



**Мы делаем юридические
знания и осведомленность
в правовой сфере
доступными широкому
кругу лиц ради
общественного
блага**

2020 * АПРЕЛЬ

**ИМЕЮ
ПРАВО!**

Усиление ограничений во время карантина

Как известно, карантин в связи с объявленной во всем мире пандемией коронавируса, на Украине продлен до 11 мая. Абсолютное большинство населения вынашивает надежды на то, что этим числом все и будет завершено. Однако, учитывая, что звучат голоса многих экспертов о возможности возобновления карантинных мероприятий осенью, так как они «ожидают новый всплеск эпидемии», мы предлагаем вниманию соотечественников прилагаемую информацию о том, как не быть оштрафованными во время этого и следующего карантина. Это важно, тем более, что и до конца нынешней стадии ограничений нужно всем нам дожить без «лишних приключений».

Нельзя не отметить, что вводимые карантинные ограничения - на грани, а некоторые уже далеко за гранью нарушения конституционных и естественных прав и законных интересов человека и гражданина. И, наверное, людям и общественным организациям следовало бы разобраться с этой ситуацией, обращаясь в государственные органы и судебные инстанции с соответствующими заявлениями и жалобами. Однако, в любом случае мы рекомендуем тем, кто вздумает этим процессом заняться, непосредственно начать делать это после 11 мая, то есть, уже по факту отмены ограничений. Это рационально с той точки зрения, что карантинные мероприятия, иногда более жесткие, чем на Украине, применены правительствами многих государств, в первую очередь тех, которые до сих пор

называли «оплотом демократии и прав человека во всем мире». Это и США, и Великобритания, и Германия, Франция, Италия, Испания и другие. Поэтому, скорее всего, апеллирование к международным (всемирным) и европейским структурам вряд ли принесет успех или какую-то пользу. Хотя, как говорят, «попытка не пытка». Но все же обращаем ваше внимание на непреложную истину: любой риск должен быть разумно оправданным.

Карантинные ограничения на Украине были введены Постановлением Кабинета Министров Украины (КМУ) «О предотвращении распространения на территории Украины острой респираторной болезни COVID-19, вызванной коронавирусом SARS-CoV-2» №211 (далее - Постановление 211), утвержденным 11 марта 2020 года. Это Постановление КМУ расширял и усиливал Постановлениями №215 от 16 марта сего года, №255 от 02 апреля и №291 от 22 апреля с приложениями, которые будут действовать до 11 мая 2020 года включительно.

Прежде, чем обратиться к тому, что запрещено, отметим и некоторые странные «по послаблениям», вызывающие мягко говоря удивление в условиях объявленной пандемии. Так в Постановлении №291 (добавлен пункт 3¹) указано, что на период установленного карантина и на протяжении 30 дней после его окончания разрешено работать без прохождения обязательного профилактического медицинского осмотра лицам, срок прохождения которого для этих лиц наступил как раз на указанный период.

Материалы приложения «Имею право» публикует Общественная организация «Объединение соотечественников «Мирные инициативы - развитие»



Как вам известно, есть целый ряд работников некоторых профессий, производств и организаций, деятельность которых напрямую связана с обслуживанием населения и которые, в соответствии с Постановлением КМУ №559 от 23 мая 2001 г. обязаны проходить профилактический медицинский осмотр. Так вот в условиях ужесточения карантина... этот обязательный осмотр для людей, которые непосредственно обслуживают населения в областях деятельности, особенно связанной с безопасностью и здоровьем людей признан временно не обязательным. То есть, к примеру, медицинский работник, или повар, готовящий пищу в доме для престарелых или в детском доме, на период карантина и целый месяц после его окончания... может продолжать работать без проверки его состояния здоровья.

Ограничения и их разъяснения

4 апреля КМУ опубликовал разъяснения относительно наиболее часто задаваемых вопросов:

Почему ввели правило носить с собой документы, удостоверяющие личность? Наличие у гражданина (физического лица) документов позволит проверить, не должен ли он быть на самоизоляции, или в обсервации. А также это даст возможность органам правопорядка применять административную ответственность для нарушителей правил карантина. То есть - быстро идентифицировать то или иное лицо и незамедлительно применить к нему санкции. (Таким образом, мы можем сделать вывод, что выполняя это требование, гражданин упрощает полиции и другим структурам, которые осуществляют контроль за перемещением лиц в месте проживания, возможность применения санкций за нарушения, в которых могут быть «замечены» эти лица по мнению патруля или других представителей органов, получивших право контролировать граждан во время карантинных мероприятий).

