**Вопрос:** Организация уволила работника, однако по решению суда он был восстановлен на прежнем месте. Сразу после восстановления работнику предоставлен отпуск. Нужно ли при расчете отпускных включать в расчет средний заработок за время вынужденного прогула? Как быть с компенсацией за неиспользованный отпуск, выплаченной при увольнении?

**Ответ:** При исчислении среднего заработка для оплаты отпуска работника, восстановленного на работе по решению суда, выплаченный средний заработок за время вынужденного прогула не включается в расчет отпускных сумм.

В случае восстановления незаконно уволенного работника на работе его трудовые отношения восстанавливаются в полном объеме. Вместе с тем оснований для удержания выплаченной при увольнении денежной компенсации за неиспользованный отпуск у работодателя не имеется. Таким образом, если восстановленному после увольнения работнику предоставляется оплачиваемый отпуск, то указанная денежная компенсация учитывается при начислении отпускных сумм.

**Обоснование:** В соответствии со [ст. 394](consultantplus://offline/ref=8A17C20CAA7E96EFC6229334E5BA65BEEEDEDA11AD87FD9578DD65CABE5E2BD81C6C122A1FA4BFFBd7I) Трудового кодекса РФ орган, рассматривающий индивидуальный трудовой спор, принимает решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время выполнения нижеоплачиваемой работы.

Согласно [п. 5](consultantplus://offline/ref=8A17C20CAA7E96EFC6229334E5BA65BEEEDEDB11AA89FB9578DD65CABE5E2BD81C6C122A1FA7BBB4A3FBd7I) Положения об особенностях порядка исчисления средней заработной платы, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 24.12.2007 N 922, при исчислении среднего заработка из расчетного периода исключается время, а также начисленные за это время суммы, если за работником сохранялся средний заработок в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, при расчете среднего заработка для оплаты отпуска работника, восстановленного на работе по решению суда, средний заработок, выплаченный за время вынужденного прогула, не учитывается.

У работника, восстановленного на работе после незаконного увольнения, условия трудового договора восстанавливаются в полном объеме, в том числе в отношении стажа работы, дающего право на ежегодный оплачиваемый отпуск. [Статьей 121](consultantplus://offline/ref=8A17C20CAA7E96EFC6229334E5BA65BEEEDEDA11AD87FD9578DD65CABE5E2BD81C6C122A18A6FBd2I) ТК РФ регламентировано, что в указанный стаж включается время вынужденного прогула при незаконном увольнении и последующем восстановлении на работе. Вместе с тем работодатель не вправе удержать выплаченную денежную компенсацию за неиспользованный отпуск после восстановления работника на работе, так как такое удержание является неправомерным ([ст. 137](consultantplus://offline/ref=8A17C20CAA7E96EFC6229334E5BA65BEEEDEDA11AD87FD9578DD65CABE5E2BD81C6C122A1FA7BBBDA3FBd5I) ТК РФ).

Таким образом, работодатель вправе учесть указанную денежную компенсацию при начислении сумм для оплаты отпуска, предоставляемого восстановленному после незаконного увольнения работнику ([Письмо](consultantplus://offline/ref=8A17C20CAA7E96EFC6228628E7D230EDE2DEDB1CAF8AF6C872D53CC6BCF5d9I) Роструда от 14.06.2012 N 853-6-1).

И.И.Дудоладов

Федеральная служба

по труду и занятости

16.12.2013