

КОМИССИЯ ПО ДЕЛАМ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ И ЗАЩИТЕ ИХ ПРАВ ПРИ ПРАВИТЕЛЬСТВЕ ЛЕНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

Разъяснения работодателю организации, осуществляющей деятельность с участием несовершеннолетних, по применению норм Трудового законодательства в отношении лиц, имевших (имеющих) судимость, либо привлекавшихся к уголовной ответственности.

18.08.2015 вступило в силу Постановление Правительства Российской Федерации от 05.08.2015 № 796 (далее – Постановление № 796) «Об утверждении Правил принятия комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав, созданной высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, решения о допуске или недопуске лиц, имевших судимость, к педагогической деятельности, к предпринимательской деятельности и (или) трудовой деятельности в сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, в сфере детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних, а также формы этого решения» (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 2 Правил комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав при Правительстве Ленинградской области (далее – областная комиссия) принимает решение в отношении лиц, имевших судимость, а также лиц, уголовное преследование в отношении которых по обвинению в совершении этих преступлений прекращено по нереабилитирующим основаниям (за исключением лиц, лишенных права заниматься соответствующим видом деятельности по решению суда), за преступления небольшой и средней тяжести против жизни и здоровья, свободы, чести и достоинства личности (за исключением незаконной госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, и клеветы), семьи и несовершеннолетних, здоровья населения и общественной нравственности, основ конституционного строя и безопасности государства, общественной безопасности.

За период вступления в силу Постановления № 796 областной комиссией рассмотрены 31 заявление ранее судимых лиц о допуске к деятельности с участием несовершеннолетних. Из числа рассмотренных 11 заявлений было подано работающими гражданами, которые относятся к категории, в отношении которых областная комиссия не правомочна принимать решение в связи с тем, что совершенные ими преступления не относятся к категории, рассматриваемых областной комиссией. Кроме того,

данные граждане согласно ст. 331 и 351.1 Трудового кодекса Российской Федерации не имеют ограничений к занятию педагогической или иной трудовой деятельности с участием несовершеннолетних, либо не имеют права на получение такого допуска.

Учитывая то, что к заявлению приобщаются документы, сбор которых у граждан требует значительного времени, а также то, что подготовка пакета документов к рассмотрению на заседании областной комиссии требует значительных временных затрат у сотрудников, обеспечивающих деятельность областной комиссии, кадровых служб организаций и учреждений, работающих с несовершеннолетними, необходимо с повышенным вниманием отнестись к изучению личных дел ранее судимых или имевших уголовное преследование работников.

Где не могут трудиться лица с судимостью?

Лица, имеющие судимость, согласно российскому законодательству, не могут занимать определенные должности, в том числе педагогические и должности в сферах деятельности, связанных с участием несовершеннолетних. С 1 января 2015 г. вступили в силу изменения Трудового кодекса по вопросам ограничений (запрета) на занятие данными видами деятельности.

Запрет заниматься определенными видами деятельности лицам, имеющим (имевшим) судимость, установлен Трудовым кодексом и другими федеральными законами. Согласно ст. ст. 331 и 351.1 ТК РФ это:

- педагогическая деятельность;
- деятельность в сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, в сфере детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних.

Обратите внимание! Запрет занимать педагогические должности и должности в сферах деятельности, связанных с участием несовершеннолетних, согласно ст. 351.1 ТК РФ распространяется не только на лиц, имеющих или имевших судимость, но и на лиц, подвергавшихся уголовному преследованию за преступления, указанные в ст. 331 ТК РФ.

Что касается конкретных должностей, которые не могут занимать лица, имеющие (имевшие) судимость, таких Трудовым Кодексом не установлено. В соответствии со ст. 331 ТК РФ к ним относятся должности, связанные конкретно с педагогической деятельностью. Отметим, что право заниматься педагогической деятельностью есть у лиц, имеющих среднее профессиональное или высшее образование и отвечающих квалификационным требованиям, указанным в квалификационных справочниках, и (или) профессиональным стандартам (ст. 46 Федерального закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации").

Номенклатура должностей педагогических работников организаций, осуществляющих образовательную деятельность, утверждена Постановлением Правительства РФ от 08.08.2013 N 678. К таковым помимо педагогов и преподавателей относятся воспитатели, инструкторы, методисты, вожатые и т.д.

