

**Т.А. Постовалова**

## **ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА МАТЕРИНСТВА И ДЕТСТВА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ**

В юридической литературе специальные нормы по охране труда женщин принято подразделять на две группы: на нормы права, относящиеся ко всем работающим женщинам, и на нормы, охраняющие труд женщин в период беременности и материнства. Материальной и правовой гарантией охраны материнства и детства является пособие по беременности и родам.

Статья 10 Международного пакта об экономических и культурных правах гласит, что "особая охрана должна предоставляться матерям в течение разумного периода до и после родов. В течение этого периода работающим матерям должен предоставляться оплачиваемый отпуск или отпуск с достаточными пособиями по социальному обеспечению"<sup>1</sup>. А в Декларации прав ребенка, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1959 г., говорится: "Ребенок, ввиду его физической и умственной незрелости, нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту как до, так и после рождения"<sup>2</sup>.

Эти положения международного права закреплены в действующей Конституции Республики Беларусь. В ст. 47 гражданам гарантируется право на социальное обеспечение, в ст. 45 – на охрану здоровья, а в ст. 32 – на защиту материнства. Согласно ст. 6 Закона "О правах ребенка" "государство и его органы создают надлежащие условия матери по охране ее здоровья в дородовой и послеродовой периоды"<sup>3</sup>.

В соответствии с этими международными актами и действующей Конституцией право женщин в период беременности и родов на государственное социальное страхование закреплено в законе "Об основах государственного социального страхования" от 31 января 1995 г.<sup>4</sup>

Таким образом, государство признает необходимость охраны здоровья женщин в период беременности и родов. Для этого беременным женщинам предоставляется специально оплачиваемый отпуск, цель которого возместить утраченный заработок.

Детально право женщин на оплачиваемый отпуск в период беременности и родов изложено в таких двух подзаконных актах как "Положение о порядке обеспечения пособиями по временной нетрудоспособности", утвержденное постановлением Совета Министров от 30 сентября 1997 г.<sup>5</sup> и "Положение о поряд-

ке назначения и выплаты государственных пособий семьям, воспитывающих детей"<sup>6</sup>, утвержденное постановлением Совета Министров от 7 августа 1997 г.

Согласно этим нормативным актам, юридическим фактом для возникновения права на обеспечение данным пособием является такое жизненное обстоятельство у женщин как беременность и роды. К юридически значимым предпосылкам относятся: любая работа по трудовому договору, где женщины подлежат государственному социальному страхованию, независимо от продолжительности их работы перед отпуском по беременности и родам; предпринимательская деятельность без образования юридического лица, работа в крестьянских (фермерских) хозяйствах, в творческих союзах, по авторским и гражданско-правовым договорам при условии уплаты страховых взносов в Фонд социальной защиты населения; служба в армии и органах внутренних дел; учеба с отрывом от производства в профессионально-технических, средних специальных и высших учебных заведениях, в том числе и негосударственных, в аспирантуре, клинической ординатуре, окончании учебного заведения, но не позднее двух месяцев; регистрация в качестве безработного с правом получения стипендии или пособия по безработице, а также в случае потери права на стипендию или пособие по безработице в связи с окончанием установленного срока их выплаты, но не позднее двух месяцев после прекращения выплаты пособия или стипендии.

Право на пособие не зависит ни от общего, ни от непрерывного стажа работы. Законодательство содержит лишь требование о том, чтобы временная нетрудоспособность наступила в период работы. Областные и Минское городское управление Фонда могут в порядке исключения разрешать в отдельных случаях выдачу пособия по беременности и родам уволившимся с работы женщинам. Такое разрешение может иметь место, если отпуск по беременности и родам наступил в течение месячного срока после увольнения с работы и если увольнение было вызвано уважительными причинами.

Наличие правоспособности вовсе не означает удовлетворения в материальной потребности. Последняя реализуется только в рамках правоотношений, вступление в которые закон связывает с волей лица. Волеизъявление лица выражается в предоставлении страхователю листка нетрудоспособности, который выдается врачом акушером-гинекологом, а при его отсутствии врачом ведущим общий прием, совместно с заведующим отделением, главным врачом. При усыновлении новорожденного непосредственно из родильного дома листок нетрудоспособности выдается врачом роддома<sup>7</sup>.

