Отпуск по беременности и родам: проблема сроков

Желание будущей матери оформить больничный на несколько недель позже, чтобы сократить себе предродовой отпуск и продлить послеродовой, вполне понятно. Но что делать бухгалтеру с листком нетрудоспособности, в котором вместо 30-й недели беременности указана более поздняя? Возместит ли ФСС выплаченную по нему сумму?

Согласно статье 255 Трудового кодекса, женщинам, работающим в компании по трудовому договору, по их заявлению и на основании больничного листа должен быть предоставлен отпуск по беременности и родам с выплатой соответствующего пособия. При этом продолжительность такового установлена как 70 дней до родов и 70 дней – после. В отдельных случаях данные отрезки времени могут быть продлены. Например, если речь идет о многоплодной беременности, то дородовый период увеличивается до 84 дней. В случае осложнений при родах, после них молодая мать вправе отдыхать вместо 70-ти – 86 дней, а если на свет появились сразу двое или больше детей, послеродовый период отдыха продлится до 110 дней. Аналогичные сроки предусмотрены и статьей 7 Закона от 19 мая 1995 года № 81-ФЗ. А в статье 10 Закона от 29 декабря 2009 года № 255-ФЗ с длительностью отпуска по беременности и родам, что вполне логично, увязывается продолжительность выплаты застрахованной женщине одноименного пособия. Этой же нормой установлено, что пособие выплачивается суммарно за весь период отпуска по беременности и родам, то есть в общем случае за 140 дней.

Между тем нередко сотрудники соцстраха придерживаются мнения, что сроки отдыха молодой матери до родов и после них жестко регламентированы и не могут варьироваться. В связи с этим чиновники, как правило, отказывают работодателям в возмещении части пособия по беременности и родам, выплаченного из расчета 140 дней, если работница оформила больничный лист позже, чем за 70 дней до родов.

Пример

Сотрудница ООО «Путь» П.С. Курчатова обратилась за больничным листом 30 января 2009 года, за 50 дней до родов. Больничный был выписан врачом на 140 дней, – до 18 июня 2009 года. Оклад работницы составлял 30 000 рублей и в течение расчетного периода с 1 января по 31 декабря 2008 года. Расчетный период ею был отработан полностью.

Бухгалтер ООО «Путь» рассчитал сумму пособия, причитающегося Курчатовой, следующим образом:

1. Среднедневной заработок будущей мамы составил:

30 000 руб. х 12 мес. : 366 дн. = 983,61 руб.

2. Напомним, что размер пособия по беременности и родам не может превышать максимальной величины данного пособия, установленной федеральным законом о бюджете Фонда социального страхования на очередной финансовый год (ч. 2 ст. 11 Закона № 255-ФЗ). В 2009 году величина пособия была ограничена суммой в 25 390 руб. за полный календарный месяц (подп. 2 п. 1 ст. 8 Закона от 25 ноября 2008 г. № 216-ФЗ). Очевидно, что в рассматриваемой ситуации сумма пособия, исчисленная исходя из среднего заработка Курчатовой, будет превышать максимальный предел, даже если речь идет о «коротком» феврале (983,61 руб. х 28 дн. = 27 541,08 руб). Следовательно, бухгалтер рассчитал причитающиеся выплаты исходя из максимального предела.

За январь – 1638,06 руб. (25 390 руб. : 31 дн. х 2 дн.);

за февраль, март, апрель и май – 101 560 руб. (25 390 руб. х 4 мес.);

за июнь – 15 234 руб. (25 390 руб. : 30 дн. х 18 дн.).

Итого – 118 432,06 руб.

Рассчитанная сумма пособия была выплачена П.С. Курчатовой 5 февраля, в день перечисления заработной платы персоналу.

Однако представители ФСС зачли в счет начисленного ЕСН, подлежащего уплате в Фонд, лишь часть данной выплаты – за период в 50 дней «до родов» и 70 дней – «после» в размере 101 560 руб. (1638,06 руб. + 25 390 руб. х 3 + 25 390 руб. х 31 : 29 дн.).

Тень прошлого

Стоит отметить, что в свое время возмещения выплаченной суммы пособия в полном объеме при желании можно было добиться через суд. Аналогичным образом оспорить «отказное» решение соцстраха можно при условии, если оно вынесено по итогам выездной проверки и касается периода, когда правила выдачи больничных листов были прописаны в Инструкции, утвержденной приказом Минздравмедпрома № 206 и постановлением ФСС № 21 от 19 октября 1994 года (до 28 ноября 2007 года).

Так, положительные решения в аналогичных случаях арбитры вынесли в постановлении ФАС Западно-Сибирского округа от 14 января 2008 года № Ф04-350/2008(870-А70-14), в пересмотре которого в порядке надзора Высший Арбитражный Суд отказал (определение ВАС от 29 апреля 2008 г. № 5416/08). Благополучными для компании оказались и выводы судей ФАС Поволжского округа от 3 июля 2008 года по делу № А49-48/2008, также поддержанные высшими арбитрами в определении от 27 октября 2008 г. № 13430/08.

На успех в судебном споре настраивает и постановление ФАС Северо-Западного округа от 19 марта 2009 года № А26-4572/2008.

Судьи обратили внимание инспекторов соцстраха на то, что согласно статье 255 Трудового кодекса отпуск по беременности и родам исчисляется суммарно и предоставляется женщине полностью независимо от числа дней, фактически использованных до родов. Аналогичная норма предусмотрена и статьей 7 Закона № 81-ФЗ. При этом согласно данному положению пособие выплачивается непосредственно за период отпуска. Кроме того, указали арбитры, больничный лист в подобной ситуации врач обязан выдать единовременно на 140 дней. Это было предусмотрено пунктом 8.1 Инструкции. Конечно, данным положением также устанавливалось, что выдача листка нетрудоспособности по беременности и родам производится с 30-ти недель беременности, но никаких особых правил для случаев, когда женщина обращается за таковым в более поздние сроки, не приводилось.

Между тем даже несмотря на этот пробел в законе, далеко не все служители Фемиды были столь лояльны к страхователям. Так, в постановлениях ФАС Западно-Сибирского округа от 2 августа 2007 года № Ф04-5155/2007(36851-А45-6) и от 3 июля 2007 года № Ф04-4473/2007(35949-А45-34)) судьи посчитали, что больничный, выданный на более позднем сроке беременности, чем 30 недель, оформлен с нарушением установленного порядка. В связи с этим они признали правомерным отказ сотрудников ФСС в зачете расходов на обязательное социальное страхование.

Здесь и сейчас

К сожалению, на сегодняшний день рассчитывать на благосклонность судей, скорее всего, и вовсе не приходится. Все дело в том, что Порядок выдачи медицинскими организациями листков нетрудоспособности, утвержденный приказом Минздравсоцразвития от 1 августа 2007 года № 514, который заменил упомянутую Инструкцию, практически исключил подобную вероятность.

Так, согласно пункту 48 Порядка отказ женщины от получения в установленный срок листка нетрудоспособности по беременности и родам на период одноименного отпуска фиксируется в медицинской документации. При этом в случае ее повторного обращения (в более поздний период) за больничным для оформления отпуска листок нетрудоспособности выдается также на 140 календарных дней, но с даты первичного обращения за указанным документом.

Иными словами, больничный лист, выданный сроком на 140 дней непосредственно с момента «позднего» обращения будущей мамы, скорее всего, будет признан оформленным с нарушением установленного порядка.