



МЕДИЦИНСКОЕ ПРАВО

ИНФОРМАЦИОННО—ОБРАЗОВАТЕЛЬНАЯ ПЛАТФОРМА

«МЕДИЦИНСКОЕ ПРАВО»

ДАЙДЖЕСТ ПУБЛИКАЦИЙ

МАРТ 2021 ГОДА

МАТЕРИАЛЫ ПОДГОТОВЛЕНЫ
ЭКСПЕРТАМИ ГАРАНТ

 NOVARTIS

ИНФОРМАЦИОННО-ОБРАЗОВАТЕЛЬНАЯ ПЛАТФОРМА «МЕДИЦИНСКОЕ ПРАВО»

ДАЙДЖЕСТ ПУБЛИКАЦИЙ

Март 2021 года. Выпуск №3 (7)

Ежемесячная подборка тематических статей и комментариев специалистов по правовым, организационным и экономическим вопросам, открытый доступ к журналу «Медицинское право: теория и практика»

Оглавление

1. Совмещение должности заведующего отделением медицинской организации - врача-специалиста.....	3
2. Продолжительность рабочей недели директора медицинской организации.....	5
3. Специальный стаж для досрочного назначения пенсии по старости лицам, осуществлявшим лечебную и иную деятельность по охране здоровья населения в частном медицинском центре	6

Материалы подготовлены с использованием справочно-правовой системы «ГАРАНТ»

1. Совмещение должности заведующего отделением медицинской организации - врача-специалиста

В медицинской организации руководство отделениями осуществляют должностные лица, замещающие должность "заведующий отделением - врач-специалист". В соответствии с действующим законодательством РФ эти работники имеют сертификаты специалистов по специальности по занимаемой должности и повышение квалификации по организации здравоохранения. Все заведующие отделениями - врачи-специалисты не освобождены от врачебной практики и заняты не только руководством структурным подразделением, но и оказанием медицинской помощи в соответствии со специальностью по должностной инструкции. Возможно ли возложить исполнение обязанностей отсутствующих работников - заведующего отделением - врача-радиотерапевта, заведующего отделением - врача клинической лабораторной диагностики - только в части руководства и контроля работы структурного подразделения на работников, замещающих соответственно должность врача-радиолога, если он не имеет сертификата по специальности радиотерапия, и должность биолога, если он не имеет сертификата по специальности клиническая лабораторная диагностика?

Выводы:

Часть первая ст. 60.2 ТК РФ позволяет работодателю поручить работнику с его письменного согласия выполнение в течение установленной продолжительности рабочего дня (смены) наряду с работой, определенной трудовым договором, дополнительной работы по другой или такой же профессии (должности) за дополнительную оплату (ст. 151 ТК РФ).

Как следует из ст. 60.2 ТК РФ, дополнительная работа по другой профессии может быть поручена работнику в виде совмещения, а также в виде исполнения обязанностей временно отсутствующего работника без освобождения от работы, определенной трудовым договором*(1).

Трудовое законодательство и другие нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, никак не ограничивают содержание и объем дополнительной работы, осуществляемой путем совмещения профессий (должностей)*(2). Все вопросы, касающиеся совмещения профессий (должностей), в том числе содержания и объема дополнительной работы, а также размера доплаты за ее выполнение, решаются только сторонами трудового договора (часть третья ст. 60.2 ТК РФ).

При этом нужно учитывать, что поскольку с выполнением трудовой функции по должностям медицинских работников связано предоставление компенсаций, льгот и наличие ограничений (смотрите, например, ст. 350 ТК РФ), то наименования должностей медицинских работников и их квалификация должны соответствовать наименованию должностей и квалификационным требованиям, установленным в квалификационных справочниках или в профессиональных стандартах (часть вторая ст. 57 ТК РФ).

Должности медицинских работников приведены в Номенклатуре должностей медицинских работников и фармацевтических работников, утвержденной приказом Министерства здравоохранения РФ от 20.12.2012 N 1183н (п. 5 ч. 2 ст. 14 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в РФ"; далее соответственно - Номенклатура, Закон N 323-ФЗ).

Согласно п. 1.1 Номенклатуры должность "заведующий (начальник) структурного подразделения (отдела, отделения, лаборатории, кабинета, отряда и другое) медицинской организации - врач-специалист" относится к должностям руководителей.