Исходя из ст. 351.1 ТК РФ это может быть любая должность, имеющая отношение к сфере образования, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, спорта, культуры и искусства, если в них принимают участие несовершеннолетние.

Принимая во внимание положения указанных статей, а также сложившуюся судебную практику, можно сделать вывод, что лицо с судимостью не имеет права занимать педагогические должности независимо от возраста обучающихся и практически любые должности в любой сфере деятельности, если она связана с взаимодействием с несовершеннолетними: заместителя директора школы по административно-хозяйственной части (Апелляционное определение Архангельского областного суда от 11.09.2014 по делу N 33-4576), дворника детского сада (Апелляционное определение от 22.08.2012 по делу N 33-6762) и т.д.

Основания привлечения к уголовной ответственности

Однако, определиться с тем, что именно эту должность не может занимать работник, недостаточно. Работодателю также следует учесть, за какое преступление работник был осужден или подвергнулся уголовному преследованию, погашена эта судимость или нет.

Федеральным законом от 31.12.2014 N 489-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" в целях реализации Постановления КС РФ от 18.07.2013 N 19-П <1> в ст. ст. 331 и 351.1 ТК РФ были внесены изменения. Категории лиц, которые не допускаются к данным видам деятельности, не изменились, но добавились категории лиц, которые могут быть допущены к трудовой деятельности в педагогической сфере, сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних. Это лица:

- имеющие или имевшие судимость, подвергавшиеся уголовному преследованию за совершение преступлений, установленных в абз. 3 ч. 2 ст. 331 ТК РФ, но небольшой и средней тяжести;
- уголовное преследование в отношении которых по обвинению в совершении таких преступлений прекращено по нереабилитирующим основаниям.

Указанные лица могут быть допущены при наличии решения комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, созданной высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, о допуске их к

соответствующему виду деятельности.

То есть ранее к занятию данными видами деятельности могли допускаться лица, уголовное преследование в отношении которых прекращено только по реабилитирующим основаниям, а сейчас, если уголовное преследование прекращено по нереабилитирующим основаниям, лицо тоже может быть допущено к работе, но на основании решения комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав. Кроме этого, на основании такого решения могут быть допущены лица, имевшие судимость за соответствующие преступления небольшой и средней тяжести.

К сведению. К реабилитирующим основаниям в силу ст. 133 УПК РФ относятся вынесение оправдательного приговора, отказ государственного обвинителя от обвинения, отмена приговора или прекращение уголовного дела, применение принудительных мер медицинского характера.

К нереабилитирующим основаниям относятся истечение срока давности привлечения к уголовной ответственности (ч. 1 ст. 24 УПК РФ), примирение сторон (ст. 25 УПК РФ), издание акта об амнистии (ст. 27 УПК РФ), деятельное раскаяние (ст. 28 УПК РФ) и др.

Виды преступлений

Чтобы работодателю проще было ориентироваться в применении положений ст. ст. 331 и 351.1 ТК РФ, разберемся в некоторых определениях, характеризующих преступления. В соответствии со ст. 15 УК РФ преступления, подразделяются на:

- преступления небольшой тяжести - умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы;
- средней тяжести - умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает три года лишения свободы;
- тяжкие - умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы;
- особо тяжкие - умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

К преступлениям, перечисленным в ст. ст. 331, 351.1 ТК РФ, относятся:

1) преступления против жизни и здоровья (ст. ст. 105 - 125 гл. 16 УК РФ): убийство, умышленное причинение тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью, побор, истязание, заражение венерической болезнью и ВИЧ-инфекцией, неоказание помощи больному и др.;

2) преступления против свободы, чести и достоинства личности (ст. ст. 126, 127, 127.2 гл. 17 УК РФ): похищение человека, незаконное лишение свободы, использование рабского труда. Исключения - незаконное помещение

в психиатрический стационар (ст. 128) и клевета (ст. 128.1);

3) преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности (ст. ст. 131 - 135 гл. 18 УК РФ): изнасилование, насильственные действия сексуального характера, понуждение к действиям сексуального характера и др.;

