**Медведевская районная организация Профсоюза**

**работников народного образования и науки РФ**

**Информационный листок. Выпуск № 11, 23 декабрь 2022 г**

**исх№67**

# ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ОПЛАЧИВАЕМОГО

# УЧЕБНОГО ОТПУСКА

В комитет Региональной организации Общероссийского Профсоюза образования в Республике Марий Эл  поступил **вопрос**от педагогического работника**:** **Полагается ли работнику, имеющему высшее образование по программам специалитета и поступившему на обучение по программам магистратуры, предоставление оплачиваемого учебного отпуска?**

**Отвечаем.**

В соответствии со статьей 173 Трудового кодекса РФ (далее - ТК РФ), работникам, направленным на обучение работодателем или поступившим самостоятельно на обучение по имеющим государственную аккредитацию программам бакалавриата, программам специалитета или программам магистратуры по заочной и очно-заочной формам обучения и успешно осваивающим эти программы, работодатель предоставляет дополнительные отпуска с сохранением среднего заработка для:

- прохождения промежуточной аттестации на первом и втором курсах соответственно - по 40 календарных дней, на каждом из последующих курсов соответственно - по 50 календарных дней (при освоении образовательных программ высшего образования в сокращенные сроки на втором курсе - 50 календарных дней);

- прохождения государственной итоговой аттестации - до четырех месяцев в соответствии с учебным планом осваиваемой работником образовательной программы высшего образования.

Согласно статье 177 ТК РФ, **гарантии и компенсации работникам, совмещающим работу с получением образования, предоставляются при получении образования соответствующего уровня впервые**. Указанные гарантии и компенсации также **могут предоставляться работникам, уже имеющим профессиональное образование соответствующего уровня и направленным для получения образования работодателем в соответствии с трудовым договором или ученическим договором**, заключенным между работником и работодателем в письменной форме.

Статья 2 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации" определяет уровень образования, как завершенный цикл образования, характеризующийся определенной единой совокупностью требований.

Согласно части 8 статьи 69 Федерального закона № 273-ФЗ, **обучение по программам магистратуры - лицами, имеющими диплом специалиста** или диплом магистра **является получением второго или последующего высшего образования**.

Статьей 108 Федерального закона №273-ФЗ предусмотрено, что  образовательные уровни (образовательные цензы), установленные в Российской Федерации до дня вступления в силу Федерального закона №273-ФЗ, приравниваются к уровням образования, установленным Федеральным законом, в  порядке: высшее профессиональное образование - подготовка специалиста или магистратура - к высшему образованию - специалитету или магистратуре.

Таким образом, в данном случае, работник не относится к категории лиц, получающих впервые профессиональное образование соответствующего уровня и не имеет право на оплачиваемый учебный отпуск, согласно статье 173 ТК РФ.

Также предлагаем ознакомиться с подборкой судебной практики по данному вопросу.

**Обучение по программе бакалавриата или магистратуры лицами, имеющими диплом специалиста, является получением второго высшего образования**

Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 25 августа 2022 г. N Ф07-10818/22 по делу N А56-67818/2021

Исходя из приведенного нормативного регулирования Управление и суды обоснованно заключили, что К.П.В., поступив на обучение в ФГБОУ ВО на конкурсной основе по заочной форме по образовательной программе высшего образования по профессии "09.04.02 Информационные системы и технологии" по магистерской программе уже имел высшее образование с уровнем "специалитет", подтвержденное дипломом ВС А ... от 24.06.2004. Следовательно, обучение по программе магистратуры являлось для К.П.В. обучением в рамках того же образовательного уровня (высшее образование), что не может расцениваться как получение образования данного уровня впервые, как это предусмотрено частью 1 статьи 177 ТК РФ.

При этом суды отклонили ссылки Комиссариата на положения части 15 статьи 108 Закона N 273-ФЗ.

Согласно части 15 статьи 108 Закона N 273-ФЗ лица, имеющие высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением им квалификации "дипломированный специалист", имеют право быть принятыми на конкурсной основе на обучение по программам магистратуры, которое не рассматривается как получение этими лицами второго или последующего высшего образования.

Однако, как верно указали суды, положениями части 15 статьи 108 Закона N 273-ФЗ регулируются исключительно случаи принятия лиц, имеющих высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением им квалификации "дипломированный специалист" на обучение по программам магистратуры на конкурсной основе, поскольку в силу пункта 2 части 8 статьи 69 Закона N 273-ФЗ предусматривается, что обучение по программам магистратуры лицами, имеющими диплом специалиста или диплом магистра, является получением второго или последующего высшего образования, а в силу части 3 статьи 5 и части 4 статьи 55 Закона N 273-ФЗ гарантируются на конкурсной основе бесплатность высшего образования, если образование данного уровня гражданин получает впервые.

