

ЕСЛИ КОНФЛИКТНЫЙ РАБОТНИК ИНИЦИИРОВАЛ ПРОВЕРКУ —

ЧТО НУЖНО ЗНАТЬ РАБОТОДАТЕЛЮ

Юлия Чумаченко, партнер AEQUITAS

Юлия Баденко, юрист AEQUITAS

AEQUITAS

Практически в каждой компании есть работник, которого всегда что-то не устраивает. По его мнению, работодатель только и думает, как бы не доплатить или иным образом нарушить его права. Любимая тактика таких работников — заваливать жалобами государственные органы. При этом идти в суд они не спешат, так как это гораздо труднее и накладнее. В итоге компанию могут проверять чуть ли не еженедельно.

Помимо «беспокойства», связанного с вмешательством в текущую деятельность компании в ходе проверок, существует риск того, что если государственные органы необоснованно согласятся с доводами работника, они обяжут работодателя устранить нарушения. И тогда неприятности работодателя, если он, конечно, не намерен мириться с «происками» работника и некомпетентностью проверяющих органов, выйдут уже на иной уровень — судебной защиты своих нарушенных прав, что влечет дополнительные временные и материальные затраты.

В условиях экономического кризиса, когда массовые увольнения становятся обычной практикой, а недовольных работников все больше, в этой вечной борьбе за правду побеждает тот, кто владеет актуальной и объективной информацией о своих правах.

Чтобы работодатель чувствовал себя уверенно и не пасовал перед проверяющими, предлагаем своеобразную шпаргалку в форме вопросов и ответов, дающую работодателю общее представление об основных деталях проверки, на которые стоит обратить внимание.

КАКИЕ ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ОРГАНЫ МОГУТ ПРИЙТИ С ПРОВЕРКОЙ И В КАКОЙ СРОК ОБЯЗАНЫ УВЕДОМИТЬ РАБОТОДАТЕЛЯ?

Принимая во внимание наличие конфликта с работником, в первую очередь может иметь место проверка со стороны инспекции труда, либо проверка, инициированная прокуратурой, как со стороны налоговых органов, так и со стороны органов, курирующих сферу деятельности компании.

Порядок назначения проверки состоит в следующем:

✓ **Проверка проводится на основании акта о назначении проверки государственным органом (далее — Акт).**

В Акте должны быть указаны правовые основания проведения проверки и перечислены нормативные правовые акты, требования которых проверяются. Проверка может проводиться только теми должностными лицами, которые указаны в Акте. Наличие Акта и сведений о его регистрации — обязательно. Постфактум Акт может быть предъявлен (или) зарегистрирован только в исключительных установленных законодательством случаях.

✓ **Акт в обязательном порядке регистрируется в уполномоченном органе по правовой статистике и специальным учетам.**

Исключением являются внеплановые проверки государственной инспекции труда по соблюдению требований в области безопасности и охраны труда в случае возникновения угрозы жизни и здоровью работников, а также встречные налоговые проверки.

✓ **О начале проведения проверки компания получает уведомление.**

О проведении проверки, как правило, контролирурующий орган уведомляет проверяемого субъекта **не менее чем за 30 дней**, а о проведении **внеплановой проверки — не менее чем за сутки** (за некоторым исключением) до начала самой проверки с указанием предмета проведения проверки.

Извещение производится путем направления оригинального письменного уведомления нарочно, почтой или факсом.

СЛУЧАИ, КОГДА ПРОВЕРКИ МОГУТ БЫТЬ БЕЗ УВЕДОМЛЕНИЙ РАБОТОДАТЕЛЯ

Без уведомления могут быть проведены только **внеплановые проверки** в следующих случаях:

✓ по вопросам производства (формуляции), транспортировки, хранения, реализации и применения фальсифицированных пестицидов (ядохимикатов), а также производства, закупки, транспортировки, хранения, реализации фальсифицированных лекарственных средств, изделий медицинского назначения и медицинской техники;

✓ на объектах или у субъектов, находящихся на значительном отдалении от места расположения органов контроля и надзора.

Дополнительно отметим, что иной формой контроля за деятельностью компаний-работодателей со стороны государственной инспекции по труду, носящей профилактический характер и не влекущей привлечение к административной ответственности, является посещение. Оно осуществляется без уведомления и регистрации в уполномоченном органе по правовой статистике и специальным учетам, как это предусмотрено при проведении внеплановых государственных проверок.