Отметим, что п. 1 Примечаний к Номенклатуре установлено, что должности "главный врач (начальник) медицинской организации", "заместитель руководителя (начальника) медицинской организации", "заведующий (главный врач, начальник) структурным подразделением, осуществляющим медицинскую деятельность, иной организацией" относятся к должностям медицинских работников в случае, если в их трудовые (должностные) обязанности входит осуществление медицинской деятельности.

Однако для должности заведующего (начальника) структурным подразделением (отделом, отделением, лабораторией, кабинетом, отрядом и другое) медицинской организации - врача-

специалиста такого условия нет. Соответственно, вне зависимости от того, предусмотрено ли трудовой функцией работника, занимающего такую должность, выполнение только руководства отделением или наряду с этим он осуществляет еще и медицинскую деятельность, указанная должность является должностью медицинского работника и, как следствие, для работы по ней квалификация работника должна соответствовать квалификационным требованиям, установленным в квалификационных справочниках или в профессиональных стандартах.

При этом, по нашему мнению, требование о соответствии квалификации работника установленным законом квалификационным требованиям действует и в случае поручения ему работы в рамках совмещения должностей (смотрите также постановление Северодвинского городского суда Архангельской области от 10.07.2017 N 5-303/2017, определение Верхнеколымского районного суда Республики Саха (Якутия) от 24.07.2015 N 2НК-173/2015, решение Октябрьского районного суда г. Новосибирска от 05.03.2012 N 2-82/2012).

Единым квалификационным справочником должностей руководителей, специалистов и служащих, разделом "Квалификационные характеристики должностей работников в сфере здравоохранения", утвержденным приказом Минздравсоцразвития России от 23.07.2010 N 541н (далее - Справочник), установлено, что заведующий структурным подразделением (отделом, отделением, лабораторией, кабинетом, отрядом) - врач-специалист должен иметь высшее профессиональное (медицинское) образование, послевузовское профессиональное образование и (или) дополнительное профессиональное образование и сертификат специалиста по специальности*(5) в соответствии с Квалификационными требованиями к специалистам с высшим и послевузовским медицинским и фармацевтическим образованием в сфере здравоохранения, утверждаемыми в установленном порядке, стаж работы по специальности не менее пяти лет.

В соответствии с Квалификационными требованиями к медицинским и фармацевтическим работникам с высшим образованием по направлению подготовки "Здравоохранение и медицинские науки", утвержденными приказом Минздрава РФ от 08.10.2015 N 707н, сотрудник должен иметь для работы по должности:

- заведующего отделением медицинской организации - врача-радиотерапевта: уровень профессионального образования - высшее образование - специалитет по одной из специальностей: "Лечебное дело", "Педиатрия"; дополнительное профессиональное образование - профессиональная переподготовка по специальности "Радиотерапия" при наличии подготовки в интернатуре/ординатуре по одной из специальностей: "Детская онкология", "Онкология"; повышение квалификации не реже одного раза в 5 лет в течение всей трудовой деятельности;

- заведующего отделением медицинской организации - врача клинической лабораторной диагностики: уровень профессионального образования - высшее профессиональное образование по одной из специальностей: "Лечебное дело", "Педиатрия", "Стоматология", "Медико-профилактическое дело", "Медицинская биохимия", "Медицинская биофизика", "Медицинская кибернетика"; подготовка в интернатуре/ординатуре по специальности "Клиническая лабораторная диагностика"; дополнительное профессиональное образование - профессиональная переподготовка по специальности "Клиническая лабораторная диагностика" при наличии подготовки в интернатуре/ординатуре по одной из специальностей укрупненных групп специальностей "Клиническая медицина" или "Науки о здоровье и профилактическая медицина", повышение квалификации не реже одного раза в пять лет в течение всей трудовой деятельности*(6).

Согласно п. 3.3 Профессионального стандарта "Специалист в области организации здравоохранения и общественного здоровья", утвержденного приказом Минтрудсоцзащиты РФ от 14.03.2018 N 145н, заведующий отделением медицинской организации - врач-специалист должен иметь высшее образование - специалитет по одной из специальностей: "Лечебное дело", "Педиатрия", "Медико-профилактическое дело", "Стоматология" и обучение по программе интернатуры/ординатуры по основной специальности; стаж работы врачом-специалистом не менее трех лет; сертификат специалиста или свидетельство об аккредитации специалиста по основной специальности и повышение квалификации по специальности "Организация здравоохранения и общественное здоровье".

