1. Арбитражный суд РФ. Право на обращение в арбитражный суд. Вид споров, подведомственных арбитражному суду, порядок их рассмотрения и обжалования. Представительство в суде.

**Ответ:**

Существование арбитражной ветви судебной власти в РФ закреплено в ст.127 Конституции РФ.

Все арбитражных суды Российской Федерации являются федеральными судами, применяют единое материальное и процессуальное законодательство, обеспечивая равную для всех возможность судебной защиты нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов.

Система арбитражных судов Российской Федерации установлена Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 5 апреля 1995 г. Создана трехзвенная система, состоящая из Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, федеральных арбитражных судов округов, арбитражных судов субъектов Российской Федерации.

**Право на обращение в арбитражный суд.**

В соответствии со ст.4 АПК право обращения в арбитражный суд за защитой нарушенных или оспоренных прав и законных интересов предоставлено всем предприятиям, учреждениям, организациям независимо от формы собственности, а также гражданам, занятым в сфере предпринимательской деятельности. Существование права на возбуждение конкретного дела связано с наличием определенных предпосылок и соблюдением установленного законодательством порядка обращения в арбитражный суд. Отсутствие предпосылок или нарушение порядка реализации права на обращение в суд делают невозможным возбуждение арбитражного производства, в рамках которого материально-правовой спор рассматривается и разрешается по существу.

АПК предусматривает предпосылки - обстоятельства, необходимые для появления права на обращение в арбитражный суд:

* возможность рассмотрения данного дела в арбитражном суде;
* отсутствие вступившего в законную силу решения суда общей юрисдикции или арбитражного суда, определения о прекращении производства по делу ввиду отказа от иска или заключения мирового соглашения, вынесенных по тождественному делу;
* отсутствие в производстве суда общей юрисдикции, арбитражного суда, третейского суда дела по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
* отсутствие вступившего в законную силу принятого по тождественному спору решения третейского суда, за исключением случаев, когда повторное рассмотрение дела в третейском суде, вынесшем решение, ввиду отказа арбитражного суда в выдаче исполнительного документа, невозможно.

Отсутствие хотя бы одной из этих предпосылок предполагает отсутствие и самого права, что влечет отказ в принятии искового заявления в арбитражный суд. Все предпосылки права носят объективный, неустранимый характер.

Для положительного решения вопроса о возбуждении конкретного дела в арбитражном суде недостаточно наличия у лица права на предъявление иска, необходимо еще и реализовать это право в надлежащем порядке. Исходя из содержания ст.108 АПК, к порядку обращения в арбитражный суд предъявляется исчерпывающий перечень требований:

* исковое заявление по содержанию и форме должно соответствовать требованиям процессуального законодательства;
* исковое заявление должно быть подписано лицом, имеющим на то право;
* дело должно быть подсудно арбитражному суду;
* истец обязан представить доказательства направления другим лицам, участвующим в деле, копий искового заявления;
* истец должен предоставить доказательства уплаты государственной пошлины или заявить ходатайство об освобождении, отсрочке, рассрочке ее уплаты;
* истцу следует представить доказательства соблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора, в случае, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;
* наличие связи между несколькими требованиями, заявленными истцом в рамках одного искового заявления;
* истцу надлежит представить доказательства обращения в банк или иное кредитное учреждение за получением с ответчика задолженности, когда она, согласно законодательству, может быть получена через банк или иное кредитное учреждение;
* отсутствие до вынесения определения о возбуждении дела заявления истца о возвращении искового заявления.

Наличие у истца права на предъявление иска и соблюдение им порядка его предъявления дают основания для положительного решения вопроса о принятии дела к производству, о чем выносится определение (ст.106 АПК).

