

До
Господин Ректора на ТУ– София и
Председател на Академичния съвет
Проф. д-р инж. К. Веселинов
Т У К
Копие:
Председателя на ОС на ТУС

Относно: Правата на хабилитиран преподавател , който преподава (изпълнява трудовата си функция) след прилагането на **& 11** от Преходните и заключителните разпоредби на Закона за висшето образование (ПЗР на ЗВО), при навършване на възрастта по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от Кодекса на труда (КТ); Решение на Академичния съвет от **27.10.2010** год. по доклада на Председателя на Общото събрание за частичен избор на Ректор и свикване на Общо събрание за това; Изменение на дневния ред на Общото събрание, насрочено за 17.02.2011 год.

Уважаеми Г-н Ректор,

На заседанието си на **06.12.2010** год. (Протокол № **205**), Контролният съвет направи:

1. Разглеждане на **Основанията** (мотивите) на Контролния съвет при Техническия университет – София (КС при ТУС) за това, че хабилитиран преподавател, който преподава (изпълнява трудовата си функция) след прилагане на **& 11** от Преходните и заключителните разпоредби на Закона за висшето образование (ПЗР на ЗВО), при навършване на възрастта по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от Кодекса на труда (КТ), няма право да се кандидатира и заема ръководни длъжности, след **Решение на Европейския съд** (втори състав) от 18 ноември 2010 година.

Контролният съвет констатира:

1. Контролният съвет при Техническия университет – София направи публични своите **Основания** (мотиви) за това, че хабилитиран преподавател, който преподава (изпълнява трудовата си функция) след прилагане на **& 11** от Преходните и заключителните разпоредби на Закона за висшето образование (ПЗР на ЗВО) при навършване на възрастта по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от Кодекса на труда (КТ), няма право да се кандидатира и заема ръководни длъжности, по следните начини:

публикува **Основанията** (като Приложение на **Протокол № 200** от 03.11.2010 година) на страницата на КС при ТУС, представляваща част от страницата на Техническия университет, в съответствие с **чл. 10, ал. 7** от Правилника за управлението и дейността на Контролния съвет (ПУД на КС);

уведоми Ректора и Председателя на Академичния съвет – проф. д-р инж. **Камен Веселинов** (изх. № **21-00-238** от 04.11.2010 година), и Председателя на Общото събрание – доц. д-р **Димитър Алексиев** (изх. № **21-00-239** от 04.11.2010 година) за **Основанията** (Протокол № 200 от 03.11.2010 год.), като и в двете писма беше поставено искането да бъдат уведомени съответно членовете на Академичния съвет и на Общото събрание на ТУС за **Основанията** на КС при ТУС за прилагането на **§ 11** от ЗВО (в изпълнение на **чл. 12, ал. 3** от ПУД на ТУС).

2. На 18.11.2010 година, **Европейският съд** (втори състав) се произнесе по две преюдициални запитвания, отправени на основание на чл. 234 ЕО от Районен съд Пловдив (България) с определения от 23 юни 2009, постъпили в Съда на 06 и 10 юли 2009, в рамките на производства по съединени дела С-250/2009 и С-268/2009 на **Васил Иванов Георгиев** срещу **Техническия университет – София**, Филиал в Пловдив.

Решението на Европейския съд гласи:

Директива 2000/78/ЕО от 27 ноември 2000 година за създаване на основна рамка за равно третиране в областта на заетостта и професиите, и по-конкретно чл. 6, параграф 1 от нея, трябва да се тълкува в смисъл, че допуска национално законодателство като

разглежданото в главното производство, което предвижда **задължително пенсиониране на университетските професори, когато навършат 68-годишна възраст**, и възможността да упражняват дейността си след 65-годишна възраст **само посредством срочни договори за една година**, които могат да се подновяват най-много два пъти, доколкото това законодателство преследва законосъобразна цел, свързана по-специално с политиката на заетостта и трудовия пазар, като осигуряването на качествено образование и оптималното разпределяне на професорските длъжности между поколенията, и позволява да се постигне тази цел с подходящи и необходими средства.

