

К ВОПРОСУ ОБ ОСНОВАНИИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ОТНОШЕНИЯ ПО ОБЯЗАТЕЛЬНОМУ СОЦИАЛЬНОМУ СТРАХОВАНИЮ

TO A QUESTION ON THE BASIS OF THE OCCURRENCE RATIO OF MANDATORY SOCIAL INSURANCE

S. Filimonova

Annotation

The article substantiates the position of the author on the occurrence ratio for compulsory social insurance. The authors concluded that the connection relationship of mandatory social insurance from labor relations unconditional. As a concomitant of labor relations, it arises and stops at the same time with him. Compulsory social insurance gains in today's economically challenging step for a country of utmost importance, first of all, for the employment of the population.

Keywords: labour law, subject of labour law, compulsory social insurance.

Филимонова Светлана Александровна

Преподаватель Института непрерывного образования, Московский государственный юр. университет имени О.Е. Кутафина, МГЮА, соискатель каф. трудового права и права социального обеспечения Университета имени О.Е. Кутафина

Аннотация

В статье обосновывается позиция автора по вопросу возникновения отношения по обязательному социальному страхованию. Автором сделан вывод, что связь отношения по обязательному социальному страхованию с трудовым отношением безусловна. Являясь сопутствующим трудовому отношению, оно возникает и прекращается одновременно с ним. Обязательное социальное страхование приобретает на современном экономически сложном этапе для страны первостепенное значение, в первую очередь, для трудозанятого населения.

Ключевые слова:

Трудовое право, предмет трудового права, обязательное социальное страхование.

Общеизвестно, что традиционным и основным критерием построения национальной системы права являются предметные различия общественных отношений, регулируемых правовыми нормами. В настоящее время предмет трудового права представляет собой совокупность довольно устоявшихся отношений, различающихся по субъектному составу и своему содержанию. В действующем Трудовом Кодексе РФ [3] (далее ТК РФ) наряду с трудовым отношением выделены также отношения "иные непосредственно связанные с трудовыми", перечень которых закреплен в статье 1 ТК РФ, определяющей предмет регулирования трудового законодательства. По мнению выдающегося теоретика трудового права Н.Г. Александрова, эти отношения следует рассматривать как часть предмета правового регулирования отрасли трудового права [9].

При этом, отношения по обязательному социальному страхованию дополнили перечень иных отношений, тесно связанных с трудовыми, спустя лишь четыре года после вступления в силу Трудового Кодекса РФ [4]. В настоящее время обязательное социальное страхование закреплено в ТК РФ в качестве отраслевого принципа (статья 2 ТК РФ), права работника (статья 21 ТК РФ), обязанности работодателя (статья 22 ТК РФ) и в качестве

обязательного условия трудового договора (статья 57 ТК РФ). Надо отметить, что в трудовом законодательстве отсутствует легальное определение понятия отношения по обязательному социальному страхованию, как и не конкретизировано его содержание. В ранее действующем Кодексе законов о труде Российской Федерации 1972 года правовому регулированию государственного социального страхования была посвящена отдельная глава, в которой по существу был закреплен механизм реализации застрахованными лицами права на материальное обеспечение в порядке государственного социального страхования. В ныне действующем Трудовом Кодексе определена лишь предметная принадлежность отношений, возникающих в связи осуществлением обязательного социального страхования в случаях, предусмотренных федеральными законами [3]. При этом перечень таких законов, которые не относятся к источникам трудового права, не конкретизирована.

Основополагающим среди них является Федеральный закон от 16 июля 1999 г. N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования", в соответствии с которым "обязательное социальное страхование представляет собой часть государственной системы социальной защиты населения, спецификой которой является осу-

ществляемое в соответствии с федеральными законами страхование работающих граждан от возможного изменения материального и (или) социального положения, в том числе по независящим от них обстоятельствам [2].