Гражданский процессуальный кодекс РФ предусматривает письменную форму подачи искового заявления в суд. В исковом заявлении должно быть указано следующее:

* наименование суда, в который подается заявление;
* наименование истца и ответчика, их место жительство, для юридических лиц – место нахождение, в случае, если заявление подается представителем, также указывается наименование представителя и его адрес;
* обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства; указание обстоятельств, на которых истец основывает свои требования к ответчику, т.е. юридических фактов, составляющих основание иска имеет важное значение для правильного разрешения спора. При этом необходимо указать юридически значимые факты, которые войдут в предмет доказывания по делу. Причем кроме фактических оснований иска, необходимо указывать правовые основания, а именно нормы права, которые были нарушены. Непредставление доказательств по делу не является основанием для отказа в принятии дела к рассмотрению.
* требование истца. Материально-правовое требование истца составляет предмет иска. Характер искового требования определяется характером спорного материального правоотношения, из которого вытекает требование истца. Просьба истца, реализованная в виде данного требования, есть просительный пункт искового заявления. От того, насколько четко и юридически грамотно сформулировано исковое требование, зависит и уяснение судьей позиции истца.
* цена иска, если иск подлежит оценке;
* перечень прилагаемых к исковому заявлению документов.

Заявление подписывается истцом или его представителем. Если истец ссылается на показания свидетелей, то в конце искового заявления должна содержаться просьба о вызове их в суд с точным указанием этих лиц и их адресов.

**Подведомственность споров арбитражным судам.**

К подведомственности арбитражного суда относятся дела по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений (ст. 22 АПК). Понятием экономического спора охватываются все споры, подведомственные арбитражному суду, включая как споры, возникающие из гражданских правоотношений, которые традиционно именовались имущественными, так и споры в сфере управления, возникающие из административных правоотношений.

К экономическим спорам, разрешаемым арбитражным судом, относятся, в частности, следующие споры (ст.22 АПК):

* + преддоговорные споры - о разногласиях по договору, заключение которого предусмотрено законом или если законом или иным нормативно-правовым актом предусмотрено право передачи разногласий, возникших при заключении договора, на разрешение арбитражного суда;
	+ об изменении условий или о расторжении договоров во всех случаях независимо от вида договора;
	+ о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств;
	+ об истребовании собственником или законным владельцем имущества из чужого незаконного владения;
	+ о нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанном с лишением владения;
	+ о возмещении убытков;
	+ о признании не подлежащим исполнению документа, по которому взыскание проводится в бесспорном (безакцептном) порядке;
	+ споры неимущественного характера (например, требование об изменении наименования юридического лица);
	+ о взыскании с организаций и граждан-предпринимателей штрафов государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, выполняющими контрольные функции, если федеральным законом не предусмотрен бесспорный (безакцептный) порядок их взыскания;
	+ о возврате из бюджета денежных средств, списанных органами, осуществляющими контрольные функции, в бесспорном (безакцептном) порядке с нарушением требований закона или иного нормативного правового акта;
	+ о признании недействительными ненормативных актов государственных органов и иных органов, не соответствующих законам и иным нормативным правовым актам и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан;
	+ об обжаловании отказа в государственной регистрации либо уклонения от государственной регистрации в установленный срок;
	+ о защите чести, достоинства и деловой репутации предпринимателей.
	+ об установлении фактов, имеющих юридическое значение (например, о признании факта владения земельным участком);
	+ о несостоятельности (банкротстве) коммерческих организаций, за исключением казенных предприятий, потребительских кооперативов, благотворительных и иных фондов, граждан-предпринимателей.

**Порядок рассмотрения споров.**

Рассмотрение и разрешение дела по существу является основной, центральной стадией арбитражного процесса. В ходе рассмотрения дела проверяется обоснованность взаимных требований и возражений сторон, на основе всестороннего, полного и объективного исследования собранных доказательств устанавливаются их действительные права и взаимоотношения, выявляются условия и причины, породившие спор, дело получает окончательное, законное и обоснованное решение.

Порядок рассмотрения дела по существу в арбитражном суде регулируется в основном нормами, изложенными в гл.гл.16, 17 АПК. Разбирательство дела происходит в открытом судебном заседании с обязательным извещением всех участвующих в деле лиц о времени и месте рассмотрения дела. При рассмотрении дела суд непосредственно исследует доказательства по делу: заслушивает объяснения участвующих в деле лиц, показания свидетелей, заключение экспертов, знакомится с письменными доказательствами, осматривает вещественные доказательства.

Разбирательство происходит устно и при неизменном составе судей. Судебное заседание ведется непрерывно, кроме времени, предназначенного для отдыха.

