равенство всех образовательных учреждений независимо от языка. Запрещено установление специального режима для иностранных обучающихся. Бессрочное признание документов об образовании, выданных в СССР и выданные в этих государствах до 15 мая 1992 года. Документы, которые выданы после – в дополнении к Соглашению: имеют значение сроки образования, в отношении высшего образования установлены специальные правила; (5) Конституция РФ: ст. 43 (право на образование); (6) Закон об образовании 1993 г.: право на образование – право человека, оно принадлежит каждому без какой-либо дискриминации. В отношении дошкольного, основного общего образования и среднего профессионального устанавливается их общедоступность, бесплатность, гарантированность предоставления в

государственных и муниципальных образовательных учреждениях. В отношении высшего образования устанавливается его бесплатность на конкурсной основе. Обязательным признается среднее (полное) общее образование, ответственность за его получение детьми возлагается на родителей. Декларируется единое образовательное пространство на территории РФ, устанавливаются единые образовательные стандарты, которые дополняются полномочиями субъектов РФ и образовательных учреждений. Государство поддерживает различные формы образования и для граждан, обучающихся на разных формах.

В отношении среднего профессионального образования КРФ устанавливает его бесплатность, то же в Законе об образовании. Гарантируется доступность образования развитием системы образования, запретом дискриминации в сфере образования, установление права на обучение на родном языке, бесплатность образования, регламентация платных образовательных услуг, преемственность образования, признание разнообразных форм образования.

Гарантируется качество образования, установление государственных образовательных стандартов, лицензированием и аккредитацией образовательных учреждений и государственным контролем качества образования.

Социально-экономические гарантии: материальная поддержка обучающихся и их семей, материальная поддержка работников образовательных учреждений, поддержка совмещения получения образования и работы.

Система образования установлена в статье 8 закона об образовании. С точки зрения уровня образовательные программы делятся на общеобразовательные и профессиональные.

К общеобразовательным относятся программы: (1) дошкольного образования; (2) начального общего образования; (3) основного общего образования; (4) среднего (полного) общего образования.

К основным профессиональным относятся программы: (1) начального профессионального образования; (2) среднего профессионального образования; (3) высшего профессионального образования (программы бакалавриата, программы подготовки специалиста и программы магистратуры); (4) послевузовского профессионального образования.

Образовательные программы разделяются на основные и дополнительные. Образовательные программы реализуются образовательным учреждением. Образовательные учреждения делятся на типы (8 типов), каждый тип действует на основании типового положения. Каждый тип может реализовывать определенные образовательные программы.

Для допуска к осуществлению образовательной деятельности используется система лицензирования. Без лицензирования деятельность не будет рассматриваться как образовательная. Для определения типа используется система аккредитации. Внутри типа могут быть виды, например типы ВУЗов: институты и университеты.

Самый слабый уровень — дошкольное образование. Меры: стимулирование создание образовательных учреждений, компенсация расходов семьи на приобретение дошкольного образования, домашнее образование. Местный бюджет должен найти такую форму, чтобы дошкольное образование предоставить. В Перми есть программа - «Мамин выбор». Семьи получают ежемесячную компенсацию.

Запрет дискриминации в сфере образования

Например, дискриминация при приеме. Существует три формы приема: (1) общий порядок; (2) конкурсный порядок; (3) специальный порядок — когда обучение связано с уникальными способностями обучающихся и т. д.

Общий порядок в отношении дошкольного образования, общего и начального профессионального. Общий порядок приема — обеспечение приема всех граждан, которые имеют право на этот уровень образования.

Типовое положение о дошкольных образовательных учреждениях не содержит ни предпочтений, ни ограничений. Ранее в положении были предусмотрены преимущественные права для детей из многодетных семей и т. д. Однако само образовательное учреждение может предусмотреть такие правила.

Распоряжение Комитета по образованию СПб от 20.11.2008: общий порядок – порядок очередности. Постановку и выдачу направлений осуществляют специальные комиссии. Существует несколько очередей: (1) вне очереди; (2) первоочередная; (3) дети, оказавшиеся в трудной жизненной ситуации (дети под опекой, дети безработных граждан, дети беженцев и вынужденных переселенцев); (4) общая очередь. Противоречий с федеральным законодательством нет, потому что это дополнительные гарантии.

Школьное образование. Типовое положение вводит предпочтения, предоставляя преимущественное право тем детям, которые проживают на соответствующей территории. Запрещены тестирования и проч. Единственная причина отказа – отсутствие мест.

Определение ВС РФ от 15.06.2011: преимущественное право детей, проживающих на определенной территории, было закреплено Законом Москвы. Само по себе введение ограничения суд признает допустимым. Теперь в Закон об образовании введено такое ограничение.

Постановление КС РФ от 15.05.2006 г.: общедоступность образования – не только доступность ограничений при приеме, но и физическая доступность. Физическая доступность – безопасность.

Конкурсный порядок: среднее, высшее, послевузовское профессиональное образование. Он должен гарантировать прием наиболее способных и подготовленных. Критерии определения уровня способности и подготовленности – прежний академический результат. Если число абитуриентов, имеющих соответствующий балл, больше, чем число мест, то критерием тоже может являться академический балл. Предоставление преимуществ определенной категории также не является дискриминацией.