4) преступления против семьи и несовершеннолетних (ст. ст. 150 - 157 гл. 20 УК РФ): вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления, в совершение антиобщественных действий, розничная продажа несовершеннолетним алкогольной продукции, подмена ребенка, незаконное усыновление (удочерение), неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего и др.;

5) преступления против общественной безопасности (ст. ст. 205 - 227 гл. 24 УК РФ): террористический акт, содействие террористической деятельности, захват заложника, бандитизм, хулиганство, вандализм и др.;

6) преступления против здоровья населения и общественной нравственности (ст. ст. 228 - 245 гл. 25 УК РФ): связанные с оборотом и сбытом наркотиков, вовлечение и занятие проституцией и порнографией, жестокое обращение с животными и др.;

7) преступления против основ конституционного строя и безопасности государства (ст. ст. 275 - 284 гл. 29 УК РФ): государственная измена, шпионаж, экстремистская деятельность, разглашение государственной тайны, др.

В ст. ст. 331 и 351.1 ТК РФ также применяются понятия "уголовное преследование", "судимость", "неснятая (или непогашенная) судимость".

Уголовное преследование - это процессуальная деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления, а также по установлению иных фактических обстоятельств дела, их юридической оценке и вынесении соответствующих актов уголовного судопроизводства, содержащих формулировку обвинений, адресованных конкретным участникам уголовного судопроизводства, и обоснование его перед судом.

По общему правилу уголовное преследование начинается с момента возбуждения уголовного дела и завершается с наступлением (освобождением от) уголовной ответственности. Уголовное преследование прекращается, если в результате будет установлено, что отсутствует событие преступления, состав, причастность подозреваемого к совершению преступления и т.п. Если же судом событие преступления будет установлено, как и вина лица, находившегося под уголовным преследованием, то со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым.

Судимость может быть снята или погашена. Погашение судимости осуществляется автоматически по истечении установленного ст. 86 УК РФ

срока. Судимость погашается в отношении лиц, осужденных:

- условно, - по истечении испытательного срока;
- к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы, - по истечении одного года после отбытия или исполнения наказания;
- за преступления небольшой или средней тяжести, - по истечении трех лет после отбытия наказания;
- за тяжкие преступления, - по истечении восьми лет после отбытия наказания;
- за особо тяжкие преступления, - по истечении десяти лет после отбытия наказания.

Снятие судимости в отличие от погашения осуществляется по решению суда. При этом судимость может быть снята до истечения срока ее погашения, в частности, если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно, возместил вред, причиненный преступлением. Судимость может быть снята также в связи с амнистией и помилованием.

Устанавливаем наличие судимости при приеме на работу

Согласно ст. 65 ТК РФ при поступлении на работу, связанную с деятельностью, к осуществлению которой в соответствии с ТК РФ, иным федеральным законом не допускаются лица, имеющие или имевшие судимость, подвергающиеся или подвергавшиеся уголовному преследованию, лица должны предъявлять справку о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям.

Порядок представления справок о наличии (отсутствии) судимости установлен Административным регламентом, утвержденным Приказом МВД России от 07.11.2011 N 1121 <2> (далее - Регламент).

К сведению. Справка может представляться по запросу граждан РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства либо их уполномоченных представителей, а также государственных или муниципальных органов, имеющих право на обработку персональных данных о судимости в пределах их полномочий в соответствии с законодательством РФ.

Здесь следует отметить, что государственный (муниципальный) орган (а также, юридическое и физическое лицо), самостоятельно или совместно с другими лицами организующий и (или) осуществляющий обработку персональных данных, а также определяющий цели их обработки, состав данных, подлежащих обработке, действия (операции), совершаемые с этими данными, называется оператором персональных данных и должен быть включен в реестр операторов. Реестр ведет уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных - Роскомнадзор.

К сведению. Сведения о порядке предоставления государственной услуги размещаются в федеральной государственной информационной системе "Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)" (www.gosuslugi.ru), на официальном сайте МВД (www.mvd.ru), официальных сайтах территориальных органов МВД на региональном уровне, на располагаемых в доступных для ознакомления местах информационных стендах федерального казенного учреждения "Главный информационно-аналитический центр Министерства внутренних дел Российской Федерации" и информационных центров территориальных органов МВД на региональном уровне.

