ТОМАШЕВСКИЙ Кирилл Леонидович,

доцент, кандидат юридических наук, профессор кафедры трудового и хозяйственного права, ведущий научный сотрудник Центра трудового права Международного университета «МИТСО», председатель ОО «Сообщество трудового права»

Рецензент:
ВОЛК Елена Анатольевна,

доцент, кандидат юридических наук, начальник Центра трудового права НИИ трудовых и социальных отношений Международного университета «МИТСО» и правового регулирования хозяйственной деятельности БГУ

Нужны ли контракты с научно-педагогическими работниками

Аннотация

В статье автор концентрирует внимание на контрактной системе найма научно-педагогических работников. Обосновывается ряд предложений по совершенствованию законодательства о труде и образовании. Цель статьи – ответить на вопрос, нужна ли контрактная система найма научно-педагогических работников, в более общем плане – нужна ли она вообще в Республике Беларусь.

Введение

В Республике Беларусь проводится планомерное совершенствование законодательства об образовании и труде. Подготовлена и проходит обсуждение новая редакция Кодекса Республики Беларусь об образовании; разработаны два законопроекта, вносящие значительные изменения и дополнения в Трудовой кодекс Республики Беларусь. Причем последний законопроект, предполагающий 118 пунктов корректировок в Трудовой кодекс Республики Беларусь, помимо прочего, вводит новую гл. 25-2 «Особенности регулирования труда педагогических работников». Правда, единственная статья, посвященная заключению трудового договора с педагогическими работниками (ст. 307-7), содержит всего две нормы, и то отсылочного характера. Подобные специальные нормы вряд ли могут обеспечить эффективное регулирование специфики труда педагогических работников, что подчеркивает актуальность темы статьи.

Вопросами оформления трудовых отношений с педагогическими работниками (преимущественно вузов) в разное время занимались И.К. Дмитриева, А.В. Завгородний, Т.Э. Шпилевская и другие ученые, но окончательного решения проблемы пока не найдено.

Основная часть

Исторический экскурс. В период существования СССР контрактная система найма в Беларуси, равно как и в других союзных республиках, в отношении профессорско-преподавательского состава (*далее – ППС*) и научных работников не использовалась.

Господствующим видом трудового договора в СССР до конца 1980-х был трудовой договор на неопределенный срок. Статья 17 Кодекса законов о труде БССР 1972 г. допускала также заключение срочных трудовых договоров на срок не более трех лет и на время выполнения определенной работы [1, с. 23].

Итак, в СССР до 1990 г. контрактная система найма законодательством не предусматривалась и не использовалась. С задачей по оформлению трудовых отношений успешно справлялись трудовые договоры на неопределенный срок, в виде исключения – срочные трудовые договоры, заключаемые, например, в ситуации замещения временно отсутствующего работника.

С 1990 г. в Беларуси начался процесс постепенного расширения сферы использования контрактной системы найма [2, с. 33; 3, с. 5–18], достигший апогея в 1999 г. Тогда Декретом Президента Республики Беларусь от 26 июля 1999 г. № 29 «О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины» [4] нанимателям было разрешено заключать контракты как вид срочного трудового договора с любыми работниками.

Распространение контрактной системы найма на научных работников произошло с принятием Закона Республики Беларусь от 21 октября 1996 года № 708-XIII «О научной деятельности» [5] (*далее –*

Закон «О научной деятельности»). Согласно его ст. 15 должность научного работника замещалась по конкурсу с последующим заключением срочного трудового договора или на основании индивидуального договора (контракта) между нанимателем и научным работником. Порядок и условия проведения конкурса и заключения договора (контракта) устанавливаются законодательством Республики Беларусь.

Недостатки как первоначальной редакции ст. 15 Закона «О научной деятельности», так и последующей не вызывают сомнений. Термин «индивидуальный договор» в законодательстве не применялся, да и контракт по белорусскому законодательству рассматривался как срочный трудовой договор. Оставалось также неясным, почему после прохождения конкурса с научным работником должен заключаться именно срочный трудовой договор, а не трудовой договор с неопределенным сроком, как это было долгие годы в СССР и до середины 1990-х в Беларуси. Что принципиально изменилось в научной деятельности на рубеже 1996–1997 гг., почему потребовалось заключение с научными работниками, избранными по конкурсу, именно срочного трудового договора? На наш взгляд, ничего, кроме желания функционеров от науки проще менять научные кадры, не соответствующие их субъективным представлениям.