Как видно из приведенных норм, для работы в должности заведующего отделением медицинской организации - врача-специалиста необходимо наличие сертификата специалиста по

соответствующей специальности. Это требование распространяется и на случаи осуществления работы по указанной должности в порядке совмещения (смотрите решение Арбитражного суда Ярославской области от 21.11.2020 N А82-6327/2020).

Отметим, что согласно п. 6 Общих положений Справочника лица, не имеющие соответствующего дополнительного профессионального образования или стажа работы, установленных квалификационными требованиями, но обладающие достаточным практическим опытом и выполняющие качественно и в полном объеме возложенные на них должностные обязанности, по рекомендации аттестационной комиссии медицинской организации в порядке исключения могут быть назначены на соответствующие должности, так же как и лица, имеющие специальную подготовку и необходимый стаж работы. Из данного пункта следует, что в исключительных случаях могут быть назначены на соответствующие должности лица, которые не имеют именно дополнительного профессионального образования или стажа работы.

Напомним, что дополнительное профессиональное образование осуществляется посредством реализации дополнительных профессиональных программ (программ повышения квалификации и программ профессиональной переподготовки) (смотрите ч. 2 ст. 76 Федерального закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ "Об образовании в РФ").

Порядок и сроки совершенствования медицинскими работниками и фармацевтическими работниками профессиональных знаний и навыков путем обучения по дополнительным профессиональным образовательным программам в образовательных и научных организациях утвержден приказом Министерства здравоохранения РФ от 03.08.2012 N 66н (далее - Порядок).

Согласно п. 10 Порядка работникам, успешно завершившим освоение программы дополнительного профессионального образования в виде повышения квалификации, выдается свидетельство о повышении квалификации, работникам, успешно завершившим освоение программы дополнительного профессионального образования в виде профессиональной переподготовки, - диплом о профессиональной переподготовке.

Сертификат специалиста выдается лицам, сдавшим сертификационный экзамен, экзамен по специальности или прошедшим государственную итоговую аттестацию в соответствии с Условиями и порядком выдачи сертификата специалиста медицинским и фармацевтическим работникам, утвержденными приказом Минздрава РФ от 29.11.2012 N 982н (п. 29).

Из названного, по нашему мнению, следует, что положения п. 6 Общих положений неприменимы в ситуации, когда одним из квалификационных требований к занятию должности установлено наличие у соискателя сертификата специалиста. Такого отступления от квалификационных требований Справочник не допускает.

Таким образом, поскольку в рассматриваемом случае работники, о которых идет речь в вопросе, не имеют сертификаты специалистов по соответствующим специальностям ("Радиотерапия" и "Клиническая лабораторная диагностика"), то, следовательно, поручение им выполнения дополнительной работы в рамках совмещения по должностям заведующих отделениями медицинской организации не будет соответствовать трудовому законодательству.

Эксперт службы Правового консалтинга ГАРАНТ

Панова Наталья

2. Продолжительность рабочей недели директора медицинской организации

Какая продолжительность рабочей недели главного врача - директора в ООО (консультативно-диагностическая поликлиника): 40-часовая или 39-часовая. Согласно штатному расписанию должность относится к общеполиклиническому медицинскому персоналу, условия труда не являются вредными. Согласно ст. 350 ТК РФ для медицинских работников устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени не более 39 часов в неделю. Верно ли, что продолжительность рабочей недели врача (директора) в данном случае должна составлять 39 часов?

В силу части пятой ст. 92 и части первой ст. 350 ТК РФ всем медицинским работникам устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени не более 39 часов в неделю.

Постановлением Правительства РФ от 14.02.2003 N 101 "О продолжительности рабочего времени медицинских работников в зависимости от занимаемой ими должности и (или) специальности" (далее - Постановление N 101) определена еще более короткая продолжительность рабочего времени в отношении тех медицинских работников, чьи должности или специальности в нем перечислены.

В соответствии с п. 1.1 Номенклатуры должностей медицинских работников и фармацевтических работников, утвержденной приказом Министерства здравоохранения РФ от 20.12.2012 N 1183н (далее - Номенклатура), заместитель руководителя (начальника) медицинской организации относится к медицинским работникам. При этом, как следует из п. 1 Примечаний к Номенклатуре, должность "главный врач (начальник) медицинской организации" относится к должностям медицинских работников в случае, если в его трудовые (должностные) обязанности входит осуществление медицинской деятельности.