Решение ЕСПЧ по делу Лукач против СПбГУ: лишение права не на образование, а на зачисление в определенный ВУЗ.

Право на обучение на родном языке. Касается дошкольного и общего образования. Норма легко может быть реализована в местах компактного проживания лиц. Одна из возможных альтернативных форм – семейное обучение. Вторая проблема – реализация этого права гражданами РФ, проживающими за границей. У РФ остается лишь право содействовать получению образования на родном языке – создание за границей русских школ.

Право выбора языка обучения: ограничено дошкольным и школьным образованием и возможностями системы образования. Язык обучения определяет учредитель образовательного учреждения.

Постановление КС РФ от 16.11.2004 по равным объемам русского и татарского языков: сам по себе факт обязательности изучения татарского языка является правомерным. Однако объемы изучения языка не могут выходить за пределы, установленные государственными образовательными стандартами. Акты ВС РФ от 15.04.2009 г. и 29.04.2009: обязательность предмета – обязанность образовательного учреждения предоставить возможность изучения.

Формы образования: (2) самообразование – только дошкольное и школьное; (2)

образование в образовательном учреждении (очное, очно-заочное, заочное); (3) семейное образование; (4) экстернат.

3 и 4 избирается родителями несовершеннолетнего обучающегося. Лица, проходящие такое обучение, имеют право на итоговую аттестацию в том образовательном учреждении, к которому они прикреплены. Оказание методической поддержки – на основании договора между родителями и образовательным учреждением. Бесплатность в отношении семейного образования – компенсация расходов родителей устанавливается законом. Определение ВС РФ от 13.08.2008 г.

Определение КС РФ от 05.10.2001 г.: второе образование определенного уровня можно получить только платно, несмотря даже на то, что первое образование этого уровня было получено платно.

Постановление ФАС СЗО от 03.11.2010 г.

Кузьменко Александр Валентинович

Защита социальных прав средствами ТП

Социальные права: (1) собственно трудовые права: право на безопасные условия труда, право на ограничение рабочего времени, право на отдых; (2) иные права: например, гарантии для лиц, совмещающих работу с обучением (предоставление учебных отпусков, дней за свой счет) – право на образование; отпуска по уходу за ребенком, отпуск по временной нетрудоспособности – право на охрану здоровья.

Понятие защиты прав. Субъекты. Формы и способы защиты.

Легального определения защиты нет. Доктринальное: правореализующая деятельность, осуществляемая в установленном порядке работником либо непосредственно, либо через представителей и уполномоченными на то органами. Деятельность выражается в применении мер к работодателю, нарушающему права работников.

Субъекты: сами работники и уполномоченные органы. Работники могут осуществлять защиту лично либо действовать через представителей. Лично — самозащита. Представительство работников-членов профсоюза осуществляет, как правило, профсоюз.

Уполномоченные органы: (1) государственные органы: (а) общей компетенции, осуществляющие защиту прав и свобод человека и гражданина, в том числе и трудовых прав (КС РФ, суды общей юрисдикции, прокуратура, омбудсмен); (б) специально уполномоченные органы государственного надзора и контроля за соблюдение законодательства о труде (Федеральная инспекция труда, Ростехнадзор, Роспотребнадзор); (2) негосударственные органы и организации: КТС и профсоюз.

Формы защиты трудовых прав работников – установленная законодательством правореализующая деятельность по применению допустимых правом мер защиты: (1) неюрисдикционные (самозащита и согласительные процедуры – переговоры с работодателем с целью достижения соглашения по разногласиям); (2) юрисдикционные (органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров: КТС (квазиюрисдикционный орган) и суды общей юрисдикции; специально уполномоченные органы и органы общей компетенции).

Способы защиты прав — предусмотренные законом процедуры, в рамках кот. осуществляется применение допустимых правовых мер защиты. Статья 352 ТК РФ: (1) самозащита; (2) защита трудовых прав и законных интересов профсоюзами; (3) государственный надзор и контроль за соблюдение труд законодательства; (4) судебная защита.

Этот перечень не является исчерпывающим. Также к способам защиты относится подача жалобы в органы общей компетенции. Обжалование в суд может быть не только действий работодателя, но и актов государственных органов.

Меры защиты — любое решение, направленное на восстановление нарушенного или оспариваемого труд права: (1) восстановление работника на работе; (2) возмещение работнику ущерба, причиненного лишением возможности трудиться; (3) отмена дисциплинарного взыскания; (4) пресечение распространения инфы, относящейся к персональным данным работника и т. д.

Самозащита. Любое субъективное право мы можем рассматривать как совокупность трех правомочий: правомочие требования, правомочие на собственные действия, правомочие на защиту. Отсюда вытекает возможность самозащиты. КРФ устанавливает в пункте 2 статьи 45: каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом.

ТК РФ предусматривает самозащиту в качестве одного из способов защиты. Самозащита – действия работника, направленные на пресечение нарушения работодателем его прав, на устранение препятствий для осуществления прав работника, на понуждение работодателя на надлежащее исполнение обязанностей. Указанные действия осуществляются самостоятельно без обращения в уполномоченные органы.