Таким образом, основанием для назначения и выплаты пособия по беременности и родам является листок нетрудоспособности, выданный в установ-

ленном порядке. В результате процедурных отношений, возникших между субъектом правообеспечения и лечебно-профилактическим учреждением Министерства здравоохранения, устанавливается собственно юридический факт.

Одним из важных вопросов правового регулирования обеспечения пособием по беременности и родам является продолжительность оплачиваемого отпуска.

Продолжительность отпуска по беременности и родам составляет 126 календарных дней (70 дней до родов и 56 после родов). Женщинам, проживающим на территории с радиоактивным загрязнением 1 Ки/км<sup>2</sup> и выше отпуск предоставляется с 27 недель беременности на 146 календарных дней. При осложненных родах или рождении двух и более детей пособие выплачивается соответственно за 140 и 160 календарных дней. В случае родов, наступивших до 30 недель беременности, и до 27 недель беременности у женщин, проживающих с радиоактивным загрязнением 1 Ки/км<sup>2</sup> и выше, пособие по беременности и родам выплачивается за весь период отпуска, а при рождении мертвого ребенка – за 70 календарных дней. В случае выкидыша выдается пособие по временной нетрудоспособности на общих основаниях.

Послеродовой отпуск предоставляется как для восстановления сил и здоровья матери, так и для ухода за новорожденным ребенком. Поэтому устанавливается право на послеродовой отпуск не только женщинам, родившим детей, но и женщинам, усыновившим или удочерившим новорожденных.

Лица, усыновившие или удочерившие ребенка и взявшие его на воспитание в опекунскую, приемную семью, под опеку в возрасте до 3 месяцев, имеют право на пособие за 70 календарных дней со дня усыновления, опеки.

Право женщин на отпуск по беременности и родам на указанные сроки предусмотрено и ст. 165 КЗоТ Республики Беларусь.

Отпуск по беременности и родам исчисляется в календарных днях, поэтому в число отпуска входят все дни по календарю, в том числе и дни еженедельного отдыха и праздничные дни. Пособие выплачивается независимо от числа фактически использованных до родов.

До 1984 года в СССР продолжительность декретного отпуска составляла 112 календарных дней (56 дней до родов и 56 после родов)<sup>8</sup>.

В РСФСР с 1 января 1991 года для женщин, работающих в сельской местности, продолжительность отпуска по беременности и родам была установлена в 140 дней (70 календарных дней до родов и 70 после родов) – при нормальных родах; 156 дней (70 дней до родов и 86 после родов) – при осложненных родах; 180 дней (70 календарных дней до родов и 110 дней после родов) – при рожде-

нии двух и более детей, независимо от фактической продолжительности дородового отпуска<sup>9</sup>.

В странах Европейского Сообщества женщинам отпуск по беременности и родам предоставляется на период от 84 до 196 календарных дней. Так, в Италии его длительность предусмотрена на период в 151 день, Дании – 196, Великобритании – 126, Княжестве Люксембург и Франции – 112, Португалии – 90, Ирландии – 84, Греции – 105 и ФРГ – 92-126 дней<sup>10</sup>.

В СССР с 1963 года продолжительность послеродового отпуска зависела от характера родов. Вопрос о продолжительности этого отпуска входил в компенсацию медицинских работников и регламентировался Инструкцией о порядке предоставления отпуска при патологических родах, утвержденной Министерством здравоохранения СССР в 1963 году.

В России предоставляется оплачиваемый декретный отпуск в случае выкидыша, наступившем по истечении 196 дней беременности, на общих основаниях как и в случае нормальных родов. При выкидыше, происшедшем до истечения 196 дней беременности, выдается пособие по временной нетрудоспособности<sup>11</sup>.

Таким образом, в Республике Беларусь законодательно закреплено право женщин на оплачиваемый отпуск по беременности и родам достаточной продолжительности. Последняя аналогична отпуску, предоставляемого в Великобритании и ФРГ, только в Италии и Дании женщинам предоставляют более длительный отпуск. На наш взгляд, следует пересмотреть в сторону увеличения длительность декретного отпуска женщинам, проживающим на территориях с радиоактивным загрязнением. В настоящее время известно, что в этих зонах увеличивается с каждым годом число детей с различными патологиями, приобретенными в период внутриутробного развития. Следует дифференцировать продолжительность отпуска по беременности и родам в зависимости от радиационной ситуации местности.