В процессе судебного заседания, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания, составляется протокол.

Дело должно быть рассмотрено и решение принято в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления искового заявления в арбитражный суд (ст.114 АПК). В исключительных случаях срок разрешения споров может быть продлен председателем арбитражного суда или его заместителем.

Арбитражные споры могут рассматриваться как единолично судьей, так и коллегиально: в составе трех судей.

В арбитражной практике сложился определенный порядок проведения заседания, состоящий из трех этапов:

1. подготовительная часть;
2. рассмотрение дела по существу;
3. принятие решения.

Подготовительная часть заседания имеет главной задачей выяснить, возможно ли рассмотреть спор в данном заседании и создать для этого все условия. Проверяется явка лиц, участвующих в деле, наличие необходимого для рассмотрения дела материала и т.п. Председательствующий разъясняет сторонам и другим лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, выясняет, нет ли у них ходатайств, не изменилась ли позиция сторон в отношении возникшего вопроса. После чего суд приступает к рассмотрению дела по существу.

Рассмотрение дела по существу заключается в выяснении позиций сторон в возникшем споре, исследовании всех имеющихся материалов и установлении на их основе действительных прав и взаимоотношений сторон, причин, обусловивших возникновение данного спора.

Председательствующий коротко излагает суть дела. Затем заслушиваются объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле.

Прокурор, а также уполномоченные органов государственного управления и организаций, обратившихся в суд за защитой прав и интересов других лиц, дают объяснения первыми. После чего могут быть выслушаны объяснения самого лица, в защиту прав которого было начато дело. Однако может быть установлена и иная последовательность выступлений лиц, участвующих в деле.

Председательствующий управляет всем ходом процесса, устраняя из него все, не имеющее отношение к рассматриваемому делу, принимает меры к обеспечению надлежащего порядка в зале заседания. Он обязан оказывать сторонам содействие в осуществлении принадлежащих им прав.

В стадии рассмотрения дела большое значение имеют исследование фактических обстоятельств дела, проверка и оценка собранных доказательств. Исследование обстоятельств дела обычно начинается с проверки фактов, подтверждающих наличие между истцом и ответчиком спорных правоотношений (правообразующих фактов). Суд выясняет обстоятельства, характеризующие взаимоотношения сторон, их права и обязанности. При этом важно определить, какие из искомых по делу фактов должны быть доказаны истцом, а какие ответчиком. Каждое участвующее в деле лицо должно доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается как на основании своих требований и возражений. Арбитражный суд вправе предложить участвующим в деле лицам представить дополнительные доказательства, если сочтет невозможным рассмотреть дело на основании имеющихся доказательств. Обязанность по доказыванию между сторонами в споре распределяется следующим образом: истец доказывает факты, подтверждающие существование или отсутствие спорного правоотношения и нарушение его прав ответчиком. Истец должен доказать факт нарушения ответчиком его прав, размер причитающихся ему сумм, а также принятие мер к предотвращению убытка или уменьшению его размера. Ответчик должен доказать факты, обосновывающие выдвинутые им возражения против иска. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

АПК не содержит норм, регулирующих порядок исследования доказательств. Поэтому арбитражные суды руководствуются порядком, выработанным арбитражной практикой. Все собранные материалы дела исследуются в заседании судом совместно со сторонами и другими лицами, участвующими в деле, и их представителями. Суд обязан непосредственно заслушать объяснения этих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства.

В судебном заседании и при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания составляется протокол. Протокол ведет председательствующий судья или другой судья состава. Протокол подписывается судьей, председательствующим в заседании, не позднее следующего после заседания дня.

Согласно ст.59 АПК, арбитражный суд оценивает все доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, руководствуясь законодательством.

Исследовав материалы дела и оценив все доказательства, арбитражный суд может сделать соответствующий вывод по существу спора. Если в итоге исследования и оценки всех материалов дела стороны придут к соглашению по спору, оно оформляется определением, которым прекращается производство по делу. В других случаях суд с учетом установленных им фактических обстоятельств дела принимает решение – постановление арбитражного суда, которым разрешается спор по существу (удовлетворение в иске, отказ в иске полностью или частично), т.е. определяются действительные взаимоотношения сторон, их права и обязанности. В случаях, когда спор по существу не разрешается (например, прекращение или приостановление производства по делу, назначение экспертизы, отложение дела слушанием и т.д.), арбитражный суд выносит определение.