Особенности самозащиты: (1) нарушенное право, как правило, не восстанавливается, поскольку нарушенного права может и не быть, могут быть лишь предпосылки для нарушения права. Если право нарушено, то право не восстанавливается, поскольку у работника нет полномочий понудить работодателя. Действия работника направлены на стимулирование работодателя к надлежащему поведению; (2) самозащита не предполагает возложение на работодателя каких-либо ограничений личного или имущественного характера, т. е. ответственности.

Основания и порядок осуществления самозащиты: ТК предусматривает лишь одну меру – отказ от выполнения работ. Это может совершено в случаях, указанных в статье 379 ТК РФ: отказ от выполнения работы, не предусмотренной трудовым договором, а также отказ от выполнения работы, которая непосредственно угрожает его жизни и здоровью. Статья 220 ТК РФ: если работник не обеспечен средствами индивидуальной и коллективной защиты. Если работодатель задерживает выплату заработной платы на срок более 15 дней.

Этот перечень также нельзя считать исчерпывающим. Например, в случае отзыва из отпуска — отказ прерывать отпуск. Также действия работника при отказе предоставления дней отдыха, предоставление кот. не зависит от работодателя: донорство, предоставление учебных отпусков. ТК РФ предусматривает ряд гарантий для определенных категорий работников: беременные женщины, инвалиды.

Процедура действий работника: закон требует лишь предоставление письменного предупреждения о приостановлении работ. Пределы использования самозащиты: статья 220 ТК РФ: законом могут быть предусмотрены случаи, когда работники должны продолжать работу в опасных условиях. Это, например, ФКЗ «О ЧП». Самозащиту следует отличать от забастовки. В рамках самозащиты работник защищает свои индивидуальные труд права. Забастовка проводится в случае коллективного трудового спора.

Гарантии работникам, прибегнувшим к самозащите: статья 379 ТК РФ – за работником во время отказы от работы, не предусмотренной трудовым договором и угрожающей жизни и

здоровью, сохраняются все права, предусмотренные трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права; статья 380 ТК РФ: Работодатель, представители работодателя не имеют права препятствовать работникам в осуществлении ими самозащиты трудовых прав; статья 220 ТК РФ; статья 142 ТК РФ: задержка выплаты з/п – возможность не появляться на рабочем месте до уведомления от работодателя. Оплата этого периода законом не урегулирована, в литературе высказывались различные точки зрения: ничего не выплачивается, т. к. работник может в это время работать в другом месте; выплачивается как при простое; выплачивается как по времени вынужденного прогула. Бюллетень ВС РФ №5: должен выплачиваться по среднему заработку, как за время вынужденного прогула.

Использование самозащиты не предполагает использования сложных процедур (письменное уведомление или фактические действия). Минусом является то, что работник остается один на один с работодателем. Наиболее плодотворна коллективная самозащита.

Защита трудовых прав профсоюзами. Профсоюз — добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производством, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов. (статья 2 Закона о профсоюзах). Функции: (1) представительство работников; (2) защита работников.

Профсоюзы представляют не всех работников. В области индивидуальных отношений — только членов профсоюза. В коллективных — всех работников, если они уполномочат профсоюз.

Основные формы защиты: (1) осуществление контроля за соблюдением работодателем законодательства о труде, реагирование на нарушение — это право предоставлено непосредственно профсоюзу, они сами определяют, какие органы будут осуществлять эту деятельность. Эту деятельность могут осуществлять сами профсоюзы, уполномоченные лица (например, руководители профсоюза, объединения профсоюзов), профсоюзные уполномоченные в сфере труда, профсоюзные инспекции. Контроль за соблюдением трудовых прав ведется в 2-х областях: правовой и технической. Соответственно и инспекции правовые и технические. Профсоюзные инспекции — специализированные органы контроля. Профсоюзные инспекции могут создавать общероссийские профсоюзы и их объединения, межрегиональное объединение или ассоциация профсоюзов данного субъекта. Структура и полномочия инспекций определяются профсоюзом или объединением профсоюзов самостоятельно. Сфера деятельности профсоюзных инспекторов ограничена организациями, в кот. работают члены профсоюза, имеющие отношение к профсоюзам членам ассоциации. У инспекторов функции контроля, проверки, получения информации, могут предъявлять требования. Но общественные организации не могут привлекать к ответственности. При выявлении нарушения работодателю предъявляются требования. В определенный срок работодатель должен принять меры по устранению нарушения и представить доказательства принятых мер. Однако работодатель может и отказаться от устранения выявленного нарушения. В этом случае (как по-отдельности, так и в совокупности): обращение в Федеральную инспекцию труда; обращение по поручению работников в суд; обращение в уполномоченные органы; (2) выражение мнения при принятии работодателем решений, затрагивающих права и интересы работников. Речь идет о выборных органах первичной профсоюзной организации.

Мнение представительного выборного органа первичной профсоюзной организации должно учитываться: (1) при принятии отдельных локальных нормативных актов (правила

ВТР, графики сменности, графики отпусков и др.). Порядок учета мнения установлен ст. 372 ТК РФ. Статья 8 ТК РФ: локальный нормативный акт, принятый работодателем без учета мнения, недействителен; (2) при расторжении ТД с работником членами профсоюза по инициативе работодателя по отдельным основаниям: п. 2, п. 3, п. 5 ст. 81 ТК РФ. Порядок учета мнения установлен ст. 373 ТК РФ. Мотивированное мнение действительно в течение 1 месяца; (3) при принятии отдельных управленческих решений ненормативного характера: привлечение к сверхурочным работам, к работе в выходные и праздничные дни и т. д. Порядок законом не предусмотрен поэтому по аналогии закона применяется ст. 373 ТК РФ, т.к. и там, и там акты ненормативные.