Согласно ст.166 КЗоТ ежегодный отпуск предоставляется женщине перед отпуском по беременности и родам по ее заявлению независимо от стажа работы у данного нанимателя. Период перед отпуском исчисляется с момента установления беременности, а после – с момента окончания послеродового отпуска и срок не ограничен. Это значит, что женщина может использовать отпуск сразу после окончания отпуска по беременности и родам или в период до достижения ребенком возраста трех лет, либо после окончания отпуска по уходу за ребенком (ст.167 КЗоТ).

Если отпуск по беременности и родам предоставлен в период временной нетрудоспособности (независимо от ее причины) женщины, листок нетрудоспособности по этому основанию закрывается и выдается новый со дня предоставления отпуска по беременности и родам. Предыдущий листок нетрудоспособности оплачивается по правилам выплаты пособий по временной нетрудоспособности, включая день его закрытия, а новый – по правилам обеспечения пособием по беременности и родам независимо от того, продолжается ли временная нетрудоспособность после начала отпуска по беременности и родам.

При наступлении отпуска по беременности и родам в период временной приостановки работы предприятия, учреждения, организации или нахождения в отпуске, который предоставляется в связи с обучением без отрыва от производства, пособие по беременности и родам выдается со дня возникновения права на отпуск по беременности и родам.

Если женщина до наступления отпуска по беременности и родам находилась в ежегодном или дополнительном отпуске, то с начала отпуска по беременности и родам ежегодный отпуск прерывается. При этом ежегодный отпуск может быть продлен на неиспользованное количество дней по окончании отпуска по беременности и родам при условии, что женщине не предоставлен отпуск по уходу за ребенком в возрасте до трех лет.

В случае наступления отпуска по беременности и родам в период, когда женщина не работала из-за отстранения ее от работы, должности с приостановкой выплаты заработной платы, пособие по беременности и родам выплачивается на общих основаниях.

Женщины-военнослужащие, находящиеся в отпуске по уходу за ребенком в возрасте до 3 лет и обратившиеся снова за пособием по беременности и родам, а также женщины, работающие по срочному трудовому договору, осужденные к исправительным работам, имеют право на пособие на общих основаниях.

Правопрекращающими фактами обеспечения пособием являются такие события: время нахождения женщин под арестом; отбывание срока наказания; проведение судебно-медицинской экспертизы; принудительное лечение по решению суда.

Пособие выплачивается в размере полного заработка. Оно выдается за рабочие дни, приходящиеся на срок отпуска по беременности и родам. Заработок, из которого исчисляется пособие, определяется по правилам, установленным для исчисления пособия по временной нетрудоспособности.

Пособие исчисляется из среднего заработка за два календарных месяца, предшествующих месяцу, в котором наступила нетрудоспособность. В заработок

для исчисления пособия включаются выплаты, на которые по действующим правилам исчисляются страховые взносы на государственное социальное страхование.

Пособие по беременности и родам, наступившими как до, так и после перехода предприятия на график работы с сокращенным рабочим днем (неделей), выплачивается по графику работы до перехода. Пособие во время приостановки работы исчисляется из заработка до приостановки работы и выплачивается в полном размере.

Женщинам, обучающимся с отрывом от производства, а также окончившим учебные заведения, пособие выплачивается в размере стипендии, но не менее двух минимальных заработных плат, а обучающимся за счет личных средств – две минимальные заработные платы. А женщинам, зарегистрированными безработными, выплачивается в размере пособия по безработице или стипендии, но не менее двух минимальных заработных плат, аналогично выплачивается зарегистрированным безработным женщинам, но потерявшим право на пособие по безработице в связи с окончанием установленного срока его выплаты.

Минимальная заработная плата применяется в размере, установленном на момент ухода женщины в отпуск по беременности и родам. В случае изменения размера минимальной заработной платы в течение этого периода размер пособия также пересматривается со дня ее изменения.

Размер пособия по беременности и родам, наступившим после увольнения с работы, устанавливается областными или Минским городским управлениями Фонда в зависимости от причин увольнения и материального положения уволенного. При этом пособие не может быть менее двух минимальных заработных плат в месяц.