Ключевым в данном определении является факт охвата системой обязательного социального страхования, в первую очередь, работающих по найму граждан, так как именно работодатели на законодательном уровне наделены обязанностями страхователей, а правом быть застрахованными – лица, работающие по трудовым договорам [2].

На основании изложенного можно сделать вывод, что связь отношения по обязательному социальному страхованию с трудовым отношением безусловна. Являясь сопутствующим трудовому отношению, оно возникает и прекращается одновременно с ним. Кроме того, отношение по обязательному социальному страхованию выступает в качестве предпосылки возникновения социально-обеспечительных отношений по материальному обеспечению застрахованных такими видами социального обеспечения как: страховые пенсии; пособия: по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, в связи с рождением или усыновлением ребенка; женщинам, вставшим на учет в ранние сроки беременности; за время отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста полутора лет; на погребение; страховые выплаты пострадавшим от несчастного случая на производстве, или при профессиональном заболевании; бесплатное оказание медицинской помощи.

Указанные материальные отношения предметно отнесены к сфере регулирования другой отрасли – права социального обеспечения.

В общетеоретическом смысле общественное отношение, регулируемое нормами права, на практике реализуется в форме конкретной правовой связи его участников – правоотношении, при этом "участники являются носителями субъективных прав и юридических обязанностей, охраняемых и гарантируемых государством" [8].

В качестве элементов правоотношения в теории права рассматриваются: субъекты, объект, содержание правоотношения, а также юридические факты как основания его возникновения, изменения и прекращения.

Правоотношение по обязательному социальному страхованию в отличие от трудового правоотношения, основанного на сознательно-волевых действиях субъектов, возникает, исключительно, в силу закона по воле государства. На законодательную инициативу государства указывает факт обязательности для работодателя осуществления социального страхования в отношении каж-

дого работника, а также его строгая правовая регламентация федеральным законодательством. Субъекты правоотношения – работодатель и работник. Работодатели – организации любой организационно-правовой формы, в том числе и граждане (если работодатель физическое лицо) [2], наделенные правом заключать трудовые договоры, а работники – граждане Российской Федерации, а также иностранные граждане и лица без гражданства [2], вступившие в трудовое правоотношение.

По общему правилу правоотношение по обязательному социальному страхованию возникает с момента заключения трудового договора, а именно, одновременно с трудовым правоотношением. Этот юридический факт зафиксирован в статье 9 федерального закона от 16 июля 1999 г. N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования". В соответствии с которой отношения "у страхователя (работодателя) – по всем видам обязательного социального страхования возникают с момента заключения с работником трудового договора" и соответственно "у застрахованных лиц – с момента заключения трудового договора с работодателем". Таким образом, норма четко закрепляет срок, с которого работник признается застрахованным. В этой связи становится практически значимой проблема выявления соотношения таких понятий как "день заключения трудового договора" и "день начала работы", о котором стороны трудового договора договорились, поскольку они могут не совпадать.

В соответствии со статьей 61 ТК РФ трудовой договор вступает в силу (считается заключенным) со дня его подписания работником и работодателем. Дата, с которой работник должен приступить к исполнению своих обязанностей, может как совпадать с днем заключения трудового договора, так и быть отложенной во времени. При этом, последующее аннулирование работодателем трудового договора в связи с невыходом работника на работу в обусловленный сторонами срок не влияет на факт возникновения правоотношения по обязательному социальному страхованию, так как "за лицом, трудовой договор с которым аннулирован, сохраняется право на получение страхового обеспечения при наступлении страхового случая в период со дня заключения трудового договора до дня его аннулирования" (часть 4 статьи 61 ТК РФ). Следовательно, в данной ситуации, моментом заключения трудового договора следует считать момент его подписания сторонами без учета факта выхода работника на работу.