Гюлумян Владимир Григорьевич

Административно-правовое регулирование социальных отношений

Центральным субъектом этих отношений является государство в лице своих административных органов, осуществляющее оказание услуг и контрольно-надзорных функций.

В административном праве сервисное государство понимается широко. Обслуживающая функция государства не сводится только к оказанию услуг, это также контрольные функции и результаты контрольной деятельности, если от них зависит реализация социальных прав. Административные органы при оказании услуг государственными учреждениями ограничиваются контрольными функциями: определяют порядок оказания услуг, алгоритм действия этих учреждений. Административные органы: государственные органы, органы субъектов, муниципальные органы, специальные образования со сложным правовым статусом, выступающие в качестве агентов гос-ва, но не являющиеся его частью — негосударственные фонды: ПФ РФ, ФСС (общий правовой статус у них остается неизменным и определяется как админ. орган).

Распределение полномочий и определение того, на какой уровень публичной власти налагается то или иное обременение в социальной сфере. Внимание к социальной сфере предполагает финансирование гос-вом, т. к. публичному субъекту приходится затрачивать («инвестировать») ресурсы гос-ва в эту сферу, эта сфера требует особого управленческого внимания.

В сфере совместного ведения достаточно много полномочий распределяются в пользу субъектов: ФЗ № 184 «Об общих принципах организации ОГВ», ФЗ № 131 об ОМСУ, п.6 ст. 14. Передаются не только финансовые полномочия, но и ответственность.

За социальную сферу ответственно Правительство. Президента очень опасно делать ответственным, поскольку он один. Органы, которые осуществляют управление в социальной сфере, подведомственны Правительству. Отраслевым органом, осуществляющим управление в данной сфере, является Минздравсоцразвития. Статус министерства урегулирован Постановлением Правительства от 30.06.2004 № 321. Минздравсоцразвития обладает нормотворческими полномочиями, оно издает приказы, что помогает выстраивать механизм правового регулирования.

В подчинении у Минздравсоцразвития находятся: Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (Роспотребнадзор) (Положение, утв. Постановлением Правительства 30.06.2004 № 322), Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития (Росздравнадзор), Федеральное медико-биологическое агентство. В ведении также находятся внебюджетные фонды: ПФ РФ, ФСС, ФФОМС. Министерство в отношении этих фондов осуществляет координацию их

деятельности и отдельные контрольные полномочия в той части, в кот. это необходимо для координации. Прямых полномочий, как в отношении подведомственных служб, нет, но определенные механизмы существуют. Система управления в социальной сфере в СПб практически не изменилась с 90-х годов.

Государственные услуги предоставляются в соответствии с регламентами. Практически каждое действие при оказании услуг ограничено сроками. Поскольку одним из показателей качества услуги является ее своевременность. Также практически все регламенты содержат сведения по информированию граждан касательно того, где и как можно получить эту услугу. Важной составляющей является конечный результат.

Еще одна важная составляющая – стандарт услуги. К категории стандарта относится наименование услуги, органы и учреждения, оказывающие эту услугу. Алгоритм оказания услуг может быть следующим: (1) прописываются последовательно все те действия, которые необходимо совершать; (2) в виде блок-схем.

Административная ответственность за нарушение в сфере трудовых и социальных правоотношений. Это ст. 5.27-5.37 КоАП РФ. Ст. 5.27 КоАП РФ — рамочная статья. Гл. 6 КоАП РФ: сокрытие ВИЧ, незаконное занятие частной медицинской практикой, занятие проституцией. Законодательство субъектов также скудное.

Филиппова Марина Валентиновна

Дети, оставшиеся без попечения родителей

Статья 121 СК РФ. Субъекты: органы опеки и попечительства (занимаются учетом и устройством детей, оставшихся без попечения родителей), суд. Органы опеки и попечительства – ОИВ, которые делегируют свои полномочия ОМСУ.

Семейные формы устройства детей (т. е. без специализированного учреждения): (1) усыновление; (2) опека (попечительство).

Опека: возмездная (приемная семья) и безвозмездная. Не так давно приемная семья стала видом опеки, до этого этот институт был самостоятельным. Формально: приемные родители не назывались в качестве законных представителей.

И опекуны (попечители), и приемные родители имеют право на получение пособия на содержание ребенка. Размер пособия устанавливается законом субъекта. СПбГУ «Центр помощи семье и детям» - структурное подразделение Администрации СПб, занимается подготовкой опекунов и усыновителей. Возмездные опекуны получают заработную плату, размер которой также урегулирован законом СПб. Формальное отличие – кол-во детей. С приемными родителями заключается договор.

Зачем быть безвозмездным опекуном, если можно быть возмездным? Все решается в индивидуальном порядке. Обычно безвозмездные опекуны – родственники. Но зачастую только по незнанию.

По достижении 18-летнего возраста отношения между опекунами (попечителями) и лицами, бывшими под опекой, прекращаются. При усыновлении отношения как с кровными детьми.