Контролният съвет реши:

1. Контролният съвет при Техническият университет – София намира в Решението на Европейския съд от 18.11.2010 година пълна подкрепа за публикуваната в **Основанията** (Протокол № 200 от 03.11.2010 година) правна конструкция, която приема **„удължаването на трудовия договор** на хабилитираните лица след прилагането на **& 11** от ПЗР на ЗВО, при навършване на възрастта (65-годишна възраст) по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ, **само посредством срочни договори за една година**, и което е много важно, **потвърждение на нейната законосъобразност**. Вече не става дума за правно действие, което произтича от закона, а за решение на съд, което трябва да се приложи в този случай.

2. По силата на съдебното решение на Европейския съд от 18.11.2010 година, решението на Академичния съвет за **„удължаване на трудовия договор“** води до трансформация на безсрочния трудов договор в **трудова договор за определен срок** (една календарна година) по **чл. 68, ал. 1, т. 1** от КТ.

Това означава, че Допълнително споразумение към Трудовия договор на хабилитирани лица след прилагането на **& 11** от ПЗР на ЗВО, при навършване на възрастта (65-годишна възраст) по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ, **може да бъде основано единствено на § 11** от ПЗР на ЗВО, **Решението на Академичния съвет** за „удължаване на трудовия договор“ и **чл. 68, ал. 1, т. 1**, като в **т. 3** (срок на договора) от Допълнителното споразумение се записва за **определено време**.

3. В съответствие с т. 2 от това становище на КС на ТУС, всяко Допълнително споразумение към Трудовия договор на хабилитирани лица след прилагането на **& 11** от ПЗР на ЗВО, при навършване на възрастта (65-годишна възраст) по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ, което се основава на **§ 11** от ПЗР на ЗВО, **Решението на Академичния съвет** за „удължаване на трудовия договор“ и **чл. 67, ал. 1, т. 1** е **незаконосъобразно**.

Трудовият договор, сключен на основание **чл. 67, ал. 1, т. 1** от КТ, е трудов договор за неопределено време, наричан още **безсрочен трудов договор**. Според решението на Европейския съд от 18.11.2010 година, **„удължаването на трудовия договор“** на хабилитираните лица след прилагането на **& 11** от ПЗР на ЗВО, при навършване на възрастта (65-годишна възраст) по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ, може да стане **само посредством срочни договори за една година**.

4. По смисъла на дефинитивната правна норма на **§ 4д, т. 1** от Допълнителните разпоредби на ЗВО **„основен трудов договор“** е трудовият договор, сключен на основание **чл. 67, ал. 1, т. 1** от КТ, или **трудова договор за неопределено време**.

Академичният състав на висшите училища е правно регламентиран в глава VI на ЗВО (обн. ДВ, бр. 112 от 1995 г., изм. и доп.). Съгласно **чл. 48, ал. 1** от ЗВО длъжностите на научно-преподавателския състав във висшите училища са: 1. за **хабилитирани преподаватели** – доцент и професор и 2. за **нехабилитирани преподаватели** – асистент, старши асистент и главен асистент. Промяна има с влизането на Закона за развитието на академичния състав в Република

България (§ 12 от ПЗР на ЗРАСРБ, обн. ДВ, бр. 38 от 21.05.2010 г.), според която академичните длъжности стават асистент, главен асистент, доцент и професор (чл. 2, ал. 3 от ЗРАСРБ).

Всички тези длъжности се заемат с **трудов договор за неопределено време** (чл. 54, ал. 1 от ЗВО) и при условията на **основен трудов договор** (чл. 15, ал. 2. от ЗРАСРБ).