В то же время Федеральным законом от 29 декабря 2006 г. N 255-ФЗ "Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством", предусмотрено, что работающими по трудовым договорам признаются лица, заключив-

шие в установленном порядке трудовой договор. При этом они признаются таковыми не с даты заключения трудового договора, а "со дня, с которого эти лица, должны были приступить к работе [5]", то есть, фактически с первого рабочего дня. Отсутствие единообразного подхода к установлению момента возникновения правоотношения по обязательному социальному страхованию может иметь негативные последствия для застрахованного при определении его права на страховое обеспечение.

Статья 61 ТК РФ закрепляет также иные случаи вступления трудового договора в силу с отложенной датой. Это может быть дата, оговоренная в самом договоре, либо дата, регламентированная на законодательном уровне. К примеру, согласно статье 327.3 ТК РФ, в случае оформления трудовых отношений с иностранным гражданином или лицом без гражданства, трудовой договор с указанными лицами вступает в силу не ранее дня получения иностранным гражданином или лицом без гражданства разрешения на работу. В данных случаях правоотношение по обязательному социальному страхованию возникнет не с момента подписания сторонами трудового договора, а после получения указанного разрешения.

Следует обратить внимание на то обстоятельство, что юридические факты, с которыми связано возникновение правоотношения по обязательному социальному страхованию и право на получение обеспечения в порядке обязательного социального страхования – различны. Так, например, в период отпуска без сохранения заработной платы работник продолжает состоять в правоотношении по обязательному социальному страхованию, однако право на пособие по временной нетрудоспособности, наступившей в период такого отпуска, у него не возникает.

Таким образом, как уже говорилось выше, по общему правилу, правоотношение по обязательному социальному страхованию возникает одновременно с трудовым правоотношением, то есть с момента заключения трудового договора. В то же время, вступлением трудового договора в силу законодатель признает и фактический допуск к работе (статья 61 ТК РФ). Следовательно, возникновение отношения по обязательному социальному страхованию связано также и с данным юридическим фактом.

Законодательно установлено, что "неоформленный в письменной форме трудовой договор, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его уполномоченного на это представителя" [2]. Согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда, при фактическом допуске к работе представителем работодателя "является лицо, которое в соответствии с законом, иными нормативными правовы-

ми актами, учредительными документами юридического лица (организации) либо локальными нормативными актами или в силу заключенного с этим лицом трудового договора наделено полномочиями по найму работников" [7]. Обязательное последующее оформление трудового договора в этом случае в течение не позднее трех рабочих дней предусмотрено Трудовым Кодексом (статья 67).

Иначе обстоит дело, когда допуск к работе был осуществлен не уполномоченным на это лицом и в дальнейшем работодатель отказывается признать возникшее отношение как трудовое и заключить трудовой договор. В этом случае, согласно статье 67.1 ТК РФ у работодателя возникает только обязанность оплатить физическому лицу, выполнившему работу, фактически отработанное им время (выполненную работу) без уплаты страховых взносов. Надо отметить, что этот потенциальный работник, скорее всего не мог и не имел возможности располагать достоверной информацией о должностном или правовом статусе лица, допустившего его к работе, в связи с чем лишение права на обязательное социальное страхование в этом случае является, на наш взгляд, необоснованным. Кроме того, данное положение дает легальную возможность подменять трудовой договор гражданско-правовым только на том основании, что он заключен с работником неуполномоченным лицом, без учета присутствия в договоре иных существенных признаков трудового договора, а главное – использования в процессе труда имущества работодателя.

В особом порядке регламентированы отношения, связанные с использованием личного труда, которые первоначально возникли на основании гражданско-правового договора, но впоследствии судом были признаны трудовыми отношениями. В этом случае трудовые отношения между работником и работодателем считаются возникшими со дня фактического допущения физического лица, являющегося исполнителем по указанному договору, к исполнению предусмотренных договором обязанностей (статья 19.1 ТК РФ). Следовательно, отношения по обязательному социальному страхованию также будут считаться возникшими со дня начала выполнения работ по гражданско-правовому договору.