**Порядок обжалования.**

Различают обжалование решений, не вступивших в законную силу, и решений, вступивших в законную силу. Первые пересматриваются по жалобам участвующих в деле лиц в апелляционной инстанции того же суда, который принял решение в первой инстанции.

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции арбитражный суд по имеющимся в деле доказательствам повторно рассматривает дело, проверяя законность и обоснованность решения суда первой инстанции в полном объеме, т.е. проверяется не только соблюдение судом первой инстанции норм материального и процессуального права, но и фактическая сторона дела. Апелляционная инстанция наделена широкими полномочиями: она может изменить, отменить и принять новое решение, но не может отправить дело на новое рассмотрение в первую инстанцию. В этом — гарантия ускорения принятия окончательного судебного решения по экономическим спорам. Проверка законности и обоснованности решений арбитражного суда осуществляется коллегиально. Жалобу можно подать в течение месяца после принятия решения в первой инстанции. Она рассматривается по правилам рассмотрения дел арбитражным судом в первой инстанции.

Суд повторно рассматривает дело по существу в полном объеме и не связан доводами апелляционной жалобы, но при этом не рассматривает и не принимает новые требования, которые не были предъявлены при рассмотрении искового заявления в первой инстанции. Срок рассмотрения жалобы – один месяц со дня ее поступления.

Кассационная инстанция предназначена для проверки вступивших в законную силу судебных актов арбитражного суда первой и апелляционной инстанций. Причем в этой инстанции судебные акты проверяются только с точки зрения из законности, т.е. рассматривается правильность ссылок на нормы материального и процессуального права.

Право кассационного обжалования предоставляется истцу, ответчику, третьим лицам, прокурору, государственным и иным органам, их правопреемникам, а также лицам, не привлеченным к участию в деле, если вынесенное решение или постановление затрагивает их права и интересы.

Проверку в кассационной инстанции осуществляют федеральные окружные суды. Кассационная жалоба подается в соответствующий суд через арбитражный суд, принявший решение или постановление. Суд, получив жалобу, должен со всеми прилагающимися документами в пятидневный срок направить ее в соответствующий федеральный суд. Жалоба подается в течение одного месяца после вступления в законную силу решения, постановления суда. Кассационный суд проверяет, правильно ли были применены при рассмотрении дела нормы материального и процессуального права. На основании того материала, которым располагал суд первой или апелляционной инстанции при вынесении ими судебного акта. Лицо, подающее жалобу должно направить лицам, участвующим в деле, ее копии и приложить документы, которые у них отсутствуют.

Срок рассмотрения жалобы – один месяц со дня поступления. Порядок рассмотрения – тот же, что и в суде первой инстанции.

Производство в порядке надзора рассматривается как исключительная стадия арбитражного процесса. Поэтому надзорное производство может быть возбуждено только по протестам узкого круга должностных лиц, перечисленных в АПК, это: Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ и его заместители, Генеральный прокурор РФ и его заместители (ст.181 АПК).

Широкими полномочиями наделен Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ при пересмотре дел в порядке надзора. Он может отменить решение полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение; изменить или отменить решение и принять новое решение; отменить решение полностью или частично и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения; оставить в силе одно из ранее принятых решений.

Объект опротестования в порядке надзора – вступившие в законную силу решения всех арбитражных судов РФ, принятые ими в первой инстанции, постановления апелляционных инстанций арбитражных судов субъектов РФ, принятые в кассационном порядке постановления федеральных арбитражных судов округов. Не могут быть объектом опротестования постановления Президиума ВАС РФ. Также объектом могут быть и определения арбитражного суда, вступившие в законную силу (ст.191 АПК).

