

# Юрист готовит тактику защиты

## 12 ходатайств, которые переломят ход дела

**1** Вправе ли нотариусы допрашивать свидетелей

**2** Как убедить суд истребовать доказательства у оппонента

**3** Что делать, если свидетель не может приехать на заседание из другого города



**Александр Попов,**  
заместитель главного редактора журнала «Трудовые споры»



Часто свидетель не хочет ехать в суд из другого города или сторонняя организация отказывается представить доказательства. Юристы решают ситуацию с помощью ходатайств. Тогда допрашивать свидетеля будет суд того города, где он живет, или местный суд сам истребует доказательство. Мы попросили юристов-трудовиков рассказать, о чем они ходатайствовали перед судом и какие просьбы он удовлетворил.

### НОТАРИАЛЬНЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

#### Допрос свидетелей

**Елена Питиримова,** юрист международной юридической фирмы Baker&McKenzie

**Георгий Мжаванадзе,** юрист международной юридической фирмы Baker&McKenzie

— Гражданин консультировал три компании и представлял их интересы в судах. Через несколько лет он попытался доказать, что у него с компаниями сложились трудовые отношения, и потребовал зарплату за это время. Он представил доказательства: доверенности, визитки, материалы проверок госорганов, где он значился как представитель компаний.

Опровергнуть доводы истца мы планировали при помощи показаний 11 свидетелей. Они могли рассказать, какие функции

## »» Работник приглашал на каждое заседание группы поддержки из друзей и родственников

выполнял истец и в каком статусе выступал. В суде мы ходатайствовали о допросе только трех ключевых свидетелей. Мы понимали, что допрашивать остальных 8 свидетелей у суда времени не будет.

Оставшихся свидетелей допросил нотариус в рамках ст. 102 и ст. 103 Основ законодательства РФ о нотариате (утв. Верховным Советом РФ 11.02.1993 № 4462-1). Мы ходатайствовали о приобщении протоколов допросов к материалам дела. Суд ходатайство удовлетворил, поскольку в ходе допроса нотариус также предупреждает свидетелей об ответственности за дачу ложных показаний. У суда нет оснований не доверять такому доказательству.

Таким образом, вместо показаний трех свидетелей в деле были показания 11, что усилило нашу позицию. Дело мы выиграли.

### Протокол осмотра переписки по e-mail

**Ирина Оникиенко**, партнер компании Capital Legal Services

**Анастасия Мергасова**, юрист Capital Legal Services  
— Расскажем, как ходатайство помогло нам выиграть дело. Мы представляли интересы компании, которая уволила работника за разглашение коммерческой тайны через корпоративную электронную почту. Работник оспорил увольнение.

Чтобы доказать факт разглашение тайны, мы попросили нотариуса осмотреть корпоративную переписку работника. Также ходатай-

ствовали о приобщении протокола осмотра к материалам дела в качестве доказательства.

Также мы привели доводы о том, что осмотр не нарушал права работника на личную переписку и тайну частной жизни. Мы доказали, что работник должен был использовать корпоративную почту только для выполнения трудовых обязанностей.

Кроме того, компания ознакомила работника со своим правом регулярно проверять служебную почту последнего. Значит, информация в ней не относится к его частной жизни. Суд удовлетворил ходатайство и признал увольнение работника законным.

Радует, что к такому же выводу в аналогичном деле пришел и ЕСПЧ (решение по делу «Копланд против Соединенного Королевства»).

### Письменные пояснения очевидца

**Мария Коробенкова**, руководитель практики трудового права ООО «Росмедконсалтинг»

— Я представляла работницу, которая получила производственное отравление. Мы требовали компенсацию морального вреда. Основание — компания не обеспечила безопасные условия труда и долго отказывалась признать несчастный случай производственным.

В суде компания утверждала, что работница повредила здоровье еще до несчастного случая, когда работала в другом цеху. Значит, нет причин платить компенсацию. В районном суде компания ходатайствовала о допросе

## Образцы полезных ходатайств

- ✓ Ходатайство о назначении экспертизы (№ 11, 2015)
- ✓ Возражение ответчика относительно пропуска срока исковой давности (№ 6, 2014)

начальника цеха, где раньше трудилась работница. Суд отказал.

Компания проиграла и подала апелляцию. Она снова просила суд допросить начальника цеха. К ходатайству приложила его письменные пояснения. Начальник связывал ухудшение здоровья работницы с прежней работой. Подпись начальника заверил нотариус. Коллегия ходатайство не удовлетворила и оставила в силе решение районного суда.