Допълнителното споразумение към Трудовия договор на хабилитирани лица след прилагането на **& 11** от ПЗР на ЗВО, при навършване на възрастта (65-годишна възраст) по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ, основано на **§ 11** от ПЗР на ЗВО, **Решението на Академичния съвет** за „удължаване на трудовия договор” и **чл. 68, ал. 1, т. 1**, автоматично **изважда тези хабилитирани лица от Академичния състав на висшето училище.**

Хабилитирано лице което преподава (изпълнява трудовата си функция) след прилагане на **& 11** от ПЗР на ЗВО при навършване на възрастта по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от Кодекса на труда (КТ), **престава да бъде член на Академичния състав на висшето училище.**

5. Съгласно **чл. 31, ал. 1** от ЗВО за **ректор, декан и директор на филиал или колеж** се избират хабилитирани лица, които **след избора заемат длъжността по основен трудов договор с висшето училище.** Съгласно **чл. 26д, ал. 4**, изречение второ от ЗВО, на длъжността „**ръководител на катедра**” се избира хабилитиран преподавател, който заема длъжността **по основен трудов договор**, сключен с Ректора на висшето училище.

Следователно **хабилитиран преподавател**, който преподава (изпълнява трудовата си функция) след прилагането на § 11 от ПЗР на ЗВО, **няма право да се кандидатира и заема тези ръководни длъжности.**

Всеки трудов договор, които се основава на правна конструкция, съдържаща § 11 от ПЗР на ЗВО, **решението на Академичния съвет** за „удължаване на трудовия договор” и **чл. 67, ал. 1, т. 1** от КТ, **е трудов договор, които противоречи на закона (или е незаконосъобразен).**

Такъв трудов договор може да се разглежда като **трудов договор, който заобикаля закона**, защото с подписването на такъв трудов договор се преследва точно определена цел - **хабилитираният преподавател**, който преподава след прилагането на **§ 11 от ПЗР на ЗВО, да придобие правото да се кандидатира и заема посочените ръководни длъжности.**

До началото на м. октомври 2010 година, трудовите договори се променят на основата на състав на правната конструкция, включващ **чл. 68, ал. 1, т. 1** от КТ, докато след това трудовите договори се сключват на основата на състав, който вече включва **чл. 67, ал. 1, т. 1** от КТ. Това означава, че от 2005 година до октомври 2010 година хабилитираните лица нямат право да заемат ръководни длъжности, докато изведнъж в края на м. октомври 2010 година без ясна обосновка се прави опит за промяна на практиката, като друга група хабилитирани лица вече има правото да заема ръководни длъжности след навършване на 65 години и прилагане на § 11 от ПЗР на ЗВО.

На практика първата група е дискриминирана като се възпрепятства възможността им да продължат да упражняват дейността си посредством безсрочни договори. С промяната на състава на правната конструкция на изменения трудов договор и по-точно замяната на **чл. 68, ал. 1, т. 1** с **чл. 67, ал. 1, т. 1** от КТ се въвежда различно третиране по възраст на две групи хабилитирани лица, основано на прилагането на § 11 от ПЗР на ЗВО при навършване на 65 години. Подобна практика въвежда пряка разлика в третирането на двете групи лица по смисъла на чл. 2, параграф 2, буква „а“ от Директива 2000/78 на ЕО и е дискриминационна по своя характер.

6. Предложението на Катедрения съвет и Съвета на основното звено и/или Филиала, както и последващото решение на Академичния съвет

трябва да бъдат разбирани в смисъл, че трудовият договор на хабилитирания преподавател, който е навършил 65-годишна възраст, **да не бъде прекратяван на основание чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ през следващата една година.

Законът за висше образование дава подобно правомощие на Академичния съвет (като последен елемент от сложния динамичен фактически състав по **§ 11** от ПЗР на ЗВО), защото той е орган за ръководство на учебната и научната дейност на висшето училище, който определя кадровата политика на висшето училище (**чл. 30, ал. 1, т. 8** от ЗВО). Това законово правомощие на Академичния съвет е в унисон и с принципното положение относно осъществяване на академичната автономия, включваща и академичното самоуправление (**чл. 19 и чл. 21** от ЗВО).

В същото време, обаче, това е и едно **предложение от страна на работодателя** към съответния преподавател **неговият трудов договор от безсрочен да се трансформира в срочен за една календарна година**. Ако преподавателят го приеме, той продължава да изпълнява трудовата си функция в рамките на тази календарна година. При условие, че не приеме това предложение, за Ректорът като представител на работодателя се открива възможността едностранно да прекрати трудовото правоотношение на този преподавател на основание **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ.