Для принесения протеста в порядке надзора нужен конкретный повод. Часто это заявление лиц, участвующих в деле. Обращение данных лиц с просьбой о принесении протеста возможно только после реализации права на апелляционный или кассационный пересмотр решений. Но подача подобного заявления не всегда влечет за собой принесение протеста. Для разрешения вопроса о наличии оснований к принесению протеста в порядке надзора должностные лица, управомоченные на принесение протеста, истребуют дело из соответствующего арбитражного суда. Об отсутствии оснований для принесения протеста извещается лицо, подавшее заявление. Также поводом для истребования дела могут служить публикации в средствах массовой информации, результаты обобщения судебно-арбитражной практики и др.

АПК не устанавливает сроков на опротестование решений арбитражного суда.

Протест вместе с делом направляется в Президиум ВАС РФ – единственный судебно-надзорный орган в системе арбитражных судов. Лицам, участвующим в деле, направляются копии протеста. Должностное лицо, принесшее протест в порядке надзора, вправе отозвать его до начала рассмотрения дела. Об отзыве протеста также извещаются все лица, участвующие в деле.

Извещение лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела необязательно, хотя они могут быть вызваны для дачи объяснений. В таком случае им направляются извещения.

В соответствии со ст.15 ФКЗ РФ «Об арбитражных судах в РФ» Президиум ВАС РФ действует в составе Председателя, его заместителей и заместителей председателей судебных составов ВАС РФ. Президиум правомочен решать вопросы при наличии большинства членов Президиума. В заседаниях вправе участвовать Генеральный прокурор РФ (ст.15 Закона). При рассмотрении протеста Президиум заслушивает доклад судьи ВАС РФ об обстоятельствах дела и доводах протеста. Постановления Президиума принимаются открытым голосованием большинством голосов от общего числа присутствующих членов Президиума и подписываются Председателем ВАС РФ. Члены Президиума не вправе воздерживаться от голосования. Постановление Президиума вступает в силу с момента его принятия и не подлежит пересмотру. Постановление направляется лицам, участвующим в деле, в пятидневный срок с момента вынесения заказным письмом с уведомлением о вручении.

Основанием к изменению или отмене решения может служить незаконность или необоснованность судебного акта, однако не допускается отмена правильного по существу решения по одним лишь формальным основаниям.

**Представительство в суде.**

Представительство – процессуальная деятельность, осуществляемая от имени и в интересах участвующих в деле лиц.

Участвующие в деле юридические и физические лица могут сами осуществлять свои процессуальные права, а также поручить их совершение своим представителям.

Дела юридических лиц ведут в арбитражном суде их органы (руководители или их заместители), действующие в пределах полномочий, предоставленных им законом, уставом или положением, или другие работники – представители юридического лица. Полномочия руководителя организации (заместителя) подтверждаются документом, удостоверяющим его служебное положение. Другие работники организации, выступающие в качестве представителей, подтверждают свои полномочия надлежаще оформленной доверенностью организации.

Граждане могут ввести дела в арбитражном суде лично и через представителя. Личное участие гражданина не лишает его права иметь представителя. Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

В качестве представителя организации или гражданина может выступать адвокат, а также любое, наделенное соответствующим полномочием, лицо, в частности представитель фирмы, основной деятельностью которой является юридическое обслуживание организаций. Представителями в суде не могут быть лица, которые: не достигли совершеннолетия, находятся под опекой или попечительством, судьи, прокуроры, работники аппарата суда, если только они не выступают в процессе в качестве уполномоченных соответствующего суда, прокуратуры и арбитражного суда (ст.51 АПК). Адвокат не может быть представителем, если он по данному делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам лиц, обратившихся к нему с предложением быть представителем; если в данном деле он участвовал в качестве судьи, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика или свидетеля; если в данном деле участвуют должностные лица, с которыми адвокат состоит в родстве. Представителями также не могут быть родственники судьи(ей), рассматривающего(их) данное дело (ч.1 ст.16 АПК).

