

# ЗАКОН

ЖУРНАЛ ДЛЯ ДЕЛОВЫХ ЛЮДЕЙ

выходит с января 1992 года

## СЕМЬЯ

(к 10-летию Семейного кодекса РФ)

ЧЕГО ПРОШЕ:  
НЕТ УГОЛОВНОГО ДЕЛА —  
НЕТ И ПРЕСТУПЛЕНИЯ

●  
БОЛЬШОМУ СПОРТУ  
НУЖНА ПРАВОВАЯ БАЗА

●  
СЛОВАРЬ,  
КАКОГО НЕ БЫЛО:  
АДМИНИСТРАТИВНЫЕ НАКАЗАНИЯ —  
АККРЕДИТОВАНИЕ

# 10

ОКТАБРЬ 2005

как основного кредитора в обязательстве купли-продажи товара в связи с продажей недоброкачественного товара. Это позволяет взыскать убытки и договорную неустойку.

Глава 30 ГК РФ «Купля-продажа» устанавливает общие механизмы защиты прав покупателя при продаже недоброкачественного товара, которые, хотя во многом совпадают с механизмами защиты прав потребителя, имеют и некоторые отличия. Так, покупатель может предъявлять требова-

ния только продавцу. Недостатки в автомобиле позволяют покупателю требовать: соразмерного уменьшения цены; безвозмездного устранения недостатков в разумный срок; возмещение своих расходов на устранение недостатков товара (п. 1 ст. 475 ГК РФ); возврата уплаченной суммы (приобретения автомобиля) либо замены (лишь при наличии существенных недостатков — п. 2 ст. 475 ГК РФ). В этих случаях покупатель не может требовать компенсации морального вреда.

## Адресат: журнал «Закон»

### Уважаемая редакция!

Убедительно просим вас вернуться к обсуждению вопросов, связанных с применением Трудового кодекса РФ. Уверены, что несмотря на трехлетний возраст ТК РФ проблемы толкования и применения его на практике остались.

Со своей стороны, просим откомментировать следующую ситуацию:

В соответствии со ст. 126 Трудового кодекса РФ часть отпуска, превышающая 28 календарных дней, по письменному заявлению работника может быть заменена денежной компенсацией.

Согласно письму Минтруда РФ от 25 апреля 2002 г. № 966-10 по соглашению сторон возможна выплата денежной компенсации за все дни неиспользованных отпусков, то есть при соединении нескольких отпусков (в частности за прошлые года).

В ст. 139 Трудового кодекса РФ определен порядок исчисления средней заработной платы для оплаты отпусков и выплаты денежной компенса-

ции за неиспользованные отпуска (за последние три календарных месяца путем деления суммы начисленной заработной платы на 3 и на 29,6).

Управление оплаты, нормирования и производительности труда Минтруда РФ в своем письме от 10 июля 2003 г. № 1139-21 сообщает, что для всех случаев определения размера средней заработной платы, предусмотренных Трудовым кодексом РФ, следует руководствоваться ст. 139 Кодекса.

С 24 апреля 2003 г. расчет среднего заработка должен производиться также с учетом Положения об особенностях порядка исчисления средней заработной платы, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11 апреля 2003 г. № 213.

Однако Верховный Суд РФ в своем определении от 15 февраля 2005 г. № КАС 05-14 исходит из того, что Трудовым кодексом РФ предусмотрен расчет выплаты компенсации за неиспользованный отпуск лишь в отношении работников, заключивших трудовой договор на срок до двух месяцев. Для остальных категорий работни-

ков механизм расчета компенсации за неиспользованный отпуск в Трудовом кодексе РФ не регламентирован.

Хотелось бы получить разъяснение возникающих вопросов.

1. Возможна ли выплата денежной компенсации за все дни неиспользованных отпусков, то есть при соединении нескольких отпусков за прошлые года? Как это соотносится со ст. 124 и ст. 126 Трудового кодекса РФ?