Можно ходить по улице без маски? В Постановлении №211 сказано, что во всех общественных местах вы должны быть в маске или респираторе. Зачем введен обязательный «масочный режим»? Это нужно ради безопасности всех нас, считают в КМУ. То есть, по мнению государственных чиновников, учитывая темпы распространения корона-

вирусной инфекции всех людей пребывающие у власти лица рассматривают как «потенциально инфицированных». Делая такой вывод, они исходят из того, что любой из жителей Украины может не знать, что является переносчиком вируса, и таким образом может подвергать опасности других людей. Маска с некоей долей вероятности (так считают многие) предотвращает возможное инфицирование окружающих. Когда маска на лице, тогда выделение биологического материала, который может содержать возбудитель коронавирусной инфекции, будет значительно уменьшено.

Какова ответственность за нарушение правил карантина? Могут ли гражданина оштрафовать за поход в парк или за отсутствие маски на улице? Да, такая санкция на стадии составления протокола об административной правонарушении, может быть применена полицией. За «нарушение» правил карантина они могут, составив по всем правилам протокол об административном правонарушении, выписать «нарушителю» штраф от 17 до 34 тысяч гривен. А если «нарушены» санитарные правила и нормы относительно мер предотвращения инфекционных заболеваний и их распространения, может быть вменена и уголовная ответственность. (Слова «нарушитель», «нарушение», «нарушены» мы берем в кавычки потому, что составление протокола полицией, даже если оно будет сделано с учетом всех требований законодательства, это еще не есть признание факта нарушения. Сам по себе факт и применение санкций должен сделать только суд. Поэтому мы рекомендуем каждому из вас не признавать за собой никаких нарушений и готовиться заранее к защите своих прав в суде).

Закрывают ли храмы (помещения для отправления культа) на период карантина? Правительство не закрывает культовые помещения, однако массовые мероприятия, в том числе и религиозного характера запрещены.

Кто будет контролировать соблюдение мероприятий карантина? Будет ли полиция стоять на входах в парки? Контроль за соблюдением правил карантина в публичных местах будет осуществлять Министерство внутренних дел (МВД) силами Национальной полиции и Национальной гвардии.

Можно ли ходить по улице вдвоем? В соответствии с введенными ограничениями по улице украинские власти разрешают передвигаться только вдвоем. Исключение - сопровождение детей вне зависимости от их количества.

Можно ли выходить на улицу людям старше 60 лет? По принятым ограничениям люди в возрасте старше 60 лет должны сидеть дома. Они отнесены к «группе повышенного риска» и, по мнению правительственных чиновников, «нуждаются в самоизоляции». Что это означает? Во-первых, они должны находиться в определенном ими месте самоизоляции. Во-вторых, воздерживаться от контакта с другими лицами, кроме тех, с которыми они совместно проживают.

Важно отметить, что «Порядок проведения противозидемических мероприятий, связанных с самоизоляцией лиц», утвержденный Постановлением

КМУ №211 от 11 марта 2020 г., дает подробный перечень лиц, достигших возраста 60 лет, которые не обязаны самоизолироваться. К таким лицам, вероятно чудесным образом защищенным от заболевания, отнесены: государственные служащие и работники государственных органов и органов местного самоуправления, в том числе депутаты Верховной Рады Украины, депутаты местных советов, судьи, военнослужащие и работники Вооруженных Сил Украины, других военных формирований и правоохранительных органов.

От самоизоляции освобождены также те лица, достигшие 60-ти лет (внимание!) «которые осуществляют мероприятия, связанные с недопущением распространения COVID-19, обеспечивают деятельность предприятий, учреждений и организаций независимо от формы собственности, которые:

- проводят деятельность и предоставляют услуги в сферах энергетики, химической промышленности, транспорта, в сферах информационно-коммуникационных технологий, электронных коммуникаций, в банковском и финансовом секторах, оборонной промышленности;

- предоставляют услуги в сферах жизнеобеспечения населения, а именно – централизованного водоснабжения, водоотведения, поставки электроэнергии и газа, производства продуктов питания, сельского хозяйства, охраны здоровья;

- являются сотрудниками коммунальных, аварийных и спасательных служб, служб экстренной помощи населению.

Ограничение также не затронуло работников объектов государственной собственности, имеющих стратегическое значение для экономики и безопасности государства, объектов потенциально небезопасных технологий и производств.