Справка оформляется по установленной форме. Если, проверив справку, работодатель придет к выводу, что гражданин не может быть допущен к трудовой деятельности по данной должности, он обязан отказать в заключении трудового договора. Отказать в приеме на работу придется также, если претендент на должность в нарушение ст. 65 ТК РФ справку вообще не представит.

Напомним, что по требованию лица, которому отказано в заключении трудового договора, работодатель обязан сообщить причину отказа в письменной форме (ст. 64 ТК РФ).

Если работодатель в дальнейшем обнаружит, что справка о наличии (отсутствии) судимости, представленная работником, поддельная, трудовой договор с ним подлежит расторжению по п. 11 ч. 1 ст. 81 ТК РФ - представление работником работодателю подложных документов при заключении трудового договора.

Если же работодатель принял работника без справки, а впоследствии выяснилось, что у него есть или была судимость, работника следует уволить по п. 11 ч. 1 ст. 77 ТК РФ: нарушение установленных Трудовым кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, исключающее возможность продолжения работы. Причем в силу ст. 84 ТК РФ работодатель обязан предложить работнику другую работу, которую тот может выполнять с учетом его состояния здоровья.

Кроме этого, если нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора допущено не по вине работника, то ему выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка.

Если ваш работник подвергся уголовному преследованию

Работник, осуществляющий педагогическую деятельность или деятельность в сфере образования, воспитания и других сфер с участием несовершеннолетних, может подвергнуться уголовному преследованию.

Если работодатель получил от правоохранительных органов сведения о том, что работник подвергается уголовному преследованию за преступления,

указанные в абз. 3 и 4 ч. 2 ст. 331 ТК РФ, необходимо отстранить работника на весь период производства по уголовному делу до его прекращения либо до вступления в силу приговора суда. Об этом говорится в новой ст. 331.1 и ч. 2 ст. 351.1 ТК РФ.

Если по окончании уголовного преследования работник был осужден за совершение преступлений, указанных в абз. 3 или 4 ч. 2 ст. 331 ТК РФ, то после вступления приговора в законную силу трудовой договор расторгается по п. 4 ч. 1 ст. 83 ТК РФ - по не зависящим от воли сторон обстоятельствам вследствие осуждения работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы.

Отметим, что приговор суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в апелляционном или кассационном порядке, если он был обжалован сторонами. Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную силу по истечении срока обжалования в кассационном порядке, если он не был обжалован сторонами. В случае подачи жалобы или представления в кассационном порядке приговор, если он не отменяется судом кассационной инстанции, вступает в законную силу в день вынесения кассационного определения (ст. 390 УПК РФ).

Подводя итог, отметим, что работодателю в первую очередь следует ответственно подходить к приему на работу новичков: не оформлять сотрудника без справки о наличии (отсутствии) судимости в случаях, когда такая справка необходима. А также помните: если контролирующие органы обнаружат, что ту или иную должность занимает работник с судимостью в нарушение положений ст. ст. 331 и 351.1 ТК РФ, вы можете быть привлечены к административной ответственности.

Если установлено, что работник в прошлом имел судимость (привлекался к уголовной ответственности)

Необходимо провести проверку всех работников, работающих в организации, осуществляющей деятельность с участием несовершеннолетних путем изучения справок о наличии (отсутствии) судимости. Если работодателю стало известно, что работник имел (имеет) судимость, либо ранее привлекался к уголовной ответственности, необходимо.

1. Оценить возможность получения таким работником допуска от областной комиссии к трудовой деятельности с участием несовершеннолетних.
2. Если у работника имеется судимость (уголовное преследование) по статьям, указанным в ст. 331 Трудового кодекса Российской Федерации, и он имеет право на получение допуска, работодателю следует предложить работнику подать заявление в областную комиссию.