В СПб прохождение школы для опекунов и усыновителей является обязательным. Без нее невозможно стать опекуном или усыновителем.

Дети, которые остались без попечения родителей (до 18 лет) и лица из их числа (до 23 лет), обеспечиваются жилыми помещениями вне очереди, если за ними не закреплено жилое помещение. Предоставляются, обычно, комнаты.

Жилое помещение предоставляется по социальному найму, помещение может быть

приватизировано. Часто такие помещения выкупаются у них за бесценок.

Использование материнского капитала

Выдачей занимается ПФ РФ. Когда капитал используется для погашения кредита на квартиру, ПФ РФ требует, чтобы собственник квартиры принес письменное обязательство, удостоверенное у нотариуса, что по окончании выплаты кредита он обязуется предоставить квартиру в общую долевую собственность всех членов семьи. Таким образом, режим имущества супругов определяется законом, а не договором между ними. Второй вопрос – на каком основании передается квартира, по какой сделке?

Право на охрану здоровья

ВОЗ: здоровье – состояние полного физического душевного и социального благополучия. Здоровье связано с отсутствием болезней, дефектов и проч нарушений. Именно такое понимание закреплено во Всеобщей декларации человека, в Хартии об экономических и социальных правах, в Хартии социальных прав и гарантий граждан СНГ и в российском законодательстве (К РФ, Основы законодательства об охране здоровья от 21.11.2011 (взамен ранее действовавших от июля 1993 г.)). Основные положения вступают с 1 января 2012 года. Право на охрану здоровья и право на мед помощь. Право на мед помощь – одна из гарантий права на охрану здоровья.

Право на охрану здоровья 1) неотъемлемое; 2) принадлежит каждому. Право на мед помощь: граждане РФ обладают этим правом как на территории РФ, так и за ее пределами. Гарантиями права за пределами являются страхование отъезжающих за рубеж, договоры с другими странами, оказание поддержки российскому гражданину в случае заболевания. В отношении лиц без гражданства и беженцев – те же права, что и у граждан РФ. Иностранные граждане: на основании договоров они могут иметь в полном объеме те же права, что и граждане РФ (Соглашение о Таможенном союзе, Договор). В случае отсутствия договора применяются Правила оказания мед услуг иностранным гражданам, утв. Постановлением Правительства от 01.09.2005: скорая бесплатно и безотлагательно, а плановая только платно и при предоставлении гарантии оплаты. Есть исключения. ОМС – один из видов обязательного социального страхования. Это страхование распространяется и на иностранных граждан постоянно и временно проживающих в РФ. Если плановая медицинская помощь по ОМС, то она бесплатная.

Устанавливается запрет дискриминации в зависимости от состояния здоровья и в области охраны здоровья.

Содержание права на охрану здоровья. Действующее законодательство выделяет след гарантии: (1) Право на создание условий, обеспечивающих благополучие; (2) Право на защиту от дискриминации; (3) Право на медицинскую помощь; (4) Право на социальную поддержку в период болезни и лечения.

Право на создание условий, обеспечивающих благополучие. Право на информацию о факторах, влияющих на здоровья. О позитивно и о негативно влияющих на здоровье факторах. Закон о качестве и безопасности пищевых продуктов. Эти производители обязаны давать информацию о составе продукции, а также предупреждать о вреде. Закон о гидрометеорологической службе. Обязаны предоставлять инфу о загрязнении среды. Закон об эпидемиологической службе. О радиационной обстановке.

Все это может иметь общий и специальный характер. Информация общего характера

предоставляется бесплатно, специального – за плату. Закон о защите детей от информации, причиняющей вред здоровью или развитию. Субъекты, предоставляющие информацию, должны предупреждать, какая информация может причинить вред.

Право на безопасную среду обитания и на безопасные условия труда. Право на обеспечение безопасными продуктами питания и товарами. Право на эпидемиологическую безопасность.

Право на защиту от дискриминации. Дискриминация – необоснованное ограничение и предпочтение. Состояние здоровья может быть и критерием обоснованного ограничения. Тогда это не дискриминация, а дифференциация.

Обоснованное ограничение: Ст. 213 ТК РФ – медицинские осмотры для лиц, осуществляющих определенные виды деятельности. Результат осмотров может быть отрицательным. Это обстоятельство может послужить основанием для отказа от заключения трудового договора, отстранения от работы и прекращения трудового договора.

(1) Любые виды медицинского вмешательства только с согласия пациента. Исключение - ст. 13 Закона о предупреждении распространения туберкулеза. Лица, страдающие этим заболеванием, обязаны проходить лечение; (2) Государственная гражданская служба. Есть перечень заболеваний, которые исключают государственную гражданскую службу; (3) Подобное есть и для педагогических работников; (4) Перечень заболеваний, наличие которых является основанием для отказа в выдаче визы или разрешения на проживание на территории РФ; (5) Запрет на усыновление.