Сумма пособия по беременности и родам женщинам-предпринимателям без образования юридического лица, творческим работникам, членам крестьянских (фермерских) хозяйств выплачивается без ограничений, то есть без 70% суммы страховых взносов, уплаченных за период исчисления среднедневного заработка.

Пособие по беременности и родам выплачивается по месту работы, учебы, службы, а женщинам, зарегистрированным безработными, по месту получения пособия по безработице или стипендии. Женщинам, окончившим учебные заведения и имеющим право на пособие в течение двух месяцев после окончания, оно выплачивается учебными заведениями.

Предпринимателям, занимающимся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, членам крестьянских (фермерских) хо-

зайств, членам творческих союзов, а также работающим по авторским и гражданско-правовым договорам, пособие по беременности и родам назначается и выплачивается городскими и районными отделами областных и Минского городского управления фонда социальной защиты населения.

За пособием необходимо обращаться в период отпуска по беременности и родам или не позднее 6 месяцев со дня окончания отпуска. При обращении за ним после окончания шестимесячного срока пособие может быть выплачено в исключительных случаях по решению областных и Минского городского фонда социальной защиты.

Споры, связанные с назначением и выплатой пособия, решаются органами Фонда социальной защиты на местах. Ответственность за правильность назначения, исчисления и выплаты пособия по беременности и родам возлагается на страхователя. Контроль за правильностью расходования страхователями средств государственного социального страхования на выплату пособий осуществляется должностными лицами Фонда и его организациями в порядке общественного контроля.

При несогласии работника или страхователя с результатами рассмотрения спора они обращаются в вышестоящие структурные подразделения Фонда, решения которых могут быть обжалованы в судебном порядке.

Жалобы на действия врачей по продлению листка нетрудоспособности рассматриваются в день обращения к главному врачу. При несогласии больного с решением его жалоба рассматривается вышестоящим органом здравоохранения. Жалобы на действия врачей, поступившие в Фонд социальной защиты населения, рассматриваются совместно с органами здравоохранения.

Таким образом, в Республике Беларусь правовое регулирование обеспечения пособием по беременности и родам соответствует нормам, которые признаны мировым сообществом. Женщинам в течение обоснованного периода предоставляется оплачиваемый отпуск, продолжительность которого не уступает продолжительности аналогичного отпуска в развитых странах Европейского Сообщества. Законодательство предусматривает все стороны правового регулирования обеспечения пособием в период беременности и родов.

Известно, что праву присуще противоречие между абстрактностью правовых норм и конкретностью социальных факторов, к которым они применяются. В силу этого в некоторых случаях возникает несовпадение между законностью и целесообразностью.

Поэтому, на наш взгляд, в законодательстве по данному вопросу некоторые моменты отражены без учета сложившихся в последние годы обстоятельств.

В виду значительного радиоактивного загрязнения территории Беларуси в результате аварии на ЧАЭС увеличивается рождение детей с аномалиями в развитии, которые нередко обусловлены влиянием радиации на внутриутробное развитие плода. Следовательно, необходимо пересмотреть в сторону увеличения продолжительность отпуска по беременности и родам женщинам, проживающим на этих территориях.

---

<sup>1</sup> Ведомости Верховного Совета СССР. 1976. №17. С.291.

<sup>2</sup> Международное право в документах: Сборник важнейших международно-правовых актов. М., 1969. С.196.

<sup>3</sup> Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. №33. Ст.430; №21. Ст.380.

<sup>4</sup> Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1995. №14. Ст.138.

<sup>5</sup> Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1997. №28. Ст.918.

<sup>6</sup> Собрание декретов, указов Президента и постановлений правительства Республики Беларусь. 1997. №22-23. Ст.798.

<sup>7</sup> Сборник нормативных актов о труде. Минск, 1997. Т.7. С.213-214.

<sup>8</sup> Труд, семья, быт советской женщины. М., 1990. С.127.

<sup>9</sup> Ведомости съезда народных депутатов и Верховного Совета РСФСР. 1991. №6. Ст.89.

<sup>10</sup> Введение в законодательство о социальной защите в странах-членах Европейского сообщества. Минск, 1994. С.14,27,41,54,70,82,97,110,121,134,147,161.

<sup>11</sup> Советское право социального обеспечения / Под ред. Е.Н.Доброхотовой. СПб., 1992. С.126.