Таким образом, можно сделать вывод, что карантинные ограничения имеют скорее назидательно-воспитательный характер, чем реально противодействуют нераспространению какой-то инфекции, так как если к лицам, освобожденным от ограничения самоизоляции добавить их сотрудников, не достигших 60-летнего возраста из перечисленных категорий, а также членов их семей (ведь работа в таких отраслях все эти люди не живут теперь взаперти на служебных местах), выходит что просто огромное количество населения не обязано самоизолироваться.

А если люди в возрасте старше 60 лет не имеют близких людей младшего возраста, которые могут о них заботиться? Людям, находящимся в самоизоляции (кроме признанных заболевшими острой респираторной болезнью, вызванной вирусом COVID-19) и о которых некому позаботиться, разрешено посещать магазины и другие места торговли, которые размещены на расстоянии не более чем 2 километров от места самоизоляции. Кроме того, КМУ поручил областным государственным администрациям принять дополнительные меры к обнаружению и обслуживанию одиноких лиц и лиц, которые одиноко проживают, среди граждан пожилого возраста, лиц с инвалидностью, лиц, находящихся на самоизоляции, и организовать должное

социальное сопровождение. (Здесь, к сожалению, нужно отметить, что такие мероприятия в широком масштабе не проведены и вряд ли уже будут проведены в период до 11 мая с.г.)

Можно ли гулять вокруг дома? Это не запрещено, но действуют другие ограничения: нельзя передвигаться группами более двух лиц и ходить в парки / скверы, зоны отдыха и тому подобное.

Разрешено выходить на улицу с детьми? Можно ли детям младше 14-летнего возраста выходить на улицу самостоятельно? Детям в возрасте до 14 лет рекомендовано выходить на улицу только в сопровождении родителей или опекунов. В Постановлении №211 указано, что детям не разрешено находиться без сопровождения только в общественных местах. Но, даже подъезд и территория вокруг вашего дома могут подпадать (вернее быть подведены) под определение общественного места, учитывая, что законодательство не дает четкого определения понятия «общественное место». Поэтому рекомендуем детям не покидать дом без сопровождения взрослых.

Можно ли ходить в парк или сквер? Введенными карантинными ограничениями посещение парков, скверов, зон отдыха, лесопарковых и прибрежных зон запрещено. Разрешено такое посещение лишь в случае, если нужно выгулять домашнее животное, или по служебной необходимости.

Как теперь выгуливать домашних животных? Как и раньше, выгуливать домашних животных можно, однако в составе группы не более, чем из двух лиц. Выгул домашних животных в парках и скверах разрешен только одним лицом.

Когда дети снова пойдут в школу? Меры карантина пока объявлены до 11 мая, а поэтому все образовательные учреждения переведены в онлайн режим. Есть информация о том, что начинает работать проект «Всеукраинская школа онлайн». Старт трансляции был осуществлён 6 апреля.

Правда ли, что магазины, банки и аптеки должны обеспечивать посетителей масками или респираторами? Нет, это неправда. Учреждения и магазины, работа которых разрешена в период карантина, должны только контролировать, чтобы посетители находились в зданиях и на территории заведений исключительно в масках или респираторах. Обязанность обеспечения себя масками возложена на посетителей.

Что такое общественное место?

Согласно Постановлению КМУ №255 «О внесении изменений в постановления Кабинета Министров Украины от 11 марта 2020 года №211» и согласно разъяснений Министерства охраны здоровья Украины относительно толкования термина «общественное место» рекомендовано находиться на улице в маске, поскольку в любой момент можно оказаться на территории, которая подпадает под определение «общественное место». (Обратите внимание на «виртуозность» данной рекомендации. Она неформально подтверждает, что в законодательстве нет четкого определения юридического понятия «общественное место»).



Под понятие «общественное место» подводят следующее: это часть (части) любого здания, сооружения, которое доступно или открыто для населения свободно или по приглашению, или за плату, постоянно, периодически или время от времени, в том числе подъезды, а также подземные переходы, стадионы. Также это: •лифты и таксофоны; •помещения и территории учреждений охраны здоровья; •помещения и территории учебных заведений; •детские площадки; помещения и территории спортивных и физкультурно-оздоровительных сооружений и заведений физической культуры и спорта; •подъезды жилых домов; •подземные переходы; •транспорт общего пользования, используемый для перевозки пассажиров; •помещения заведений ресторанного хозяйства; •помещения объектов культурного назначения; •помещения органов государственной власти и органов местного самоуправления, других государственных учреждений; •стационарно оборудованные остановки маршрутных транспортных средств и тому подобное.