Ходатайства с письменным пояснением свидетеля имеют место быть, но использовать их надо в суде первой инстанции. Пояснения свидетеля могут убедить суд допросить его. Если суд откажет, то сторона будет вправе повторно ходатайствовать в апелляции.

### ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ

#### Закрытое заседание

**Полина Пчелкина**, юрист ООО «ПвК Юридические Услуги»

— Однажды ходатайство помогло мне защитить компанию. Суд рассматривал дело об увольнении работника за разглашение коммерческой тайны. Работник приглашал на каждое заседание группу поддержки из друзей и родственников. Эти люди не имели отношение к компании. Поэтому им могла стать известна конфиденциальная информация. Я заявила ходатайство о разбирательстве дела в закрытом судебном заседании. Суд ходатайство удовлетворил.

Также недавно я участвовала в процессе, где работник заявлял десятки ходатайств. Выделю среди них одно. Работник ходатайствовал о незамедлительном исследовании документов в офисе работодателя. Аргументировал тем, что работодатель может подделать их или уничтожить.

Я смогла убедить суд, что это ходатайство необоснованно. Работник не подтвердил свои доводы. Кроме того, отсутствовало формальное основание для проведения такой процедуры — невозможность или затруднительность доставки доказательств в суд (ст. 58 ГПК РФ).

По моим наблюдениям, 75% ходатайств в делах по трудовым спорам заявляют работники и их представители. И в большинстве случаев они просят суд затребовать у работодателя документы. Не оставляйте такие ходатайства без внимания. Возражайте против их удовлетворения, чтобы суд не приобрел к делу невыгодные вам доказательства.

#### Пропуск сроков давности

**Андрей Ковалев**, практикующий юрист, в прошлом государственный инспектор труда

— Суды повсеместно указывают, что трудовой инспектор не вправе выдать предписание, если работник пожаловался в ГИТ за пределами сроков давности по ст. 392 ТК РФ. Например, работника уволили в августе, а жалобу в ГИТ он подает в декабре. То есть он пропускает месячный срок давности на оспарива-

## »» Инспектору нет смысла проверять компанию, если исход судебного дела очевиден

ние увольнения. Такую практику 10 лет назад ввел Верховный суд РФ (определение от 28.06.2006 № 11-В06-8).

Формально инспектор не вправе отказать работнику в проверке, если тот затянул с жалобой. Инспектор обязан проверить компанию, и если найдет нарушения, выдать предписание и оштрафовать. Затем компания идет в суд и заявляет о пропуске работником срока давности на обращение в ГИТ. Суд признает предписание и штраф незаконными.

Иными словами, на стадии проверки работодателя не может заявлять ходатайство о пропуске работником сроков давности. Это право возникает у него только в суде. Абсурдная ситуация. Инспектору нет смысла проверять компанию, если исход судебного дела очевиден. Считаю, что инспекторы должны получить право отказывать в проведении проверки, если работник не соблюдает сроки давности по ст. 392 ТК РФ.

### Выездное заседание

**Яна Зайкова**, партнер, руководитель коммерческой практики юридической компании «Аликин и Кобяков» — Как-то я оспаривала увольнение егеря за прогул. Его рабочее место — лес площадью 50 кв. км. Суд допросил трех сотрудников компании, которые подписали акт об отсутствии работника. Они уверяли, что не нашли егеря в лесу.

Я заявила ходатайство о проведении выездного судебного заседания. Цель — проверить

### КСТАТИ

## Просите помощи у суда, если работник скрывает доказательство

**Ходатайствуйте перед судом об истребовании доказательства, если сами не можете его получить.**

Суд основывает решение на доказательствах сторон. У кого больше, тот и выиграет. Но бывает, что юрист не может сам получить доказательство. Например, работник отказывается представить документ или компания-оппонент скрывает содержание переписки по электронной почте. В таком случае поможет суд (ст. 57 ГПК РФ). Ходатайствуйте об истребовании доказательства. Лицу, которое проигнорирует запрос суда, грозит штраф.

В одном деле юрист не попросил суд истребовать доказательство и проиграл. Компания сократила работницу — единственного кормильца ребенка-инвалида. Суд признал увольнение незаконным. Причина — юрист не смог получить документ, что супруг работницы трудится. Суд указал, что надо было просить его истребовать документ (апелляционное определение суда Чукотского автономного округа от 15.09.2016 по делу № 33-141/2016).