Полномочие на ведение дела в арбитражном суде дает представителю право на совершение от имени представляемых всех процессуальных действий, кроме подписания искового заявления, передачи дела в третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований, признания иска, изменения предмета или основания иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу (передоверие), обжалования судебного акта арбитражного суда, подписания заявления о принесении протеста, требования принудительного исполнения судебного акта, получения присужденного имущества или денег. Полномочия представителя на совершение каждого из указанных действий должно быть специально предусмотрено в доверенности (ст.50 АПК). В исковом заявлении, поданном представителем, указываются его фамилия, имя, отчество, место работы. Если представитель выступает на основании разовой доверенности, то она должна быть приобщена к исковому заявлению. Если же он действует на основании генеральной (общей) доверенности, то достаточно предъявления ее судье при подаче искового заявления.

**2. Задача**.

За неоднократные опоздания на работу бухгалтеру завода Иванниковой были сделаны замечания в устной форме. После чего, как Иванникова не появилась на работе по неизвестной причине в течение рабочего дня, с согласия местного комитета она была уволена за систематическое неисполнение трудовых обязанностей, без уважительных причин. Ознакомившись с приказом на следующий день после увольнения, Иванникова пояснила, что весь день она прождала телевизионного мастера и поэтому причину невыхода на работу нельзя считать неуважительной. Однако администрация приказа не отменила. Возник спор.

**Вопросы:**

1. Трудовая дисциплина, ответственность за нарушение трудовой дисциплины.
2. Обоснована ли мера взыскания, примененная к Иванниковой? Как следует решить спор?
3. Написать проект искового заявления в суд от имени Иванниковой к администрации завода о незаконном увольнении (восстановлении на работу).

**Ответ:**

a) В соответствии со ст. 189 Трудового кодекса РФ, принятого 21.02.2001 г., дисциплина труда – это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с Трудовым Кодексом РФ, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, а также локальными нормативными актами организации. Трудовая дисциплина – это совокупность правовых норм, регулирующих внутренний трудовой распорядок предприятия, устанавливающих трудовые обязанности работников и администрации, определяющих меру поощрения за успехи в труде и ответственности за виновное невыполнение этих обязанностей.

Дисциплинарная ответственность – это обязанность работника понести наказание, предусмотренное нормами трудового права за виновное противоправное неисполнение или ненадлежащее исполнение своих трудовых обязанностей. Основанием дисциплинарной ответственности является дисциплинарный проступок – виновное противоправное деяние (действие или бездействие) в трудовых правоотношениях.

Ответственность за нарушение трудовой дисциплины. Наступает за совершение дисциплинарного проступка, а именно неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей. В подобных случаях работодатель вправе применить к работнику следующие дисциплинарные взыскания:

* Замечание;
* Выговор;
* Увольнение по соответствующим основаниям. (ст.192 КЗоТ РФ).

Но для отдельных категорий работников федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания.

В ст. 193 КЗоТ РФ устанавливается порядок наложения дисциплинарных взысканий, и, согласно данной статье, о наложении дисциплинарного взыскания издается приказ, т.е. взыскание не может быть сделано в устной форме. Следовательно, Иванникова считается не привлекавшейся к дисциплинарной ответственности.

b) В соответствии со ст. 391 и ст. 392 КЗоТ РФ Иванникова вправе обратиться в суд за защитой своих нарушенных прав в течение одного месяца со дня вручения ей копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки, и суд обязан принять к рассмотрению ее заявление о восстановлении на работе. Причем, согласно ст.393 КЗоТ РФ она освобождается от оплаты пошлин и судебных расходов.

Работодатель уволил Иванникову за систематическое неисполнение трудовых обязанностей, без уважительных причин, а именно по ч.5 ст.81 КЗоТ РФ. Но в данной ситуации более подходит увольнение по пункту «а» ч.6 ст.81 ТК РФ, по инициативе администрации, вследствие прогула, т.е., отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня, т.к. понятие систематичность предполагает привлечение к дисциплинарной ответственности два и более раза. Таким образом, на работника должны быть наложены дисциплинарные взыскания в письменном виде, а не в устном, как делались замечания в рассматриваемом нами случае. Следовательно, увольнение Иванниковой незаконно.