Таким образом, положения части 15 статьи 108 Закона N 273-ФЗ не относятся к спорным правоотношениям, касающимся предоставления в соответствии со статьей 177 ТК РФ гарантий и компенсаций работникам, совмещающим работу с получением образования.

Определение СК по гражданским делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 23 июля 2020 г. по делу N 8Г-15491/2020[88-16008/2020]

Специалитет и магистратура отнесены к одному уровню высшего образования.

Доводы кассационной жалобы Ф. о том, что обучение в ФГБО УАО не является для него получением второго высшего образования, а является магистратурой, в которую он поступил впервые, были предметом оценки судов первой и апелляционной инстанции, обоснованно ими отвергнуты.

Определение СК по гражданским делам Третьего кассационного суда общей юрисдикции от 23 декабря 2019 г. по делу N 8Г-2874/2019

Лица, имеющие высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением им квалификации "дипломированный специалист", имеют право быть принятыми на конкурсной основе на обучение по программам магистратуры, которое не рассматривается как получение этими лицами второго или последующего высшего образования, заявленной в подтверждение незаконности постановленных по делу судебных постановлений. Данной нормой специально регулируются случаи принятия лиц, имеющих высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением им квалификации "дипломированный специалист" на обучение по программам магистратуры на конкурсной основе, поскольку в силу пункта 2 части 8 статьи 69 Закона предусматривается, что обучение за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов по программам магистратуры лицами, имеющими диплом специалиста или диплом магистра является получением второго или последующего высшего образования, а в силу части 3 статьи 5 и части 4 статьи 55 Федерального закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ в Российской Федерации гарантируются на конкурсной основе бесплатность высшего образования, если образование данного уровня гражданин получает впервые, и прием на обучение по образовательным программам высшего образования за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов проводится на конкурсной основе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

Апелляционное определение СК по гражданским делам Севастопольского городского суда от 23 августа 2021 г. по делу N 33-2756/2021

"Специалитет" и "магистратура" являются самостоятельными разновидностями одного уровня профессионального образования - высшего образования. Обучение лиц, имеющих диплом специалиста, по программе магистратуры является получением второго или последующего высшего образования. Г., имеющий диплом специалиста, при обучении в образовательном учреждении высшего образования по программе "магистратуры" получает высшее образование повторно. Ответчик истца на обучение не направлял, соответствующие гарантии и компенсации трудовым договором стороны не согласовали. Таким образом, основания для предоставления истцу заявленных гарантий и компенсации отсутствуют.

Апелляционное определение СК по гражданским делам Архангельского областного суда от 17 сентября 2020 г. по делу N 33-5500/2020

Истец не относится к категории лиц, получающих впервые профессиональное образование соответствующего уровня.

Ввиду изложенного нельзя признать обоснованной ссылку истца на положения части 15 статьи 108 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации", предусматривающей, что лица, имеющие высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением им квалификации "дипломированный специалист", имеют право быть принятыми на конкурсной основе на обучение по программам магистратуры, которое не рассматривается как получение этими лицами второго или последующего высшего образования. Данной нормой специально регулируются случаи принятия лиц, имеющих высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением им квалификации "дипломированный специалист" на обучение по программам магистратуры на конкурсной основе, поскольку в силу пункта 2 части 8 статьи 69 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. N 273-ФЗ предусматривается, что обучение по программам магистратуры лицами, имеющими диплом специалиста или диплом магистра, является получением второго или последующего высшего образования, а в силу части 3 статьи 5 и части 4 статьи 55 указанного Федерального закона в Российской Федерации гарантируются на конкурсной основе бесплатность высшего образования, если образование данного уровня гражданин получает впервые, и прием на обучение по образовательным программам высшего образования за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов проводится на конкурсной основе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

Апелляционное определение СК по гражданским делам Красноярского краевого суда от 20 марта 2017 г. по делу N 33-3516/2017

Судом установлено, что истец имеет диплом специалиста, завершила обучение в педагогическом институте по программе высшего профессионального образования и, следовательно, обучаясь в магистратуре университета, не относится к категории лиц, получающих впервые высшее профессиональное образование.

Действительно, в соответствии с п. 15 ст. 108 Федерального закона от 29 декабря 2012 N 273-ФЗ лица, имеющие высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением им квалификации "дипломированный специалист", имеют право быть принятыми на конкурсной основе на обучение по программам магистратуры, которое не рассматривается как получение этими лицами второго или последующего высшего образования. Однако вышеуказанная правовая норма устанавливает, что продолжение обучения на конкурсной основе в магистратуре именно дипломированным специалистом, уровень образования которого приравнивается к степени специалист, не является получением второго высшего профессионального образования.