## »» Егеря уволили за прогул. Его рабочее место — лес площадью 50 кв. км.

показания свидетелей: действительно ли три человека могут установить отсутствие егеря на площади в 50 кв. км.

Суд начал обсуждать возможность проведения такого заседания. Представитель компании сразу признал, что три человека не могли исследовать лес и установить, что егеря прогуливает.

В итоге необходимость удовлетворять ходатайство отпала, но оно побудило представителя компании опровергнуть прогул. Дело я выиграла.

### ПОКАЗАНИЯ СВИДЕТЕЛЕЙ

#### Допрос свидетелей из другого города

**Сергей Саурин**, к. ю. н., заместитель председателя Совета НП «Юристы за трудовые права», старший преподаватель кафедры трудового права НИУ «Высшая школа экономики»

— Расскажу о самом интересном ходатайстве в моей практике. Я просил суд направить поручение о допросе свидетелей, которые проживали в другом регионе России. Суд удовлетворил ходатайство. В итоге показания этих свидетелей легли в основу решения.

Такое ходатайство по содержанию похоже на ходатайство о вызове свидетеля. Отличие — в нем необходимо привести список вопросов, которые суд другого региона будет задавать свидетелю. Важно убедить суд, что без свидетельских показаний не обойтись. Только тогда суд удовлетворит ходатайство.

Подобные ходатайства станут популярными в ближайшее время. С 03.10.2016 работники вправе подать иск к работодателю по месту своего жительства (ст. 29 ГПК РФ). Часто это другой город региона или другой субъект РФ. Работодатели и работники станут прибегать к таким ходатайствам, чтобы допросить свидетелей по месту нахождения компании.

#### Письменное мнение работников

**Анна Иванова**, адвокат, руководитель практики трудового права АБ «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры»

— Два года назад я защищала в суде московскую компанию в споре с ГИТ. Она предоставляла менеджерам служебные автомобили в рамках социального пакета. Инспектор ГИТ посчитал, что эти работники совмещают функцию водителей. Поэтому обязал заключить с ними дополнительные соглашения к трудовым договорам.

Сначала я просила суд отложить дело. Нужно было время, чтобы опросить работников компании. Я просила их высказать письменное мнение о предписании трудовой инспекции. Работники пояснили, что функцию водителей не выполняют. Автомобили нужны им, чтобы работать с комфортом.

Затем я ходатайствовала о приобщении пояснения к материалам дела. Суд ходатайство удовлетворил. С учетом пояснений работников я выиграла дело.

## Включите в ходатайство о допросе свидетеля

- ✓ ФИО и адрес свидетеля
- ✓ Обстоятельства, которые он может пояснить
- ✓ Список вопросов

Мнение работника о законности предписания ГИТ работает в том случае, если нарушение неочевидное. Если же компания, например, выплачивает зарплату один раз в месяц, то мнение работника роли не сыграет. Платить деньги надо два раза в месяц (ч. 6 ст. 136 ТК РФ).

### Допрос представителя стороны

**Антон Лукьянчиков**, генеральный директор ООО «АЗ ТЕРРА»

— В позапрошлом году я с коллегой представлял интересы одной компании в споре с работником. Работник получил неосновательное обогащение и уволился. Мы ходатайствовали о допросе директора компании в качестве свидетеля. Суд отказал. Он посчитал, что директор как законный представитель компании заинтересован в исходе дела.

Мы подготовили новое ходатайство, обратив внимание на следующее. Представителя стороны нельзя допросить об обстоятельствах дела, которые стали ему известны в ходе судебного процесса (п. 1 ч. 3 ст. 69 ГПК РФ). В данном случае мы просили допросить директора об увольнении работника и предшествующих обстоятельствах, поскольку эти события возникли до того, как компания подала иск.

На этот раз суд ходатайство удовлетворил и допросил директора в качестве свидетеля. Его показания легли в основу решения. Победа осталась за нами.

## ДАнные СТОРОННИХ ОРГАНИЗАЦИЙ

### Запрос о наличии вакансий

**Юрий Стародумов**, юрист АНО «Центр социально-трудовых прав»

— Ходатайство — это лишь просьба стороны к суду. Удовлетворять его суд не обязан. В трудовых спорах ходатайства обычно бывают самыми заурядными. Стороны часто просят истребовать или приобщить доказательства, отложить дело, провести экспертизу и проч.

Расскажу про ходатайства в делах об оспаривании увольнений, когда работодатель обязан предлагать работнику вакансии. Это, например, увольнение по сокращению штата и в связи с отказом работать в новых условиях.

Я всегда прошу суд запросить у работодателя штатные расписания и расстановки. Документы прошу представить в редакции на день начала процедуры увольнения, на середину процедуры и на день увольнения.

Судьи относятся к таким ходатайствам по-разному. Кто-то требует от работодателя предоставить документы. Кто-то говорит, что не знает о существовании штатных расстановок. А кто-то предлагает работодателю представить другие доказательства (справки, информацию и проч.). В большинстве случаев мне удается с помощью ходатайств акцентировать внимание суда на необходимости проверить наличие вакансий.

**На заметку:** ходатайствуйте не только с целью, чтобы суд принял ваши доказательства, но и чтобы отклонил доказательства другой стороны.

### Запрос доказательств

**Николай Коханов**, руководитель практики трудовых споров юридической компании «Малов и партнеры»

— Недавно я представлял интересы работницы, которая работает управляющей в одной московской компании. Директор не заключил с ней трудовой договор и не издал приказ о приеме на работу. Платить обещал 30 тыс. Р, но денег работница так и не получила.

Работница обратилась к нам за юридической помощью. Она хотела, чтобы суд обязал компанию погасить долги по зарплате и установил факт трудовых отношений. Основание — фактический допуск к работе (ч. 3 ст. 16 и ч. 2 ст. 67 ТК РФ).

Я ходатайствовал перед судом об истребовании доказательств у фирмы, которая по заказу работодателя изготовила служебный пропуск для работницы. Затем просил суд запросить данные пропускной системы у собственника здания, где располагался офис компании.

Суд ходатайства удовлетворил. С помощью собранных доказательств я смог подтвердить факт трудовых отношений между компанией и работницей.

Одновременно я просил суд запросить в Мосгорстате сведения о средней зарплате работников сферы обслуживания. Мосгорстат ответил, что зарплаты таких работников составляют от 15 тыс. до 120 тыс. Р. На основании этих данных суд установил среднюю зарплату работницы. В итоге я выиграл.

### Запрос о трудоустройстве

**Кристина Теплова**, старший юрист юридической фирмы «АЛРУД»

— Хочу рассказать об одном деле, в котором я представляла интересы компании. Работник оспаривал увольнение и требовал заработок за вынужденный прогул. При этом он не сообщил, что через 3 дня после увольнения нашел новую работу. Компания случайно узнала об этом только в ходе судебного процесса.

Факт трудоустройства и дата начала работы в новой компании — существенные обстоятельства дела. Если работник выигрывает, то суд перенесет дату его увольнения на день перед днем трудоустройства на новую работу. Следовательно, уменьшится и период вынужденного прогула.

Чтобы подтвердить трудоустройство работника, я направила его новому работодателю запрос. Ответа не последовало. Тогда я ходатайствовала перед судом, чтобы он направил официальный запрос новому работодателю. Это ходатайство имело важное юридическое значение. С его помощью можно было установить злоупотребление со стороны работника, который не сообщил о трудоустройстве.

Работник не стал дожидаться ответа, так как понял, что нет смысла скрывать факт трудоустройства. Поэтому он отказался от части требований и уменьшил сумму взыскания. Дело работник проиграл. ●

”” *Работник понял, что нет смысла скрывать факт трудоустройства, и отказался от части требований*



## Ходатайствуйте



**НАПРАВИТЬ ПОРУЧЕНИЕ О ДОПРОСЕ СВИДЕТЕЛЯ,**  
который живет в другом регионе



**ПРОВЕСТИ ЗАКРЫТОЕ ЗАСЕДАНИЕ,**  
если планируете обсуждать коммерческую тайну



**ПРИБЛИЗИТЬ ПРОТОКОЛ ДОПРОСА СВИДЕТЕЛЯ НОТАРИУСОМ\*,**  
если свидетель не смог прийти на заседание



**ОТКАЗАТЬ РАБОТНИКУ В ИСКЕ,**  
если он пропустил сроки давности



**ПРОВЕСТИ ВЫЕЗДНОЕ ЗАСЕДАНИЕ,**  
когда установить обстоятельства дела можно только на месте

\* С 01.01.2015 нотариусы вправе обеспечивать доказательства после начала судебного процесса (ст. 102 Основ законодательства РФ о нотариате в ред. Федерального закона от 29.12.2014 № 457-ФЗ).