КАКОВЫ ОСНОВАНИЯ ПРОВЕРКИ РАБОТОДАТЕЛЯ?

При этом проверки делятся на следующие виды:

Проверки, проводимые по особому порядку — проверки, назначаемые на основе оценки степени риска в отношении конкретного проверяемого субъекта (объекта); такие проверки проводятся установленной периодичностью по утвержденному полугодовому плану проведения проверок.

Выборочные — проверки, назначаемые в отношении конкретного проверяемого субъекта (объекта) на основе оценки степени риска, по результатам анализа отчетности, результатов иных форм контроля.

Внеплановые — проверки, назначаемые по конкретным фактам и обстоятельствам, послужившим основанием назначения проверки, в отношении конкретного проверяемого субъекта (объекта).

Основаниями внеплановой проверки являются:

- ✓ контроль исполнения предписаний;
- ✓ обращения физических и юридических лиц по конкретным фактам о возникновении угрозы причинения или причинения вреда законным интересам третьих лиц;
- ✓ обращения физических и юридических лиц, права которых нарушены;
- ✓ поручения органов прокуратуры (или обращения государственных органов) по конкретным фактам причинения вреда законным интересам третьих лиц, государству;
- ✓ встречная или повторная проверка;
- ✓ поручение органа уголовного преследования;
- ✓ обращения субъекта — налогоплательщика;
- ✓ подача проверяемым субъектом уведомления о начале осуществления деятельности (действий) в порядке, установленном Законом «О разрешениях и уведомлениях».

Внеплановой проверке подлежат факты и обстоятельства, выявленные в отношении конкретных субъектов (объектов) и послужившие основанием

для назначения данной проверки. Внеплановые проверки не проводятся в случаях анонимных обращений.

Учитывая вышеизложенное, **бывшим работником может быть подано заявление о проведении только внеплановой проверки**, с обязательным изложением в заявлении факта возникновения угрозы причинения или причинения вреда законным интересам третьих лиц или о нарушениях его прав, с приложением подтверждающих документов. Срок рассмотрения подобных заявлений — 15 рабочих дней. По итогам рассмотрения заявления и приложенных к нему документов орган контроля и надзора может назначить или не назначить внеплановую проверку.

Проверка может проводиться путем:

- ✓ посещения проверяемого субъекта (объекта) должностным лицом государственного органа;
- ✓ запроса необходимой информации, касающейся предмета проверки;
- ✓ вызова проверяемого субъекта с целью получения информации.

КАКИЕ СРОКИ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ ДЛЯ ОБРАЩЕНИЯ РАБОТНИКА С ЖАЛОБОЙ?

Согласно Трудовому кодексу (ст. 172) работник вправе обратиться в согласительную комиссию или суд за защитой нарушенных прав в следующие сроки:

- ✓ по спорам о восстановлении на работе — в течение трех месяцев со дня вручения копии акта работодателя о расторжении трудового договора;
- ✓ по другим трудовым спорам — в течение одного года с того дня, когда работник узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Какой-либо специальной нормы закона о сроках обращения работника в инспекцию труда или иной уполномоченный орган с жалобой, к сожалению, нет.

Сложилась, на наш взгляд, порочная практика, согласно которой сроки исковой давности, указанные в ст. 172 Трудового кодекса, применяются только в целях обращения в суд, тем самым предоставляя работнику возможность жаловаться в инспекцию труда в любой момент, даже много лет спустя после увольнения из компании, фактически злоупотребляя правом на защиту со стороны государства.

Представляется вполне оправданным, что вышеуказанные сроки исковой давности распространяются также и на случаи обращения работника в инспекцию труда или иные уполномоченные органы с жалобой. И основным доводом в обоснование такой позиции является то, что инспектор труда выдает предписание об устранении работодателем допущенных им нарушений с целью защиты нарушенного права работника, подавшего жалобу. И для защиты такого права ст. 172 Трудового кодекса предусматривает соответствующие сроки. Поэтому, действуя в интересах работника, инспектор труда обязан соблюдать эти сроки.

Однако в силу недостаточной урегулированности этого вопроса законодательством он остается пока спорным и может являться предметом отдельного исследования.

КАКИЕ ЕСТЬ ПРАВА У ПРОВЕРЯЮЩИХ ИНСПЕКТОРОВ И ЧТО ОНИ МОГУТ ТРЕБОВАТЬ НА ЗАКОННЫХ ОСНОВАНИЯХ ОТ РАБОТОДАТЕЛЯ / ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА?