На основании изложенного, юридическими фактами возникновения правоотношения по обязательному социальному страхованию следует считать: заключение трудового договора (в определенных законом случаях вступление его в силу); фактический допуск лица к работе с ведома или по поручению работодателя или его уполномоченного на это представителя; начало выполнения работы по гражданско-правовому договору, признанного впоследствии решением суда трудовым договором.

Иными словами, трудовой договор является основ-

ным, но далеко не единственным основанием возникновения отношения по обязательному социальному страхованию.

Момент возникновения правоотношения по обязательному социальному страхованию на практике крайне важен, так как с этого момента работник приобретает правовой статус застрахованного лица. С этого же момента работодатель и работник становятся носителями определенных законом прав и обязанностей. При этом, следуя теоретическому подходу к классификации правоотношений в зависимости от количества участвующих в них субъектов и характера распределения между ними прав и обязанностей, особенность односторонних правоотношений заключается в том, что каждая из двух участвующих в них сторон имеет по отношению к другой или только права, или только обязанности [12].

Основной обязанностью работодателя в рамках правоотношения по обязательному социальному страхованию является обязанность по своевременной и в полном объеме уплате страховых взносов. Порядок подобных действий регламентирован Федеральным законом от 24 июля 2009 г. N 212-ФЗ "О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования". В части 1 статьи 7 указанного Закона, в частности, предусмотрено, что объектом обложения страховыми взносами для плательщиков страховых взносов (организаций-работодателей), признаются выплаты и иные вознаграждения, начисляемые плательщиками страховых взносов в пользу физических лиц в рамках трудовых отношений.

Страховые взносы являются отложенной частью оплаты труда [11]. Такие платежи, как отмечается в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 24 февраля 1998 года N 7-П, представляют собой обязательную составную часть расходов по найму рабочей силы и материальной гарантией предоставления застрахованным лицам надлежащего страхового обеспечения.

Следуя норме, можно сделать вывод, что объектом обложения страховыми взносами является заработная плата работника, поскольку страховые платежи определяются в процентом к ней отношении. Заработная плата представляет собой вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты (доплаты и надбавки компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, и иные выплаты компенсацион-

ного характера) и стимулирующие выплаты (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии и иные поощрительные выплаты) [3].

На все указанные элементы заработной платы начисляются страховые взносы, так как прямая обязанность работодателя – уплачивать страховые взносы в полном объеме, исходя из реального заработка работника, не уменьшая облагаемую базу его доходов.

К сожалению, не нова проблема выплаты работникам так называемой "серой" заработной платы, которая не значится в официальных документах, поскольку выдается работнику в виде "зарплаты в конверте". Работодатели прибегают к такой форме оплаты труда, минимизируя налоги и страховые платежи, тем самым ущемляя права работников в области обязательного социального страхования. Несвоевременная и неполная уплата страховых взносов работодателем на обязательное пенсионное страхование, приводит к тому, что такие периоды исключаются из страхового стажа работников. Конституционный Суд РФ в Постановлении от 10 июля 2007 г. N 9-П указал законодателю на необходимость установления правового механизма, гарантирующего реализацию приобретенных в системе обязательного пенсионного страхования пенсионных прав и определить источник выплаты той части страхового обеспечения, которая не покрывается страховыми взносами работодателя. При этом, Конституционный Суд РФ определил, что до принятия соответствующих законодательных изменений расходы, по невыплаченным страховым платежам должно взять на себя государство. К сожалению, данное определение не нашло своего отражения в новом федеральном законе "О страховых пенсиях", в статье 11 которого указано, что в страховой стаж включаются периоды работы, при условии, что за эти периоды начислялись и уплачивались страховые взносы [6].