Суд при рассмотрении и разрешении данного спора может использовать два подхода:

1. Формальный. При таком подходе во главу угла ставиться нарушенная норма права. Формулировка основания увольнения сделана работодателем неправильно, и поэтому увольнение незаконно. Согласно ст. 394 КЗоТ РФ, суд должен восстановить работника в случае его незаконного увольнения. Судья признает неправомерность увольнения и вынесет решение в пользу работника: о восстановлении его на работе и выплате ему среднего заработка за все время вынужденного прогула, но не более чем за 1 год.
2. Ситуационный. Когда во внимание принимается сложившаяся ситуация: основания для увольнения имеются, но формулировка сделана неправильно. Если при разрешении спора о восстановлении на работе суд признает, что администрация имела основание для расторжения трудового договора, но в приказе дала неправильную формулировку причины увольнения суд вправе привести формулировку причины увольнения в соответствие с действующим законодательством о труде, исходя из фактических обстоятельств, послуживших основанием для увольнения. Но лицу, обоснованно уволенному в связи нарушением трудовой дисциплины либо другие виновные действия работника, суд не вправе изменить формулировку причины увольнения на увольнение по инициативе работника. В данной ситуации суд, рассматривающий индивидуальный трудовой спор, вправе изменить формулировку и указать в решении причину и основание увольнения в точном соответствии с формулировкой Кодекса Законов о Труде РФ, а именно по пункту «а» ч.6 ст.81 КЗоТ РФ – за прогул, т.е. отсутствие на рабочем месте более четырех часов подряд в течение рабочего дня без уважительной причины. Причина, приведенная Иванниковой в свое оправдание, уважительной не является, т.к. она не играет решающей роли в обеспечении жизнедеятельности работника и близких ему лиц и не связана с форс-мажорными обстоятельствами и выполнением общественно полезных функций (например, сдача донорской крови).

c) Проект искового заявления в суд от имени Иванниковой к администрации завода о восстановлении на работе и оплате за время вынужденного прогула.

В Первомайский районный суд г.Кирова

Истец: Иванникова Л.С.

Г.Киров, ул. Ленина, д. 12, кв.9.

Тел. 647-815

Ответчик: ОАО «Кировский шинный завод»,

г.Киров, ул. Профсоюзная, д.12.

**ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ**

о восстановлении на работе и оплате

за время вынужденного прогула.

Я работала бухгалтером в ОАО «Кировский шинный завод» с 12.10.1996 г.

Приказом № 189 от 20.04.2002 я была уволена по инициативе администрации ОАО «КШЗ» в соответствии с ч.5 ст.81 КЗоТ РФ за систематическое неисполнение трудовых обязанностей без уважительных причин.

Увольнение считаю незаконным, так как отсутствует главное основание увольнения по указанной работодателем статье – систематичность неисполнения трудовых обязанностей. Для увольнения по этому основанию необходимо наличие хотя бы одного дисциплинарного взыскания, наложенного в течение текущего года. В период с 19.04.2001 г. к дисциплинарной ответственности я не привлекалась. Следовательно, администрация ОАО «КШЗ» была не вправе уволить меня по вышеуказанному основанию.

С 20.04.2002 г. я не работаю.

В соответствии с вышеизложенным, руководствуясь ст.ст. 391, 392, 393, 394 КЗоТ РФ,

ПРОШУ:

1. Восстановить меня на работе бухгалтером в ОАО «Кировский шинный завод».
2. Взыскать с ОАО «Кировский шинный завод» в мою пользу средний заработок за время вынужденного прогула с 20.04.2002 г. по день восстановления на работе.
3. Освободить меня от государственной пошлины.

Приложение:

* 1. Копия приказа о приеме на работу.
	2. Копия приказа об увольнении.
	3. Выписка из протокола заседания профсоюзного комитета.
	4. Справка о размере заработной платы за последние два календарных месяца работы.
	5. Копия искового заявления.

Подпись

27.04.2002

**Литература.**

1. Закон об Арбитражном суде РФ от 24.06.92.
2. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 05.03.92.
3. Арбитражный процесс: Учебное пособие / под ред. Гукасян Р.Е., Тараненко В.Ф. – М., 1996.
4. Кодекс Законов о Труде Российской Федерации от 21.12.2001. – М., 2002.
5. Комментарий к ГПК РСФСР / Треушников А.С. – М., 1997.
6. Куницин А.Р. образцы судебных документов. – М., 1997.