В развитие ст. 15 Закона «О научной деятельности» постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 16 июня 1997 г. № 718 было утверждено Положение о порядке и условиях заключения контрактов с научными работниками [6] (утратило силу 25 июля 2014 г.). В развитие этого Положения постановление Министерства труда Республики Беларусь утвердило еще и Примерную форму контракта с научным работником, которая также к настоящему времени утратила силу.

Вышеупомянутое Положение о порядке и условиях заключения контрактов с научными работниками предусматривало возможность заключения контракта с научным работником, принимаемым на работу без конкурса, на срок не менее года. Кроме того, контракт мог заключаться с научным работником, имевшим трудовой договор на неопределенный срок без прохождения конкурса, в процедуре изменения существенных условий труда. С научными же работниками, прошедшими избрание по конкурсу, заключались срочные трудовые договоры на срок избрания (три года или пять лет).

В отношении педагогических работников (в том числе ППС) возможность применения контрактной системы найма возникла только в 1999 г. Вначале постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30 ноября 1998 г. № 1842 [7] (в редакции от 15 сентября 2016 г.) с 1 января 1999 г. была введена контрактная форма найма на работу педагогических работников (включая руководителей) и других специалистов учреждений образования, здравоохранения и некоторых других, работающих в зонах с правом на отселение и последующего отселения (т.е. на территориях, пострадавших от катастрофы на Чернобыльской АЭС). Позднее, с принятием и вступлением в силу Декрета Президента Республики Беларусь от 26 июля 1999 г. № 29 «О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины», эта возможность была распространена на любых педагогических работников.

Анализ действующих норм о найме научных работников и ППС. Исходя из части первой ст. 17 Закона «О научной деятельности» (в редакции от 17 октября 2005 г. № 46-З) прием лиц на должности научных работников осуществляется в соответствии с законодательством о труде, в том числе на основании срочного трудового договора после прохождения конкурса на замещение должности научного работника, контракта – без прохождения конкурса.

Подзаконные акты, регулировавшие ранее порядок и условия заключения контрактов с научными работниками, признаны утратившими силу. В результате в отношении условий заключения контрактов и трудовых договоров с данной категорией работников действуют общие правила, но с особенностями конкурсного порядка замещения их должностей.

Иная ситуация сложилась с ППС. Согласно части второй п. 1 ст. 50 Кодекса Республики Беларусь об образовании педагогическую деятельность могут осуществлять только физические лица на основании трудового или гражданско-правового договора; индивидуальные предприниматели, которым в соответствии с законодательством предоставлено право осуществлять образовательную деятельность.

Как предусмотрено п. 4 ст. 203 того же Кодекса, должности педагогических работников (ассистент, преподаватель, старший преподаватель, доцент, профессор, заведующий (начальник) кафедрой) в учреждениях высшего образования замещаются по конкурсу. Порядок проведения конкурса определяется Правительством Республики Беларусь.

На основании вышеуказанной нормы и было принято действующее Положение о порядке проведения конкурса при замещении должностей педагогических работников из числа профессорско-преподавательского состава в учреждениях высшего образования Республики Беларусь, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 21 июня 2011 г. № 806 (*далее – Положение № 806*) [8].

В силу п. 7 данного Положения с лицом, избранным на должность по конкурсу, заключается

контракт. Срок контракта определяет наниматель. Если этот срок меньше пяти лет, наниматель имеет право продолжить его в пределах срока избрания по конкурсу или объявить новый конкурс. Лицо, избранное по конкурсу, имеет право отказаться от заключения контракта, в результате чего избрание на должность может не состояться.

Из сравнительного анализа вышеуказанной нормы с трудовым и образовательным законодательством вытекают следующие выводы.

1 Совет Министров Республики Беларусь ограничил права как ППС, избранных на должность по конкурсу, так и нанимателей – учреждений высшего образования на выбор вида заключаемого между ними трудового договора. Это может быть только контракт.

Заметим, что Трудовой кодекс Республики Беларусь (*далее – ТК*) подобного ограничения и специальных норм в отношении ППС не содержит. В этой части Правительство Республики Беларусь, на наш взгляд, вышло за пределы своей нормотворческой компетенции и необоснованно ухудшило правовое положение работников по сравнению со ст. 17 ТК, предусматривающей в части первой в зависимости от срока действия пять видов трудового договора, включая трудовой договор с неопределенным сроком. Заметим, что и Кодекс Республики Беларусь об образовании не требует от сторон заключения с педагогическим работником (в том числе с ППС) контракта. Везде по тексту упоминается только трудовой договор.

2 Правило п. 7 Положения № 806, предоставившее нанимателю право определять срок, на который заключается контракт, явно противоречит ТК и опять же ухудшает правовое положение работника по сравнению с законодательством о труде.

Согласно ст. 17 и 19 ТК срок трудового договора – это одно из его условий трудового договора, которое должно определяться *соглашением сторон*, а не нанимателем в одностороннем порядке. В соответствии с частью первой ст. 19 ТК содержание и условия трудового договора также определяются соглашением сторон с соблюдением предусмотренных ТК требований.

Более того, если учесть специфику замещения должностей ППС путем избрания по конкурсу сроком до пяти лет, в качестве специальной нормы следовало бы предусмотреть заключение по соглашению сторон контракта сроком на пять лет или трудового договора с неопределенным сроком.

3 Правило п. 7 Положения № 806, дающее нанимателю право при заключении контракта на срок менее пяти лет продолжить трудовые отношения с ППС или вновь объявить конкурс, вообще не выдерживает критики. Из буквального толкования данной нормы некоторые руководители и работники кадровых служб учреждений высшего образования выводят возможность прекращения такого контракта в связи с истечением срока действия трудового договора.

Фактически этим нивелируется вся суть конкурсного порядка замещения должностей ППС. При этом ППС уподобляются обычным наемным работникам, которые традиционно в Беларуси принимаются, как правило, по контрактам на минимально допустимый срок в один год с последующим продлением также на один год в пределах максимального пятилетнего срока с правом его последующего перезаключения. Если в этом значение обязательной контрактной системы найма, навязываемой Правительством Республики Беларусь учреждениям высшего образования, теряется всякий смысл конкурса на замещение должностей ППС, ведь решать вопрос о продолжении или прекращении трудовых отношений в момент истечения срока действия контракта может руководитель учреждения своим единоличным решением.

Полагаем, что разработчики Положения № 806 не правы. Потребность в конкурсном порядке замещения должностей ППС в высшей школе сохраняется. Вместо навязываемой сторонам контрактной системы найма в качестве общего правила следует предусмотреть трудовые договоры с неопределенным сроком и лишь с согласия ППС – контракт, заключаемый на срок избрания на должность по конкурсу.

Заключение

На основе проведенного исследования предлагаем дополнить п. 4 ст. 203 Кодекса Республики Беларусь об образовании, а также проект Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь "О научной деятельности" и Кодекс Республики Беларусь об образовании» следующей нормой:

С лицом, избранным по конкурсу на должность профессорско-преподавательского состава, по общему правилу заключается трудовой договор с неопределенным сроком действия. С согласия (по заявлению) такого работника – контракт на согласованный сторонами срок, соответствующий сроку избрания по конкурсу.

Аналогичное правило необходимо закрепить в новой ст. 307-7 ТК, а также в п. 7 Положения № 806. Кроме того, в отношении научных работников следовало бы включить схожие правила в часть первую

ст. 17 Закона «О научной деятельности» и в Положение о порядке и условиях проведения конкурса на замещение должности научного работника, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 3 апреля 1998 г. № 536 [9].

Реализация вышеуказанных предложений позволит на первом этапе раскрепостить трудовые отношения в образовательной и научной сфере, согласовать конкурсный порядок замещения должностей этих работников с контрактной системой найма.