Следует отметить, что работникам довольно затруднительно отслеживать факт регулярности уплаты работодателем страховых взносов. В соответствии со статьей 136 ТК РФ работодатель обязан извещать в письменной форме работника о произведенных ему начислениях по заработной плате. Форма расчетного листка в настоящее время утверждается работодателем с учетом мнения представительного органа работников. В этой связи целесообразной видится разработка единой формы расчетного листа, в который бы указывались данные не только о начисленной работнику заработной платы и соответствующих удержаний из нее, но и сумма страховых взносов, уплаченная работодателем с начисленной заработной платы. Это позволило бы работникам оперативно контролировать реализацию своего права на обязательное социальное страхование, а также иметь документ, подтверждающий соответствующую сумму уплаченных

страховых взносов, из которой формируется его пенсионный капитал и будущие пенсионные права.

Обязанность работодателя по осуществлению обязательного социального страхования, является корреспондирующей праву работника на обязательное социальное страхование в случаях, предусмотренных федеральными законами (часть 1 статьи 21 ТК РФ). Обязанности работников, как застрахованных лиц, регламентированы в статье 10 Федерального закона от 16.07.1999 N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования". К их числу можно отнести и обязанность будущего работника предоставить при заключении трудового договора страховое свидетельство государственного пенсионного страхования, так как указанное свидетельство включено в перечень обязательных документов, предъявляемых при заключении трудового договора (статья 65 ТК РФ). При этом часть 4 статьи 65 ТК РФ обязует работодателя, при заключении трудового договора впервые, оформить работнику страховое свидетельство государственного пенсионного страхования. Указанный документ подтверждает факт индивидуального (персонифицированного) учета для реализации, исключительно, пенсионных прав

работников [1] и не распространяется на иные виды обязательного социального страхования.

В заключение отметим, что обязательное социальное страхование приобретает на современном экономически сложном этапе для страны первостепенное значение, в первую очередь, для трудозанятого населения. Поскольку, целевой направленностью – "компенсация или минимизация последствий изменения материального и (или) социального положения работающих граждан вследствие достижения пенсионного возраста, наступления инвалидности, потери кормильца, заболевания, травмы, несчастного случая на производстве или профессионального заболевания, беременности и родов, рождения ребенка (детей), ухода за ребенком в возрасте до полутора лет и других событий, установленных законодательством Российской Федерации об обязательном социальном страховании" [2] гарантирует, работающим по трудовым договорам гражданам определенную государством защиту, уверенность и стабильность. В этой связи, определение момента возникновения права работников на обязательное социальное страхование видится актуальным и своевременным.

ЛИТЕРАТУРА

1. Федеральный закон от 1 апреля 1996 г. N 27-ФЗ "Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования" статья 1 // Собрание законодательства Российской Федерации, 1996, N 14, ст. 1401.
2. Федеральный закон от 16 июля 1999 г. N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования" статья 1 // Собрание законодательства РФ. 1999. N 29 Ст. 3686.
3. Трудовой Кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. N 197-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002 г. N 1 (часть I)
4. Федеральный закон от 30 июня 2006 г. N 90-ФЗ "О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации, признании не действующими на территории Российской Федерации некоторых нормативных правовых актов СССР и утратившими силу некоторых законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации" статья 1 // Собрание законодательства РФ. 2006 г. N 27. Ст. 2878
5. Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. N 255-ФЗ "Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством" часть 5 статьи 2 // Собрание Законодательства РФ 2007. № 1 (часть 1) Ст. 18.
6. Федеральный закон от 28 декабря 2013 г. N 400-ФЗ "О страховых пенсиях" статья 11 // Собрание законодательства Российской Федерации 2013. N 52 (часть I) ст. 6965
7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" (ред. от 28.09. 2010 г) пункт 12 // Бюллетень Верховного Суда
8. Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. М. 1961.
9. Александров Н. Г. Советское трудовое право. М., 1972.
10. Трудовое право: учебник для бакалавров по ред. К.Н. Гусова, М. Проспект, 2013.
11. Право социального обеспечения России. Ученик для бакалавров. / отв.ред. Э.Г. Тучкова. М. Проспект. 2014
12. Марченко М.Н. Теория государства и права. 2 изд. М. Проспект. 2005 С.591