При объявлении того или иного места «общественным», некоторые представители государственных органов могут счесть, что опосредованно общественные места определены в статье 178 Кодекса об административных правонарушениях («Распитие пива, алкогольных, слабоалкогольных напитков в запрещенных законом местах или появление в общественных местах в пьяном виде»). Однако это слишком опосредованное определение, так как речь идет, прежде всего, о распитии в **запрещенных местах** (к ним отнесены •улицы, •закрытые спортивные сооружения, •скверы, парки, •все виды общественного транспорта, включая транспорт международного сообщения, и другие запрещенные места - именно так определено в статье). А далее речь идет о том, что эта статья предусматривает санкции также за «появление в общественных местах в пьяном виде, который оскорбляет людское достоинство и общественную нравственность». То есть, непосредственно перечня того, что отнесено к «общественным местам» указанная статья не дает, а лишь называет места, где запрещено распитие алкоголесодержащих напитков.

При этом следует учитывать, что перечень общественных мест может быть составлен и расширен органами местной власти. И здесь каждый заин-

тересованный житель должен самостоятельно изучить документы местных органов власти (местного самоуправления), принятые в развитие рекомендаций КМУ по установлению карантинных ограничений. Например, в г. Киеве к **общественным местам отнесены остановки общественного транспорта и 50-метровая зона вокруг них**; культовые сооружения и 50-метровая зона вокруг них; заведения торговли закрытого и открытого типов, в частности торговые ряды и рынки; кинотеатры и прилегающая к ним территория; и тому подобное.

Поэтому многие эксперты рекомендуют находиться на улице в маске постоянно или, во всяком случае, держать маску при себе, желательно... уже одетой возле лица, если не на лице. Объясняют это именно тем же аргументом: «поскольку в любой момент можете оказаться на территории, которая подпадает под определение «общественное место». И в случае предъявления вам претензий со стороны полицейских или патрульных Нацгвардии и составления соответствующего протокола «о нарушении», вы вынуждены будете самостоятельно или с помощью адвоката доказывать, что «не пребывали в общественном месте» в момент, когда вас остановил патруль.

Ограничение гарантированных Конституцией прав

Карантин, объявленный Кабинетом министров Украины до 11 мая, своими запретами и, собственно, по своей сути, ограничивает некоторые из гарантированных Конституцией прав человека.

Так, многие давно знают, что такое карантин. Но мы напомним еще раз: карантин предусматривает административные и медико-санитарные меры, которые применяют для предотвращения распространения опасных инфекционных болезней. Введение карантина регламентируют статьи 1 и 29 Закона Украины (ЗУ) «О защите населения от инфекционных болезней» и ст.40 ЗУ «О санитарном и эпидемическом благополучии».

Карантин, объявленный на Украине в условиях чрезвычайной ситуации (ЧС) имеет несколько признаков чрезвычайного положения (ЧП). Так, в ст.4 ЗУ «О правовом режиме чрезвычайного положения» определено, что в условиях ЧС могут быть установ-

лены ограничения прав человека: свободы передвижения, свободного выбора места жительства, право свободно покидать территорию Украины.

Ограничение права на свободу передвижения. ЗУ «О защите населения от инфекционных болезней» предоставляет местным органам власти право устанавливать особый режим въезда на территорию карантина и выезда с нее людей и транспорта, производить досмотр вещей, багажа и транспорта и создавать на въездах и выездах с территории карантина контрольно-пропускные пункты. Фактически - это ограничение права человека на свободу передвижения (ст.33 Конституции Украины). Однако имеем противоположную норму - право свободного передвижения на определенных территориях может быть ограничено, если это установлено законом и оправдано общественными интересами (п.4 ст.2 Протокола №4 к Конвенции о защите прав человека и основополагающих свобод. Как мы знаем, международные договоры, к которым присоединили украинское государство своими решениями депутаты ВРУ предыдущих созывов, имеют определенный приоритет над украинским законодательством. А поэтому и меры, применяемые теперь государственными органами, могут быть объяснены именно подобными международными нормативно-правовыми актами, оправдывающими возможность ограничения конституционных и других прав и свобод человека и гражданина).

Ограничения права на образование. Карантин ввели во всех учебных заведениях, поэтому выходит, что школьники и студенты всей страны лишены своего конституционного права - возможности посещать занятия и учиться. