**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

 **ПЛЕНУМА КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА
АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*Относительно толковании статьи 23.4 Закона Азербайджанской Республики “О дипломатической службе” в связи со статьями 1.0.2 Закона Азербайджанской Республики “О трудовых пенсиях”, 8 и 15 Закона Азербайджанской Республики* *“О социальном страховании”*

**6 июля 2020 г. город Баку**

Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики в составе Фархада Абдуллаева (председатель), Соны Салмановой (судья-докладчик), Судабы Гасановой, Ровшана Исмаилова, Джейхуна Гараджаева, Рафаэля Гваладзе, Махира Мурадова, Исы Наджафова и Кямрана Шафиева,

С участием секретаря суда, Фараида Алиева,

В соответствии с частью IV статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 27.2 и 32 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде” и статьей 39 Внутреннего устава Конституционного суда Азербайджанской Республики, на основании запроса Кабинета Министров Азербайджанской Республики рассмотрел в судебном заседании в порядке письменной процедуры особого конституционного производства, конституционное дело о толковании статьи 23.4 Закона Азербайджанской Республики “О дипломатической службе” во взаимосвязи со статьями 1.0.2 Закона Азербайджанской Республики “О трудовых пенсиях”, 8 и 15 Закона Азербайджанской Республики “О социальном страховании”.

Изучив и обсудив доклад судьи С.Салмановой по делу, письменные выступления, представленные заинтересованными субъектами, министерством труда и социальной защиты населения Азербайджанской Республики, Министерством иностранных дел Азербайджанской Республики, Министерством финансов Азербайджанской Республики, Отделом экономического и социального законодательства Аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики,

специалистами верховным судом Азербайджанской Республики и Бакинским апелляционным судом,

письменное заключение эксперта – профессора кафедры трудового и экологического права Бакинского государственного университета, доктора юридических наук Маиса Алиева и материалы дела, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

Кабинет Министров Азербайджанской Республики (далее – Кабинет Министров), обратившись с запросом в Конституционный суд Азербайджанской Республики (далее – Конституционный суд), попросил, с учетом статьи 1.0.2 Закона Азербайджанской Республики “О трудовых пенсиях” (далее по тексту – Закон “О трудовых пенсиях”), части пятой статьи 8 и статьей 15 Закона Азербайджанской Республики “О социальном страховании” (далее по тексту – Закон “О социальном страховании”), требований статьи 26.1 Закона Азербайджанской Республики “О дипломатической службе” (далее – Закон “О дипломатической службе”), дать толкование статьи 23.4 Закона “О дипломатической службе” в целях прояснения вопроса о возможности учета средств, не привлечённых к обязательному государственному социальному страхованию, при начислении трудовой пенсии командированным за рубеж в порядке ротации сотрудникам дипломатической службы, и лицам, осуществляющим административно-­техническое обслуживание органов дипломатической службы.

В запросе указано, что в соответствии со статьей 23.4 Закона “О дипломатической службе” выплаты по социальному страхованию из заработной платы, получаемой в зарубежной стране командированными за рубеж в порядке ротации сотрудниками дипломатической службы, и лицами, осуществляющими административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы, не производятся, и налогообложение регулируется соответствующим законодательством. Вместе с тем, согласно статье в соответствующем органе исполнительной власти Азербайджанской Республики 23.3 данного Закона, сохраняется 50 процентов заработной платы, получаемой командированными за рубеж в порядке ротации сотрудниками дипломатической службы и лицами, осуществляющими административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы.

В то же время, в соответствии со статьей 8 Закона “О социальном страховании”, страховой стаж страхователя, учитываемый при начислении трудовых пенсий – это общий срок периодов трудовой деятельности, когда выплачивается взнос на обязательное государственное социальное страхование в пользу страхователя. Вместе с тем, на основании 7-го абзаца статьи 15 данного Закона, заработная плата, получаемая выше указанными лицами за рубежом, относится к видам дохода, с которых не исчисляется взнос по социальному страхованию.

Согласно заключению запросодателя заработная плата, превышающая оклад, установленный для государственных служащих в Азербайджанской Республике, в отношении сотрудников дипломатической службы, командированных в порядке ротации за рубеж определена с учетом различных и специфических особенностей социально– экономического положения и материально– бытовых условий в соответствующей зарубежной стране и др. критериев. По этой причине, законодатель освободил заработную плату указанных лиц от удержания взносов на социальное страхование, принимаемых за основу при начислении трудовой пенсии, назначаемой в Азербайджанской Республике.

Запрос мотивирован тем, что одним из важных условий при назначении и начислении пенсии является выплата лицом взносов на обязательное социальное страхование из заработной платы, получаемой им в период работы, именно взносы на обязательное государственное социальное страхование формируют размер будущего пенсионного обеспечения лица. Однако, зачастую суды, подходя к проблеме с иной точки зрения, удовлетворяют иски в связи с начислением трудовой пенсии, командированными за рубеж в порядке ротации сотрудникам дипломатической службы, и лицам, осуществляющим административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы, на основании заработной платы, получаемой за рубежом, мотивируя данные решения тем, что освобождение от взносов на социальное страхование исходит из требований законодательства, независимо от воли этих лиц.

В связи с запросом Пленум Конституционного суда отмечает следующее.

В соответствии с частью I статьи 38 Конституции Азербайджанской Республики (далее по тексту – Конституция), каждый имеет право на социальное обеспечение.

Социальное обеспечение связано с социальной функцией государства и выражается, главным образом, в выплате государством определенной суммы денежных средств или предоставлении иных льгот нуждающемуся в социальной защите лицу, не способному содержать себя, для обеспечения своего существования.

Согласно правовой позиции, сформулированной Пленумом Конституционного суда в Постановлении “О проверке соответствия статьи 37.3.4 Закона Азербайджанской Республики “О трудовых пенсиях” Конституции Азербайджанской Республики”, от 14 ноября 2014 года право на социальное обеспечение, нашедшее свое отражение в Конституции, в соответствии с частью III статьи 38 Основного Закона в случаях и пределах, установленных законом включает также право на получение пенсии. Право на пенсию является составной частью социального обеспечения и его важнейшей формой, установленной законом. Право на пенсию каждого выступает в качестве субъективного вида права на социальное обеспечение.

Основания возникновения прав граждан на трудовую пенсию в Азербайджанской Республике, правила реализации этих прав и система обеспечения трудовой пенсией определяются Законом “О трудовых пенсиях”.

На основании статьи 1.0.1 данного Закона, трудовая пенсия – это ежемесячная денежная выплата гражданам, в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Законом. В целях компенсации заработной платы и других доходов, полученных страхователями по обязательному государственному социальному страхованию до назначения им трудовой пенсии, либо доходов, утраченных в связи со смертью застрахованных членами их семей. Как видно из содержания статьи, трудовая пенсия страхователя – это денежная выплата, предоставляемая в целях компенсации заработной платы и иных доходов, которые он получал до назначения пенсии.

Многочисленные нормы Закона “О трудовых пенсиях”, связаны с понятиями, предусмотренными Законом “О социальном страховании”, регулирующим Отношения, возникающие в сфере социального страхования, правовые, экономические и организационные основы социального страхования.

Система пенсионного обеспечения построена на основе принципов социальной солидарности и социального страхования. Основной целью пенсионного законодательства является укрепление этих принципов в функционировании системы пенсионного обеспечения и обеспечение баланса между заработанными пенсионными правами и накопленными страховыми средствами. На основании статьи 3 Закона “О социальном страховании”, равноправие субъектов социального страхования и обязательность государственного социального страхования определены в качестве основных принципов социального страхования.

В целом, под социальным страхованием подразумевается форма обеспечения, направленная на компенсацию утраченных трудовых прав, доходов, а также дополнительных расходов физических лиц в случаях, предусмотренных законом, а также предупреждение таких утрат, при этом различают формы обязательного государственного социального страхования и добровольного социального страхования. Обязательное государственное социальное страхование осуществляется страховщиками в отношении всех лиц, работающих по трудовым договорам.

Право на пенсию у страхователей возникает в результате наступления случая социального страхования. Случай социального страхования – это такой случай, при наступлении которого у страхователя возникает право на получение страховой выплаты от страховой организации. Обязательное государственное социальное страхование применяется по страховым случаям, предусмотренным законом.

Одним из необходимых условий, установленных законодательством для назначения трудовых пенсий, является наличие у страхователя страхового стажа. Согласно статье 1.0.2 Закона “О трудовых пенсиях”, социальный страховой стаж – это, учитываемых при установлении права на трудовую пенсию совокупность периодов работы или иной деятельности (при условии уплаты по обязательному государственному социальному страхованию взносов в соответствующий орган исполнительной власти), а также иных периодов, засчитываемых в страховой стаж по соответствующему законодательству. В статье 8 Закона “О социальном страховании” страховой стаж страхователя также определяется как общий срок периодов трудовой деятельности, когда выплачивается взнос на обязательное государственное социальное страхование в пользу страхователя. Страховой стаж подтверждается, выдаваемым соответствующим органом исполнительной власти, документом об уплате взносов по обязательному государственному социальному страхованию.

Как видно, оба Закона увязали социальный страховой стаж с периодами работы или иной деятельности, учитываемыми при определении права на трудовую пенсию, и установили в качестве условия для учета этих периодов работы именно выплату взносов по обязательному государственному социальному страхованию.

Взносы по обязательному государственному социальному страхованию, представляющие собой денежные средства, выплачиваемые страховщику, начисляются по всем видам оплаты труда и доходов, за исключением определенных видов доходов. Согласно статье 14.2 Закона “О социальном страховании”, при обязательном государственном социальном страховании страховой взнос устанавливается в процентном соотношении к оплате труда (доходу) и оплачивается за счет средств страховщика и страхователя.

Таким образом, обеспечение соразмерности взносов по социальному страхованию, выплачиваемых каждым участником системы пенсионного обеспечения, сумме его будущей пенсии, является одной из основных целей действующего пенсионного законодательства.

Однако, законодатель, учитывая специфику ряда видов дохода, тот факт, что, иногда, они имеют место в виде единовременных выплат, или носят временный характер, либо выплачиваются в зависимости от определенных условий и другие обстоятельства, определил виды дохода, на которые не начисляются взносы по социальному страхованию.

Как уже отмечалось, одним из таких видов дохода, согласно статье 23.4 Закона “О дипломатической службе”, является заработная плата, получаемая в зарубежной стране командированными за рубеж в порядке ротации сотрудниками дипломатической службы, и лицами, осуществляющими административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы. Оплата труда этих лиц, а также их материальное и финансовое обеспечение осуществляются с учетом социально-экономических и материально-бытовых условий государства пребывания. В тоже время, в соответствии со статьей 26.1 данного Закона, пенсионное обеспечение и социальная защита сотрудников дипломатической службы и лиц, осуществляющих административно­-техническое обслуживание органов дипломатической службы, осуществляются в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики.

В этом контексте, Пленум Конституционного суда считает, что в связи с вопросом, поставленным в запросе, следует рассмотреть ряд правовых норм, отражающих позицию законодателя относительно применения обязательного государственного социального страхования именно в отношении данных лиц.

В статье 12 Закона “О социальном страховании” определяется круг лиц, привлекаемых к обязательному государственному социальному страхованию. В данной статье командированные за рубеж в порядке ротации сотрудники дипломатической службы, и лица, осуществляющие административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы не отнесены к числу лиц, привлекаемых к обязательному государственному социальному страхованию.

С другой стороны, в статье 15 Закона “О социальном страховании” перечислены виды доходов, на которые не начисляются взносы по обязательному государственному социальному страхованию. Данной статьей получаемая в зарубежных странах заработная плата командированных за рубеж в порядке ротации сотрудников дипломатической службы, и лиц, осуществляющих административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы, а также военнослужащих, осуществляющих охрану функционирующих за рубежом и в международных организациях дипломатических представительств и консульств Азербайджанской Республики, охрана которых признана необходимой, также отнесена к виду доходов, с которых не исчисляется взнос по социальному страхованию.

Кроме того, в соответствии со статьей 1.0.2 Закона “О трудовых пенсиях”, перечень других периодов, включаемых в страховой стаж, установлен в статье 21 данного Закона. В указанном перечне не предусмотрены периоды, в течение которых командированные за рубеж в порядке ротации сотрудники дипломатической службы, и лица, осуществляющие административно- техническое обслуживание органов дипломатической службы, получали заработную плату за рубежом.

Взаимный анализ указанных правовых норм позволяет прийти к такому выводу, что в социальный страховой стаж, дающий право на трудовую пенсию, выплачивался взнос по обязательному государственному социальному страхованию, а также иные периоды, перечень которых установлен законодательством.

Пленум Конституционного суда, в Постановлении “О толковании статей 1.0.1, 1.0.2, 1.0.5 и 20.14 Закона Азербайджанской Республики “О трудовых пенсиях” от 15 мая 2020 г. также отметил, что, с точки зрения построения системы пенсионного обеспечения именно на основе механизмов баланса между принципами социального страхования заработанными пенсионными правами и средствами, учтёнными на индивидуальном лицевом счете лица, согласно требованиям статей 1.0.1, 1.0.2 и 1.0.5 Закона “О трудовых пенсиях”, при назначении страхователям пенсии или её перерасчете после назначения, принятие за основу заработной платы, денежного довольствия, государственного оклада или надбавок к ним, которые они не получали в период службы, работы и (или) прохождения службы, либо которые привлекались к обязательному государственному социальному страхованию, не соответствует требованиям закона.

Однако, наряду с указанным следует отметить, что в соответствии с требованиями гражданского процессуального законодательства, постановление должно быть вынесено в соответствии с нормами материального права, действовавшими при возникновении спорного правоотношения, и нормами процессуального права, действовавшими при рассмотрении дела. С этой точки зрения, учитывая, что, в разные периоды времени, в пенсионном законодательстве существовали различные подходы в отношении обязательности уплаты взносов по обязательному государственному социальному страхованию для учета заработной платы при назначении пенсии, следует применять соответствующие законодательные нормы, действующие при возникновении отношений. Так, в Законе Азербайджанской Республики “О пенсионном обеспечении граждан”, потерявшим силу Законом Азербайджанской Республики от 6 марта 2007 г. (далее– Закон “О пенсионном обеспечении граждан”), в различное время существовали два разных подхода в связи с выплатой взносов по обязательному государственному социальному страхованию. Статья 67 данного Закона, именуемая “Виды трудовой деятельности, включаемые в трудовой стаж”, Законом Азербайджанской Республики от 3 декабря 2002 года была дополнена частью восьмой, согласно которой для назначения трудовой (социального страхования) пенсии с 1 января 2002 года в трудовой стаж включается срок трудовой деятельности, когда выплачивались взносы по обязательному государственному социальному страхованию, за исключением установленных законом случаев. Для назначения пенсии лицам, осуществлявшим трудовую деятельность до 1 января 2002 года, трудовой стаж исчисляется в соответствии с частями первой-седьмой данной статьи. Как видно, в отличие от действующего в настоящее время Закона “О трудовых пенсиях”, в части восьмой статьи 67 Закона “О пенсионном обеспечении граждан”, вступившей в силу с 2002 года, установлено включение в трудовой стаж срока трудовой деятельности, когда выплачивались взносы по обязательному государственному социальному страхованию, за исключением установленных законом случаев. Выражение “за исключением установленных законом случаев”, предусмотренное данной статьей, охватывает период трудовой деятельности, когда в предусмотренном законом случаях взносы по обязательному государственному социальному страхованию не выплачивались либо при освобождении от выплаты, но включаемый в трудовой стаж.

На основании вышеизложенного, Пленум Конституционного суда полагает, что в соответствии с требованиями статей 1.0.2 и 21 Закона “О трудовых пенсиях”, статей 8, 12 и 15 Закона “О социальном страховании”, статьи 23.4 Закона “О дипломатической службе”, поскольку с заработной платы сотрудников дипломатической службы, командируемых за рубеж в порядке ротации, и лиц, осуществляющих административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы, получаемой за рубежом, не взимаются выплаты по социальному страхованию, а периоды, в течение которых они получают заработную плату за рубежом, не включаются в стаж социального страхования, при начислении им пенсий, эти доходы не могут быть учтены.

В то же время, Пленум Конституционного суда полагает, что в целях укрепления социальной защиты сотрудников дипломатической службы, командируемых за рубеж в порядке ротации, и лиц, осуществляющих административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы, и обеспечения для них достойного уровня жизни в соответствии с требованиями статьи 12 Конституции, доходы, принимаемые за основу при назначении пенсий этим лицам, должны быть пересмотрены, и в дальнейшем вопросы, связанные с их пенсионным обеспечением, должны найти свое решение с урегулированием в соответствии с законодательством.

Руководствуясь частью IV статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики и статьями 60, 62, 63, 65-67 и 69 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде”, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**ПОСТАНОВИЛ:**

1.    В соответствии с требованиями статей 1.0.2 и 21 Закона Азербайджанской Республики “О трудовых пенсиях”, статей 8, 12 и 15 Закона Азербайджанской Республики “О социальном страховании”, статьи 23.4 Закона Азербайджанской Республики “О дипломатической службе”, поскольку с заработной платы сотрудников дипломатической службы, командируемых за рубеж в порядке ротации, и лиц, осуществляющих административно-техническое обслуживание органов дипломатической службы, получаемой за рубежом, не взимаются выплаты по социальному страхованию, а периоды, в течение которых они получают заработную плату за рубежом, не включаются в стаж социального страхования, при начислении им пенсий, эти доходы не учитываются.

2.     Постановление вступает в силу со дня его опубликования.

3.     Опубликовать постановление в газетах “Азербайджан”, “Республика”, “Халг газети”, “Бакинский рабочий” и в “Сведениях Конституционного суда Азербайджанской Республики”.

4.     Решение является окончательным, не подлежит отмене, изменению или официальному толкованию каким-либо органом или лицом.

**Председатель                                                             Фархад Абдуллаев**