Обоснованные преимущества: (1) Для инвалидов – квотирование рабочих мест. Обязанность работодателя принять инвалида на работу. Это одновременно и ограничение для работодателя; (2) Инвалиды имеют право на дополнительную жилую площадь; (3) Лицам, которые страдают тяжелыми заболеваниями (Перечень от 14.01.2011), мера пресечения должна быть изменена на более мягкую; (4) Решение ЕСПЧ по делу Фадеева против РФ; (5) Определение ВС РФ от 30.06.2011: Инструкция о проведении обязательных осмотров; (6) Определение ВС РФ от 22.03.2011; (7) Определение ВС РФ от 10.08.2011

Материальная поддержка в период болезни

Иные формы: (1) Экстренная социальная помощь как вид государственной социальной помощи. Государственная социальная помощь предоставляется субъектами федерации. Обязательно предоставление государственной социальной помощи малообеспеченным семьям и др. В СПб – оплата дорогостоящего лечения. Комиссия экстренной социальной помощи сама определяет, когда и сколько компенсировать; (2) В период безработицы. В период болезни гражданин к работе приступить не готов, но он все равно признается безработным, ему выплачивается пособие по безработице.

Обязательно социальное страхование (ФЗ № 213). Имеет целью компенсацию утраченного заработка. Страховым риском является изменение имущественного положения. Ст. 183 ТК РФ: на период болезни работнику в качестве гарантии предоставляется пособие по временной нетрудоспособности. Таким образом, это и гарантия, и вид страх. обеспечения.

Застрахованные лица – работники, страхователь – работодатель, страховщик – ФСС. Также застрахованными являются государственные и муниципальные служащие. Кроме того, лица в местах лишения свободы, если они трудятся. Это обязательное страхование. Есть и добровольное: ИП и лица, чья деятельность подлежит регистрации. Обязательное – процент к фонду оплаты труда. Добровольное – взнос, соответствующий стоимости страхового года. МРОТ на начало года * 2,29% (тариф страховых взносов) * 12

Страховыми случаями по данному виду страхования являются: (1) болезнь и травма. Если заболевание профессиональное, а травма – результат несчастного на производстве, то защита в рамках другого страхования; (2) необходимость ухода за заболевшим членом семьи; (3) карантин – предупредительная мера изоляции. На тех же условиях, если карантин у ребенка; (4) протезирование, которое может быть осуществлено только стационарно; (5) санаторно-курортное лечение. Это долечивание после определенных заболеваний.

Размер пособий определяется суммой утраченного заработка, а также продолжительностью страхового стажа – это период деятельности, за кот. уплачиваются взносы.

Исчисление среднего заработка для данных целей (ст. 139 ТК РФ). Для определения размера пособия учитывается средний заработок за два календарных года, предшествующих году наступления страхового случая.

Выплата производится на основании листка нетрудоспособности, кот. выдается лечебным учреждением или частнопрактикующим врачом, имеющим лицензию.

На обращение за пособием установлен 6-месячный срок. У размера пособия есть предельная величина

Акулин Игорь Михайлович

Основным объектом медицинского права является здоровье человека. В законе О здравоохранении есть определение понятия здоровья. Основным фактом здоровья является образ жизни. Образ жизни является решающим, занимает от 49 до 53% во влиянии на здоровье. на втором месте – генетика и биология человека. Генетически у нас с вами присутствуют те или иные болезни, которые могут проявиться, а могут и нет. Это где-то 18-22%. Следующий фактор – внешняя среда. Это 17-10%. Речь идет о загрязнениях воздуха, канцерогенах. Последний фактор – система здравоохранения. Это всего 8-10%. Здравоохранение влияет отрицательно при низком качестве медицинской помощи и несвоевременности медицинской помощи.

В новом ФЗ о здравоохранении дали определения многим понятиям. Статья 2 ФЗ – определение здоровья: это состояния физического, психического и социального благополучия человека, при котором отсутствует заболевание, а также расстройство функций органов организма.

Системы здравоохранения в мире

В мире существует три системы здравоохранения. С точки зрения финансирования и правового обеспечения: (1) государственная система здравоохранения, основанная на административном праве и бюджетном финансировании (автор Беверидж, Англия); на сегодняшний день эта система существует в ярком и правильном виде с точки зрения финансирования в Великобритании; но в Великобритании нет поликлиник – тут система семейных врачей. При том, что бюджетное финансирование идет сверху в низ, семейный врач является предпринимателем и человеком свободной профессии; эта система есть в каком-то варианте в Греции, Португалии, была в СССР; (2) прямо противоположная система, государство почти не участвует, основано на гражданско-правовых отношениях. США. Хотя, сейчас в США есть несколько социальных программ (medic aid – для лиц пожилого возраста, medic care – для малоимущих граждан, medic military program – помощь лицам, участвовавшим в военных действиях, ветеранам войны). Поэтому система здравоохранения в США не полностью частная. Сейчас в США программа «врачи-специалисты», программа Абама (есть врачи общей практики, есть врачи-специалисты); (3) самая главная система

здравоохранения: из бюджетных средств, из средств граждан и из средств медицинских организаций – система медицинского страхования – система Бисмарка, Германия. 90% стран придерживается этой системы. У нас нет в системе медицинского страхования средств граждан. В Германии они есть (там принцип богатый платит за бедного, здоровый за больного).