При этом согласно п. 10 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" под медицинской деятельностью понимается профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Соответственно, если в рассматриваемой ситуации директор осуществляет вид (виды) деятельности, составляющие медицинскую деятельность, он относится к медицинским работникам (смотрите, например, определение Мурманского областного суда от 18.09.2013 N 33-3144). Следовательно, ему должна быть установлена 39-часовая рабочая неделя (Постановление N 101 не предусматривает меньшую продолжительность для этой должности).

**Эксперт службы Правового консалтинга ГАРАНТ
Панова Наталья**

3. Специальный стаж для досрочного назначения пенсии по старости лицам, осуществлявшим лечебную и иную деятельность по охране здоровья населения в частном медицинском центре

Включается ли в специальный стаж для досрочного назначения пенсии по старости лицам, осуществлявшим лечебную и иную деятельность по охране здоровья населения в учреждениях здравоохранения, период работы врачом-нефрологом в частном диализном центре (ООО)?

Выводы:

Вопрос о включении периода работы в ООО в специальный стаж для досрочного назначения трудовой пенсии по старости лицам, осуществлявшим лечебную и иную деятельность по охране здоровья населения, скорее всего, придется решать в судебном порядке.

Пенсионное обеспечение граждан в РФ осуществляется, в частности, в соответствии с Федеральным законом от 28.12.2013 N 400-ФЗ "О страховых пенсиях" (далее - Закон N 400-ФЗ). Право на досрочное назначение трудовой пенсии по старости в связи с лечебной деятельностью предоставлено п. 20 ч. 1 ст. 30 Закона N 400-ФЗ лицам, осуществлявшим лечебную и иную деятельность по охране здоровья населения в учреждениях здравоохранения не менее 25 лет в сельской местности и поселках городского типа и не менее 30 лет в городах, сельской местности и в поселках городского типа либо только в городах, независимо от их возраста с применением положений части 1.1 настоящей статьи.

Постановлением Правительства РФ от 29.10.2002 N 781 утверждены Списки работ, профессий, должностей, специальностей и учреждений, с учетом которых досрочно назначается трудовая пенсия по старости (далее - Списки), и Правила исчисления периодов работы, дающей право на досрочное назначение трудовой пенсии по старости (далее - Правила). В части, не урегулированной этими Правилами, применяются Правила исчисления периодов работы, дающей право на назначение указанной пенсии, утвержденные постановлением Правительства РФ от 11.07.2002 N 516. Списки

являются исчерпывающими и расширительному толкованию не подлежат (определение Тверского областного суда от 02.08.2011 N 33-3104, определение Рязанского областного суда от 06.10.2010 N 33-1728).

Особенностью назначения досрочной пенсии медицинским работникам является соответствие наименований должностей и учреждений должностям и учреждениям, указанным в Списке, или тождественность таким наименованиям. В рассматриваемой ситуации работа в должности врача-нефролога в диализном центре соответствует вышеуказанному требованию. Однако, по мнению специалистов ПФР, организационно-правовая форма организации ООО является препятствием для зачета в специальный стаж указанного периода работы.

Действующее законодательство не предусматривает различий в пенсионном обеспечении лиц, осуществляющих лечебную и иную деятельность по охране здоровья в государственных, муниципальных и иной формы собственности учреждениях, организациях. В Законе N 400-ФЗ и Списках не содержится указания на форму собственности учреждений (организаций), осуществляющих медицинскую деятельность. Более того, требование осуществления деятельности в государственных и муниципальных учреждениях было прямо исключено из пенсионного законодательства еще Федеральным законом от 30.12.2008 N 319-ФЗ.

Согласно п. 11 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (далее - Закон N 323-ФЗ) медицинская организация - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, осуществляющее в качестве основного (уставного) вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, выданной в порядке, установленном законодательством РФ. Закон распространяется на иные юридические лица, независимо от организационно-правовой формы осуществляющие наряду с основной (уставной) деятельностью медицинскую деятельность, и применяется к таким организациям в части, касающейся медицинской деятельности. В целях данного закона к медицинским организациям приравниваются и индивидуальные предприниматели, осуществляющие медицинскую деятельность.