Специалист и магистр являются квалификациями в рамках одного уровня высшего профессионального образования, при этом обучение в магистратуре лиц, имеющих диплом специалиста или диплом магистра, рассматривается как второе высшее образование.

Апелляционное определение СК по гражданским делам Приморского краевого суда от 13 декабря 2016 г. по делу N 33-13062/2016

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 108 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. N 273-ФЗ образовательные уровни (образовательные цензы), установленные в РФ до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, приравниваются к уровням образования, установленным настоящим Федеральным законом, в предусмотренном данной нормой закона порядке, в частности высшее профессиональное образование - подготовка специалиста или магистратура - к высшему образованию - специалитету или магистратуре.

Таким образом, специалитет и магистратура отнесены к одному уровню высшего образования, при этом в соответствии с п. 4 ст. 2 Федерального закона уровень образования - завершенный цикл образования, характеризующийся определенной единой совокупностью требований.

С учетом изложенного суд правильно признал, что в данном случае истец не относится к категории лиц, получающих впервые высшее профессиональное образование соответствующего уровня, поскольку имеет диплом специалиста по специальности "Психология", выданный государственным образовательным учреждением высшего профессионального образования.

Апелляционное определение СК по гражданским делам Свердловского областного суда от 24 августа 2016 г. по делу N 33-14280/2016

Истец, поступив на обучение в государственную юридическую академию по программе магистратуры, по существу имела квалификацию "специалист", т.е. обучение по программе магистратуры являлось для нее обучением в рамках того же образовательного уровня, что не может расцениваться как получение образования данного уровня впервые, как это предусмотрено в ч. 1 ст. 177 ТК РФ.

Доводы истца в апелляционной жалобе со ссылкой на п. 15 ст. 108 Федерального закона 29.12.2012 N 273-ФЗ о том, что ее обучение в магистратуре не является получением второго высшего образования, проверялись судом и были обоснованно отклонены как основанные на неверном толковании норм законодательства, поскольку данной нормой специально регулируются случаи принятия лиц, имеющих высшее профессиональное образование, подтверждаемое присвоением им квалификации "дипломированный специалист", на обучение по программам магистратуры на конкурсной основе, а в силу п. 2 ч. 8 ст. 69 Закона обучение по программам магистратуры лицами, имеющими диплом специалиста или диплом магистра, является получением второго или последующего высшего образований.

Кроме того, в силу ч. 3 ст. 5 и ч. 4 ст. 55 данного Закона в РФ гарантируются на конкурсной основе бесплатность высшего образования, если образование данного уровня гражданин получает впервые, и прием на обучение по образовательным программам высшего образования за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов проводится на конкурсной основе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

Апелляционное определение Ленинградского окружного военного суда г. Санкт-Петербурга от 09 августа 2016 г. по делу N 33а-483/2016

По делу установлено, что до поступления на военную службу истец окончила государственный университет, а находясь на службе, поступила на заочное обучение по программе бакалавриата в образовательное учреждение высшего профессионального образования и на основании справки-вызова обратилась к командованию с рапортом о предоставлении ей учебного отпуска.

Решением командования истцу в предоставлении отпуска отказано со ссылкой на ст. 177 ТК РФ, поскольку у нее уже имеется высшее образование.

Поскольку в суде достоверно установлено, что обучаясь по программе бакалавриата, истец получает образование того же уровня, что и полученное ею ранее в госуниверситете, отказ командования в предоставлении истцу учебного отпуска являлся правомерным.

Апелляционное определение СК по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 02 августа 2016 г. по делу N 33-15500/2016

Истец обратился к ответчику с заявлением, в котором просил предоставить учебный оплачиваемый отпуск, поскольку является студентом 1 курса магистратуры государственной юридической академии.

Работодатель [ответчик] сообщил истцу, что не может предоставить оплачиваемый учебный отпуск, т.к. истец получает второе высшее образование.

Суд правильно признал, что истец не относится к категории лиц, получающих впервые профессиональное образование соответствующего уровня, поскольку в соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 108 Федерального закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации" в редакции, действовавшей в спорный период, образовательные уровни (образовательные цензы), установленные в Российской Федерации до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, приравниваются к уровням образования, установленным настоящим Федеральным законом, в предусмотренном данной нормой закона порядке, в частности высшее профессиональное образование - подготовка специалиста или магистратура - к высшему образованию - специалитету или магистратуре, в то время как истец уже имеет диплом специалиста, выданный государственным медицинский университетом.