2. Чем руководствоваться при начислении компенсации за все дни неиспользованных отпусков, то есть при соединении нескольких отпусков (в частности, за прошлые года)?

3. Как рассчитать размер средней заработной платы для начисления компенсации за неиспользованные отпуска за ранее отработанные периоды, если работник за расчетный период или до расчетного периода был повышен или понижен в должности?

Юриисконсульт  
юридического бюро  
ОАО «Сызраньспецинструмент»  
**И.Е. ЖИЖИКИНА**

## Уважаемый Автор!

К сожалению, вы не сообщили своего имени и отчества, поэтому мы вынуждены обращаться таким образом. Ваше пожелание относительно комментирования Трудового кодекса РФ мы учтем. Хорошо, если бы вы еще и написали, что вас интересует более всего.

Ваши конкретные вопросы мы передали юристу Сергею Анатольевичу ОРЕХОВСКОМУ, чьи ответы и публикуем.

1. В ст.ст. 124–125 ТК законодатель указывает, что по соглашению между работником и работодателем ежегодный оплачиваемый отпуск переносится на другой срок, если работнику своевременно не оплатили время этого отпуска либо его предупредили о времени начала отпуска меньше, чем за две недели до его начала.

В исключительных случаях, когда отпуск в текущем году может неблагоприятно отразиться на нормальном ходе работы организации, допускается с согласия работника перенесение отпуска на следующий рабочий год. При этом он должен быть использован не позднее 12 месяцев после окончания того рабочего года, за который он предоставляется.

Если в связи с указанными обстоятельствами часть отпуска оказалась не использованной, она должна быть предоставлена работнику в удобное для него время в течение текущего рабочего года или присоединена к отпуску за следующий рабочий год. Другими словами, законодатель предусматривает возможность переноса или разрыва ежегодного отпуска работника, но для этого необходимо обоюдное согласие сторон. Если таковое достигнуто, то из смысла ст. 125 ТК следует, что работодатель обязан предоставить работнику неизрасходованный отпуск или его неиспользованную часть. Причем законодатель предусмотрел даже срок предоставления неиспользованного отпуска (ст. 124 ТК). Отсюда следует, что денежную компенсацию за неизрасходованный отпуск из расчета 28 календарных дней работник получить не может, в силу того, что он обязан его отгулять. В случае нежелания работни-

ка воспользоваться своим правом, он этот отпуск просто теряет.

Денежная компенсация за неиспользованный отпуск допустима лишь за ту его часть, которая предоставляется работнику сверх срока, обозначенного в законе. Например, надбавки к основному отпуску за сложность, напряженность, работа в определенных условиях и т.д.

2. Если необходимо рассчитать компенсацию за все дни неиспользованных отпусков, следует руководствоваться Положением, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 11 апреля 2003 г. № 213. В п. 3 этого документа, в частности, говорится: «Расчет среднего заработка работника независимо от режима его работы производится исходя из фактически начисленной ему заработной платы и фактически отработанного им времени за 12 месяцев, предшествующих моменту выплаты.

Средний заработок для оплаты отпусков и выплаты компенсации за неиспользованные отпуска исчисляется за последние 3 календарных месяца (с 1-го до 1-го числа)».

3. Перемещение работника по должностной лестнице сопровождается соответствующей распорядительной документацией (приказ, распоряжение). Только указанные документы являются основанием для каких-либо бухгалтерских расчетов.

При расчете размера средней заработной платы необходимо руководствоваться Положением, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 11 апреля 2003 г. № 213, где подробно описан порядок расчета среднего заработка и среднего дневного заработка. Все эти понятия неразрывно связаны с фактически начисленной заработной платой и фактически отработанным временем.

Поэтому, зная заработную плату работника до его перемещения и после, а также период фактически отработанного времени на старой и новой должности, нетрудно будет вычислить размер его среднего заработка в переходный период.