В Номенклатуре должностей медицинских работников (приказ Министерства здравоохранения РФ от 20.11.2012 N 1183н) нет разделения на должности в государственных и муниципальных заведениях и на должности в учреждениях частной формы собственности.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ по смыслу Конституции РФ форма собственности как таковая не может служить достаточным основанием для дифференциации условий назначения трудовых пенсий по старости лицам, работающим в учреждениях для детей, учреждениях здравоохранения, театрах или театрально-зрелищных организациях в одних и тех же по своим функциональным обязанностям должностях и по одним и тем же профессиям. То обстоятельство, в чьем ведении находятся эти учреждения и кому принадлежит закрепленное за ними имущество - государству, муниципальному образованию, акционерному обществу и прочим, само по себе не предопределяет различий в условиях и характере профессиональной деятельности их работников и не свидетельствует о существовании таких различий (п. 3.3 постановления от 03.06.2004 N 11-П).

Таким образом, понятием "учреждение здравоохранения" в Законе N 323-ФЗ охватывается в том числе субъект частной системы здравоохранения независимо от его организационно-правовой формы (постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 08.07.2013 N 04АП-2534/13).

Помимо этого, в частной клинике, как и в учреждении здравоохранения, работают медицинские работники, требования к образованию и квалификации которых, а также их ответственность аналогичны статусу медицинских работников государственных и муниципальных учреждений здравоохранения. Медицинские работники как учреждений здравоохранения, так и ООО при оказании медицинских услуг в равной степени подвержены неблагоприятному воздействию различных факторов, а также повышенным психофизическим нагрузкам, поскольку медицинская помощь организуется и оказывается в соответствии с едиными Порядками оказания медицинской помощи и стандартами медицинской помощи, обязательными для исполнения на территории России всеми медицинскими организациями (ст. 37 Закона N 323-ФЗ).

На этом основании мы полагаем, что периоды работы в медицинских организациях, имеющих иную организационно-правовую форму, нежели учреждения (в том числе ООО), включаются в специальный стаж для досрочного назначения пенсии медицинским работникам.

В то же время территориальные органы ПФР на практике по-своему трактуют законодательство и считают, что установлена единственная организационно-правовая форма организаций, работа в которых дает право на досрочную пенсию, - учреждение. Работа в организациях здравоохранения, имеющих иную организационно-правовую форму (например ООО), в специальный стаж засчитана быть не может.

Поэтому вопрос о включении периода работы в ООО в специальный стаж для досрочного назначения трудовой пенсии по старости лицам, осуществлявшим лечебную и иную деятельность по охране здоровья населения, скорее всего, придется решать в судебном порядке.

Соответственно, наличие или отсутствие права на досрочную пенсию в связи с лечебной и иной деятельностью по охране здоровья должно рассматриваться в каждом конкретном случае с установлением тождественности должностей, учреждений здравоохранения, характера выполняемой работником лечебной и иной работы по охране здоровья населения, дающей право на указанную пенсию (смотрите также определение Конституционного суда РФ от 04.03.2004 N 81-О).

К сведению:

С 1 января 2019 года в соответствии с Федеральным законом от 03.10.2018 N 350-ФЗ срок выхода на пенсию для медицинских работников изменился. Право на досрочную страховую пенсию по старости они будут приобретать не в год выработки необходимого специального стажа, а через пять лет после этого с учетом переходного периода.

Увеличение требований к продолжительности специального стажа для данной категории работников в новом законе не предусмотрено. Вместе с тем, исходя из общего увеличения возраста выхода на пенсию, для медицинских работников срок обращения за досрочной пенсией будет постепенно увеличиваться. Ранее для обращения за назначением досрочной пенсии им необходимо было выработать специальный стаж длительностью 25 лет (сельская местность) либо 30 лет (городской или смешанный стаж). С 1 января 2019 года срок выхода на пенсию исчисляется исходя из даты выработки специального стажа и периода отсрочки обращения за ней.

Срок выхода на досрочную пенсию будет увеличиваться не сразу на пять лет, а постепенно. Так, например, если необходимый медицинский стаж будет выработан в 2022 году, то срок обращения за назначением пенсии будет отсрочен на четыре года, а начиная с 2023 года и далее период отсрочки после выработки специального стажа составит пять лет.

**Эксперт службы Правового консалтинга ГАРАНТ
Дроздова Анжелика**