Если же идти по пути раскрепощения трудовых отношений дальше, то в отношении иных работников следовало бы ограничить использование нанимателями контрактной системы найма, признав утратившим силу Декрет Президента Республики Беларусь от 26 июля 1999 г. № 29 «О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины» [4] и допустив заключение контракта как вида срочного трудового договора только в отношении отдельных категорий работников (руководители организаций, государственные служащие), как это предлагалось нами с А.А. Войтиком еще в 2003 г. [10, с. 21–22] и было законодательно закреплено в ст. 256 Кодекса законов о труде 1972 г. (в редакции от 15 декабря 1992 г.).

Реализация вышеуказанных предложений позволит снизить в регламентации трудовых отношений определенную долю авторитаризма, которая отмечается ведущими российскими учеными в области трудового права [11, с. 75].

Резюме

На основе анализа норм законодательства Республики Беларусь и практики его применения автор предлагает изменения и дополнения в законодательство о труде и образовании с учетом специфики работы научно-педагогических работников.

Summary

Based on the analysis of the norms of the legislation of the Republic of Belarus and the practice of its application, the author proposes amendments and additions to the legislation on labor and education, taking into account the specifics of the work of scientific and pedagogical workers.

Список использованных источников

1. Комментарий к Кодексу законов о труде Белорусской ССР / под ред. Б.А. Волкова, Л.Я. Островского и В.Ф. Чигира. – Минск : Изд-во БГУ, 1978. – 448 с.

2. Желтов, О.Б. Развитие законодательства о трудовых договорах (контрактах) / О.Б. Желтов // Вестн. Моск. ун-та. – 1995. – № 3. – С. 13–37. – (Серия 11 «Право»).

3. Томашевский, К.Л. Контрактная форма найма на работу / К.Л. Томашевский, А.А. Войтик // Промышленно-торговое ПРАВО. – 2001. – № 4. – С. 3–102.

4. О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины : Декрет Президента Респ. Беларусь, 26 июля 1999 г., № 29 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 1999. – № 58. – 1/512.

5. О научной деятельности : Закон Респ. Беларусь, 21 окт. 1996 г., № 708-XIII : в ред. от 11 мая 2016 г. № 364-З // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 2005. – № 171. – 2/1143.

6. Положение о порядке и условиях заключения контрактов с научными работниками : утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь, 16 июня 1997 г., № 718 // Собр. декретов, указов Президента и постановлений Правительства Респ. Беларусь. – 1997. – № 17. – Ст. 635.

7. О введении контрактной формы найма на работу педагогических, медицинских, фармацевтических работников, работников культуры, включая руководителей этих работников, специалистов и руководителей специализированных учебно-спортивных учреждений, специалистов сельского и жилищно-коммунального хозяйства, специалистов, осуществляющих ветеринарную деятельность, работников и специалистов системы потребительской кооперации в районах, подвергшихся радиоактивному загрязнению в результате аварии на Чернобыльской АЭС : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 30 нояб. 1998 г., № 1842 // Собр. декретов, указов Президента и постановлений Правительства Респ. Беларусь. – 1998. – № 34. – Ст. 882.

8. Положение о порядке проведения конкурса при замещении должностей педагогических работников из числа профессорско-преподавательского состава в учреждениях высшего образования Республики Беларусь : утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь, 21 июня 2011 г., № 806 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 2011. – № 72. – 5/34007.

9. Положение о порядке и условиях проведения конкурса на замещение должности научного работника : утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь, 3 апр. 1998 г., № 536 // Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Респ. Беларусь. – 1998. – № 10. – Ст. 276.

10. Томашевский, К.Л. Научно-практический комментарий к законодательству о трудовых контрактах (с приложением примерных форм контрактов и нормативных правовых актов) / К.Л. Томашевский, А.А. Войтик. – Минск : Дикта, 2003. – 672 с.

11. Головина, С.Ю. Полезен ли опыт Европейского союза для гармонизации трудового законодательства государств Евразийского экономического союза? / С.Ю. Головина, Н.Л. Лютов // Журн. рос. права. – 2017. – № 4. – С. 70–83.

Дата поступления статьи в редакцию: 02.03.2017.