**Информация
о комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав
при Правительстве Ленинградской области**

Адрес электронной почты – kdnoblasty@yandex.ru

(по электронной почте можно проконсультироваться по вопросам получения
разрешения на допуск судимых граждан к деятельности с участием
несовершеннолетних)

1	Полное наименование комиссии	Комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав при Правительстве Ленинградской области
2	Местонахождение	191311, Санкт-Петербург, ул.Смольного, 3
3	Проезд общественным транспортом	Ближайшие станции метро: "Чернышевская", "Площадь восстания". Автобусы: 22, 46, 54, 74, 105, 136, 181 Троллейбусы: 5, 7, 15 Маршрутные такси: 46, 76, 90, 163, 185, 190, 369
4	Место подачи заявления	Санкт-Петербург, ул.Смольного,3 , каб.2-7, (сектор по обеспечению деятельности комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав Ленинградской области)
5	Время приема заявлений	Ежедневно с 14.00 часов до 17.00 часов
6	Номер телефона для получения информации по вопросам принятия комиссией решения	8(812) 400-37-82

Образец заявления

(заявление может быть направлено по почте заказным письмом или лично на приеме у специалистов сектора по обеспечению деятельности комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав по предварительной записи по телефону 8(812) 400-37-82)

В комиссию по делам несовершеннолетних
и защите их прав при Правительстве
Ленинградской области

От _____
ФИО заявителя

(место жительства (с указанием сведений
о регистрации по месту жительства))

ФИО представителя заявителя, его место
жительства (если заявление подается
представителем)

ЗАЯВЛЕНИЕ

Я, ФИО, далее указываются сведения о документе, удостоверяющем личность заявителя, а также о таком документе представителя заявителя, если заявление подается представителем; намерение осуществлять деятельность с участием несовершеннолетних, а также обстоятельства, на основании которых заявитель подает заявление (сведения о фактах привлечения к уголовной ответственности и (или) уголовному преследованию (в каком году (годах), по какой статье (статьям), сроках снятия (погашения) судимости (судимостей), сроках и основаниях прекращения уголовного преследования; сведения о ранее поданных заявлениях; сведения о наличии (отсутствии) приговора (приговоров) суда (судов) и (или) постановления (постановлений) следственных органов о прекращении уголовного дела или уголовного преследования о лишении права заниматься видами деятельности с участием несовершеннолетних, а также о судебных решениях, которыми отменялись, изменялись, признавались незаконными или необоснованными приговор (приговоры) либо постановление (постановления) о прекращении уголовного дела или уголовного преследования.

Решение комиссии прошу направить (указать почтовый адрес, по которому необходимо направить решение (в случае, если заявитель не желает его получать в комиссии).

Заявление прошу рассмотреть в мое отсутствие _____ (подпись заявителя)

Согласие на обработку персональных данных, содержащихся в заявлении, документах и материалах, прилагаемых к нему, а также получение персональных данных от третьих лиц предоставляю _____ (подпись заявителя)

*Перечень прилагаемых к заявлению документов и материалов:
(п. 6 Правил принятия комиссией решения)*

◇

Дата: _____

Подпись: _____

Перечень документов, необходимых для принятия решения

В соответствии с пунктом 6 Правил принятия комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав, созданной высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, решения о допуске или недопуске лиц, имевших судимость, к педагогической деятельности, к предпринимательской деятельности и (или) трудовой деятельности в сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, в сфере детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2015 № 796 необходимо предоставить следующие документы:

- заявление (*приложение №1*)
- копия документа, удостоверяющего личность заявителя (его представителя), заверенная в установленном порядке;
- копия документа об образовании и (или) о квалификации, о дополнительном профессиональном образовании (повышении квалификации и (или) профессиональной переподготовке), а также копия документа об обучении, ученой степени, ученом звании, заверенная в установленном порядке;
- справка о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям, выданная в порядке и по форме, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел;
- копия приговора (приговоров) суда (судов) и (или) копия постановления (постановлений) следственных органов о прекращении уголовного дела или уголовного преследования, а также копии судебных решений, которыми отменялись, изменялись, признавались незаконными или необоснованными приговор (приговоры) либо постановление (постановления) о прекращении уголовного дела или уголовного преследования, заверенная в установленном порядке;
- документы и материалы, содержащие сведения, характеризующие трудовую деятельность, иную деятельность заявителя и его поведение после осуждения или прекращения уголовного преследования (копии трудовой книжки, характеристики с мест работы, учебы, иных документов, связанных с работой либо занятием предпринимательской деятельностью, заверенные в установленном порядке).

**В случае если заявление и прилагаемые к нему документы и материалы подаются в комиссию представителем заявителя, то помимо указанных документов и материалов к заявлению прилагается доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочия представителя заявителя.*