Всъщност става въпрос за изменение на трудовия договор по **чл. 119** от КТ – по **взаимно съгласие** на страните му, но наложено от изискванията на закона и от проявлението на един допълнителен юридически факт – решението на Академичния съвет.

2. Разглеждане на съществуващи проекти на трудови договори и вече подписани трудови договори, които съдържат правно основание на **§ 11** от ПЗР на ЗВО, решението на Академичния съвет за „удължаване на трудовия договор” и **чл. 67, ал. 1, т. 1** от КТ, с което **противоречат на закона**.

Контролният съвет констатира:

1. Контролният съвет на ТУС реши (Протоколи №№ 200 и 201) че, доц. д-р **Костадин Атанасов Илиев**, заемащ до **26.10.2010** год. ръководната длъжност Директор на Филиала на Техническия университет – София (ТУС), доц. д-р **доц. Иван Йорданов Бозов**, заемащ до **30.10.2010** год. ръководната длъжност Директор на Департамента по физическо възпитание и спорт към ТУС и доц. д-р **Борислав Василев Трайков**, заемащ до **08.11.2010** год. ръководната длъжност Директор на ЦНСДО (хабилитирани преподаватели), които преподават след прилагането на **§ 11** от ПЗР на ЗВО, при навършване на възрастта (65 години) по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от Кодекса на труда, **нямат право да заемат ръководни длъжности след навършването на 65 години**.

Настъпва **невъзможност** по силата на закона тези хабилитирани преподаватели повече да заемат съответната ръководна длъжност в съответствие с **чл. 31, ал. 1** от ЗВО.

Правната последица е предсрочното прекратяване на мандата на ръководната длъжност и необходимост от провеждане на нов избор. (по-подробно изложение на основанията за тези решения се съдържат в огласените **Основания** на КС при ТУС от 04.11.2010 год. – Приложението към **Протокол № 200**).

2. Контролният съвет при Техническия университет – София направи публични своите **Основания** (мотиви) за това, че хабилитиран преподавател, който преподава (изпълнява трудовата си функция) след прилагане на **§ 11** от Преходните и заключителните разпоредби на Закона за висшето образование (ПЗР на ЗВО) при навършване на възрастта по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от Кодекса на труда (КТ).

3. Издават се **незаконнообразно** не само допълнителни споразумения към трудовите договори на хабилитирани преподаватели, които заемат ръководни длъжности (т. 1 от това

становище), но и допълнителни споразумения към трудовите договори на преподаватели, които изпълняват трудовата си функция след прилагане на **§ 11** от Преходните и заключителните разпоредби на Закона за висшето образование (ПЗР на ЗВО) при навършване на възрастта по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от Кодекса на труда (КТ).

Контролният съвет реши:

1. Всеки трудов договор, които се основава на правна конструкция, съдържаща **§ 11** от ПЗР на ЗВО, **решението** на Академичния съвет за „удължаване на трудовия договор” и **чл. 67, ал. 1, т. 1** от КТ, **е трудов договор, които противоречи на закона (или е незаконосъобразен).**
 2. Всеки трудов договор за заемане на ръководна длъжност, които се основава на правна конструкция, съдържаща **§ 11** от ПЗР на ЗВО, решението на Академичния съвет за „удължаване на трудовия договор” и **чл. 67, ал. 1, т. 1** от КТ, трябва да се разглежда като **трудова договор, които заобикаля закона**, защото с подписването на такъв трудов договор се преследва ясна цел - **хабилитираният преподавател**, който преподава след прилагането на **§ 11** от ПЗР на ЗВО, да придобие правото да се кандидатира и заема посочените в **чл. 31, ал. 1** и **чл. 26д, ал. 4** от ЗВО ръководни длъжности.
 3. Всички заповеди и договори, подписани от хабилитирани преподаватели, заемащи ръководна длъжност след навършването на 65 години, или по трудов договор, съгласно предхождащата точка от това становище **са незаконосъобразни и следва да се приемат за нищожни.**
3. Предложение за **частичен избор на Ректор** и **допълнение на приетия дневен ред** на заседание на Общото събрание на ТУС (ОС на ТУС), насрочено за 17 февруари 2010 година.