Проверяющие должностные лица имеют право:

- ✓ беспрепятственного доступа на территорию и в помещения проверяемого субъекта (объекта) при предъявлении документов;
- ✓ получать документы (сведения) на бумажных и электронных носителях либо их копии для приобщения к акту о результатах проверки, а также доступ к автоматизированным базам данных (информационным системам) в соответствии с задачами и предметом проверки;
- ✓ привлекать специалистов, консультантов и экспертов государственных органов и подведомственных организаций.

Проверяющим запрещается предъявлять требования и обращаться с просьбами, не относящимися к предмету проверки.

КАКИЕ ПРАВА ЕСТЬ У ПРОВЕРЯЕМЫХ СУБЪЕКТОВ?

Проверяемый субъект может **отказаться в проверке**, в том числе, когда:

- ✓ нет основания для проведения проверки, т.е. основание в Акте не указано, либо у субъекта (владельца объекта) имеются большие сомнения

в существовании таких оснований;

- ✓ Акта не существует или Акт не предъявлен субъекту (владельцу объекта);
- ✓ субъекта (владельца объекта) не уведомили о проведении проверки в установленный срок;
- ✓ проверка, проводимая по особому порядку, была уже проведена (не соблюдена периодичность проведения разрешенных проверок);
- ✓ орган проводит проверку, не входящую в его компетенцию;
- ✓ орган грубо нарушает одно из установленных для него ограничений.

Субъект (владелец объекта) при проверке **вправе**:

- ✓ принять Акт;
- ✓ отказаться принимать Акт;
- ✓ не допустить должностное лицо контролирующего органа к материалам, которые это лицо запрашивает. В таких случаях должностное лицо контролирующего органа составляет протокол, который передается субъекту (владельцу объекта) под роспись;
- ✓ отказаться принимать проверочный лист (при проверке, проводимой по особому порядку);
- ✓ не представлять сведения, если они не относятся к предмету проводимой проверки или к периоду, указанному в Акте;
- ✓ не исполнять не основанные на законе запреты контролирующих органов или должностных лиц, ограничивающие деятельность проверяемого субъекта (пользованием объектом);
- ✓ привлекать третьих лиц (представителей) к участию в проверке;
- ✓ фиксировать процесс осуществления проверки с помощью средств аудио- и видеотехники.

По результатам проверки составляется акт о результатах проверки в двух экземплярах. В случае наличия замечаний и (или) возражений руководитель субъекта (уполномоченный представитель) излагает их в письменном виде. В ходе рассмотрения возражения контролирующим органом могут быть инициированы дополнительные проверочные мероприятия. Субъект (владелец объекта) может подать свои возражения на результаты проверки в течение трех календарных дней.

РАЗРЕШЕНО ЛИ ИЗЪЯТИЕ КОМПЬЮТЕРОВ, ДОСТУП К БАЗАМ ДАННЫХ?

Законом «О государственном контроле и надзоре в Республике Казахстан» установлено, что **изъятие и выемка подлинных бухгалтерских и иных документов запрещается** (п.6 ст.21). Закон не предусматривает допустимость изъятия проверяющими компьютеров субъекта.

«ХУДШИЙ СЦЕНАРИЙ»

Если в результате проведения проверки будет выявлен факт нарушений субъектом требований, установленных законодательством, проверяющее должностное лицо (лица) принимает меры по устранению выявленных нарушений, их предупреждению, претворению возможного причинения вреда жизни, здоровью людей и окружающей среде, законным интересам физических и юридических лиц, а также меры по привлечению лиц, допустивших нарушения, к ответственности, установленной законами РК.

Чаще всего проверяющие лица оформляют протоколы об обнаружении административного правонарушения, которые передаются в течение 3 календарных дней вышестоящему должностному лицу или суду, правомочным рассматривать дела об административных правонарушениях. По итогам рассмотрения дела об административном правонарушении на субъект (владельца объекта) (или его должностных лиц) могут быть наложены следующие виды административного взыскания (в зависимости от правонарушения и соответствующей санкции):

- ✓ предупреждение;
- ✓ административный штраф;
- ✓ конфискация предмета, явившегося орудием либо предметом совершения административного правонарушения, а равно имущества, полученного вследствие совершения административного правонарушения;
- ✓ лишение специального права;
- ✓ лишение разрешения (лицензии) либо приостановление его действия, а также исключение из реестра;
- ✓ приостановление или запрещение деятельности.