Государственная система: в чем здесь проблема? Считается, что проблема для населения – это очереди за оказанием помощи. Недостаток – нежелание развивать высокие медицинские технологии государством, географическое неравенство населения. Низкий приоритет первичной медико-санитарной помощи (МСП), свобода выбора врача ограничена. В новом ФЗ можно выбрать медицинское учреждение, но только раз в год. Об этом говорилось как о достижении. Одним из достоинств считается профессиональное руководство.

Частная (рыночная) система: широкий диапазон лечебных учреждений – это плюс. Но – желание лечить легкий больных, нежелание заниматься профилактикой системы, большие судебные тяжбы (врачебные ошибки, компенсации).

Система Бисмарка: децентрализация финансирования, конкуренция между держателями фондов, между страховыми компаниями, огромное значение придается контролю качества. Недостатки: слабый контроль за кадрами, нежелание работать с профилактикой, мало уделяется внимание поддержания здоровья, высокие административные расходы, очень сложный бухучет.

Программа государственных гарантий. Принимается каждый год. На 2012 года принята в ноябре 2011. Особенности на 2012 год: определяется объемами медицинской помощи с учетом стандартов медицинской помощи. Для юристов – это хорошо. Не ясно, почему за это борются врачи. Виды и условия оказания медицинской помощи: три вида – (1) 80% - первичная медико-санитарная помощь (ПМСП), это основные распространенные болезни (Россия уникальная в этом смысле: нигде нет такого многообразия медицинских учреждений, оказывающих ПМСП); (2) 16% - специализированная медицинская помощь – это больницы (отделения кардиологии, эндокринологии и т.д.); (3) 4% - высокотехнологическая медицинская помощь, самые сложные случаи. Добавляется отдельно паллиативная медицинская помощь – которая оказывается умирающим больным и больным, которые не могут уже находиться в обычном медицинском учреждении (проблемы наркотиков, в частности). Еще отдельно – скорая медицинская помощь. Еще включаются нормативы объемов медицинской помощи. Это определенные количественные показатели: например, количество посещений амбулаторных медицинских учреждений в год. Нормативны финансовых затрат, подушевой норматив финансового обеспечения, порядок формирования тарифом медицинской помощи. Также сюда включается критерий качества. В территориальную программу включается бюджетное финансирование (скорая медицинская помощь, санитарная авиация, ПМСП при заболеваниях, передающихся половым путем (гонорея, сифилис), также туберкулез, психические расстройства, расстройства поведения (в т.ч. расстройства, связанные с влюбленностью), из специализированных: венерические заболевания, туберкулёзные диспансеры, наркомания; высокотехнологическая помощь – финансируется за счет средств Субъекта Федерации), программа ОМС (выбор врача и медицинской организации раз в год, а также право на оказание бесплатной медицинской помощи на всей территории России) и частные средства. Программа формируется с учетом пола и возраста (ребенок стоит в два раза дороже). Утвержден перечень услуг, который оказывается за плату.

Филиппова Марина Валентиновна

Права пациента

Это лицо, которое обратилось за медицинской помощью. Статус пациента определяется с момента обращения за медицинской помощью. Это может быть и здоровый человек, но обратившийся за медицинской помощью в целях обследования и др. Права пациента – одна из гарантий реализации права на медицинскую помощь, а это гарантия права на здоровье. круг прав, относимых к правам пациента закреплён как в прошлых основах, так и в действующих основах здравоохранения. В предыдущих основах правам пациента посвящена глава 6. В статье 30 был перечень прав. В новых основах это 4 глава.

Права можно разделить на общие (имеющие специфическое проявление в сфере охраны здоровья) и социальные права. Это право на уважительное гуманное отношение – абсолютно общее право. Оно раскрывается в некоторых специальных нормах. Создание соответствующих условий является обязанностью медицинского учреждения. Один из критериев – оценка качества помощи. Третье право – на получение информации о правах и обязанностях. Общее право на возмещение ущерба, понесенного пациентом при оказании медицинской помощи. Ещё одно право – право на допуск священнослужителя, адвоката и законных представителей. Надо понимать: законодательство об охране здоровья связывает возможность самостоятельно действовать в этой сфере с 15 лет. В отношении законных представителей – в медицинской литературе обсуждаются пределы этого права. Некоторые считают, что при соблюдении всех внешних формальностей следует допускать этих лиц. Некоторые считают, что допускать не нужно.

Нас больше интересуют специальные права: право на выбор врача, право на облегчение боли, право на отказ от лечения, право на врачебную тайну, право на консультацию и право на лечебное питание в стационаре.

Право на выбор врача и медицинской организации. Во-первых, механизм реализации этого права зависит от того, о каком виде медицинской помощи идет речь. Например, программа государственных гарантий оказания медицинской помощи – программа ОМС. Программа предусматривает виды медицинской помощи. Если помощь оказывается по этой программе: первичная медико-санитарная помощь – в поликлиниках, созданных по территориальному признаку. При этом учитывается возрастной состав населения. Гражданин прикреплен по умолчанию к определенному учреждению по месту жительства, и к определенному участковому врачу. И когда может быть реализовано право на выбор врача? Раз в год путем подачи заявления главному врачу, можно перейти к другому врачу (если изменяется место жительства – не нужно ждать год). Выбор семейного врача связывается с согласием всех совершеннолетних членов семьи и самого семейного врача. Что касается первичной специализированной медико-санитарной помощи: либо на основании направления лечащего врача (тут права выбора нет), либо возможно самостоятельное обращение (здесь выбор есть). Если приказы Минздравсоцразвития, определяющие порядок оказания медицинской помощи (типовое положение об учреждении, штатное расписание и т.д.). плановая специализированная медицинская помощь осуществляется по направлению лечащего врача. На врача возложена обязанность проинформировать пациента о праве выбора медицинского учреждения, и куда он может быть направлен, а также необходимо описать возможности организаций и различия в лечении. Амбулаторная медицинская помощь осуществляется бригадами скорой помощи: здесь как правило, выбора никакого нет. Если требуется госпитализация – появляется возможность выбора, но из дежурных учреждений в данный момент. Выбор лечащего врача осуществляется путем назначения главным врачом, либо выбирается с его согласия.