Контролният съвет констатира:

1. На 24 ноември 2010 година, Академичният съвет на ТУС взема решение за първо удължаване на трудовия договор на Ректора на ТУС – проф. д-р инж. **Камен Владимиров Веселинов** с една година, смятано от 23.02.2011 година, по реда на **§ 11** от ПЗР на ЗВО при навършване на възрастта (65 години) по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ. С това е налице пълният състав за приложение на **§ 11** от ПЗР на ЗВО, а именно навършената възраст по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ (към 23.02.2010), **взаимното съгласие** за изменение на трудовия договор в съответствие с **чл. 119** от КТ, **Решението** на Академичния съвет на ТУС за **първо удължаване на трудовия договор** на проф. д-р инж. **Камен Владимиров Веселинов** с една година, смятано от 23.02.2011 година.
2. Решение на Европейския съд (втори състав) от **18 ноември 2010** година, което определя възможността хабилитирани лица да упражняват дейността си след 65-годишна възраст **само посредством срочни договори за една година**, които могат да се подновяват определен брой пъти.
3. Становище на Контролния съвет при ТУС от **03 ноември 2010** година за това, че хабилитиран преподавател, който преподава (изпълнява трудовата си функция) след прилагането на **§ 11** от ПЗР на ЗВО, при навършване на възрастта по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ, **няма право да се кандидатира и заема ръководни длъжности.**

Контролният съвет при ТУС потвърждава отново това свое становище с решение от **06 декември 2010** година, въз основа на Решението на Европейския съд (втори състав) от **18 ноември 2010** година.

Този хабилитиран преподавател **не е член на Академичния състав** на висшето училище.

4. На заседанието си от 27.10.2010 година (**Протокол № 10**), АС на ТУС взе следните решения по внесеното чрез доклада на

Председателя на Общото събрание – доц. д-р инж. **Димитър Алексиев**, предложение за частичен избор на Ректор:

- **не приема** свикването на Общо събрание за частичен избор на Ректор (и косвено частичния избор на Ректор);

- **приема** да се свика Общо събрание със следния **дневен ред**:

1. Отчет на ръководството на ТУС за дейността през 2010 година;
2. Доклад за дейността на Контролния съвет при ТУС през 2010 година;
3. Отчет за дейността на Студентския съвет през 2010 година;
4. Промени в Правилника за устройството и дейността на ТУ – София;
5. Попълване квотите на студенти за АС и КС;
6. Разни.

- **приема** това събрание да се проведе на **17 февруари 2011** година.

Контролният съвет реши:

1. Решението на Академичния съвет, с което се отхвърля предложението на Председателя на Общото събрание за частичен избор на Ректор и свикването на Общо събрание за целта, **е необосновано и противоречи на закона, т.е. е незаконосъобразно.**

2. Контролният съвет на ТУС предлага на Академичния съвет на ТУС да приеме **промяна в дневния ред** на обявеното за **17.02.2010** година Общо събрание на ТУС като включи точка за **частичен избор на Ректор**, тъй като след решението на АС от **24 ноември 2010** година за първо удължаване на трудовия договор на Ректора на ТУС – проф. д-р инж. **Камен Владимиров Веселинов** с една година, по реда на **§ 11** от ПЗР на ЗВО при навършване на възрастта (65 години) по **чл. 328, ал. 1, т. 10** от КТ, проф. д-р инж. **Камен Владимиров Веселинов няма право да заема ръководната длъжност ректор, смятано от 23 февруари 2011** година.

3. За това становище на Контролния съвет на ТУС да бъдат уведомени **Ректора, Академичния съвет и Общото събрание** на ТУС в съответствие с **чл. 12, ал. 2** от ПУД на КС.

София, **06.12.2010** година

Председател на Контролния съвет:

(доц. д-р Петър Динев)