Выбор при оказании помощи в рамках ОМС: право на выбор организации и право на выбор страховой медицинской организации (страховщика). Порядок выбора страховщика определяется правилами ОМС (Приказ Минздравсоцразвития от 28.02.2008). территориальный фонд ОМС на своем сайте должен разместить информацию о медицинских организациях, осуществляющих ОМС. Нужно иметь в виду, что до введения закона об ОМС было две альтернативных схемы: по территориальному признаку и по производственному признаку. Как правило, все страховщики заключают договоры со всеми организациями, участвующими в программе ОМС. Определение ВС от 26.03.2001 (оно по старому законодательству, но та идея, которая там отражена, имеет право на существование сейчас).

К праву на выбор врача тесно примыкает право на консилиум. Действовавшие основы рассматривают право на консилиум как право пациента. Ныне действующие рассматривают как право врача, а не пациента. Вместо права на консилиум у пациента теперь есть право на консультацию. У лечащего врача появляется право организовать консультацию.

Право на выбор врача примыкает к праву врача отказаться от пациента. Отказ возможен, если он не угрожает жизни пациента и должен быть с согласия руководителя учреждения, а также должен быть назначен иной врач. Сейчас – отказ возможен в том случае, если пациент не соблюдает требования врача и требования правил внутреннего распорядка лечебного учреждения.

Право на облегчение боли. это право связано с проявлением гуманного отношения к больному. У пациента есть право отказаться от обезболивания. Для обезболивания могут применяться в том числе наркотические и психотропные вещества, но не запрещенные к обороту. Время применения обезболивающего не допускается дольше, чем длится боль.

Старые основы очень скупо обращались к медицинской проблеме определения момента смерти. В новых основах есть целая глава о мероприятиях, необходимых после смерти, определяется момент смерти. Регулируются вопросы изъятия органов после смерти.

Право на доступ к информации о состоянии его здоровья: пациенту должна быть передана вся информация о состоянии его здоровья. Предоставить информацию о сделанных выводах врач обязан. Второе правомочие – право на предоставление информации в доступной форме. Пациент имеет право отказать от получения информации. Он должен быть в письменной форме, должен быть занесен в медицинские документы. Отказываясь от получения информации, пациент может указать круг лиц, которым информация не может быть передана (за исключением случаев, установленных законом). Право на сохранение в тайне информации о состоянии здоровья. В новых основах четко определяется, кто предоставляет информацию пациенту. В старых – лечащий врач, зав.отделением и другие специалисты, а это практически все. Теперь: непосредственно лечащим врачом или другими медицинскими работниками, непосредственно участвующими в медицинском обследовании. В новом законе (не в действующем) есть перечень случаев передачи информации без согласия: когда гражданин не может сам выразить свою волю, когда инфекционное заболевание (необходим карантин) и пр. Определение КС от 19.06.2007. Согласие не требуется при оказании медицинской помощи несовершеннолетнему. Информация должна предоставляться для расследования несчастного случая на производстве. Определение ВС от 20.05.2008.

Право на согласие на лечение и право на отказ от лечения. Нормы о согласии на лечение известны праву достаточно давно. У нас речь идет об информированном согласии: необходимо указать цели, методы помощи, связанный риск, иные последствия, к которым может привести лечение. Добровольность согласия заключается в том, что воля должна быть выражена. Иногда прямо требуется письменное согласие. При отсутствии законных

представителей (в отношении несовершеннолетних и недееспособных), решение принимает консилиум. Если и последний не может быть создан, то решение принимает лечащий врач с последующим информированием. В случае, если медицинская помощь необходима по жизненным показаниям, и не дает согласие сам пациент – приоритет отдается частному интересу; если законные представители согласия не дают – однозначно отдать приоритет родителям законодатель не готов: медицинское учреждение может обратиться в суд, но когда в суд идти нет времени. В итоге на уровне закона – решение в пользу жизни пациента. Решение ЕСПЧ – дело Литовченко. Суд признал нарушение прав, потому что экспертиза установила, что проблему, решенную путем переливания крови, возможно было решить другим способом. В ряде случаев лечение осуществляется без согласия: если заболевший не может выразить свою волю по состоянию здоровья, если заболевание социально-опасно ПП от 01.12.2004 – перечень социально-опасных заболеваний (решение принимает врач), по решению суда – лечение лиц с тяжелыми психическими расстройствами. Решение ЕСПЧ – дело Ракевич. Определение КС от 05.03.2009: КС связал принудительную госпитализацию с задержанием.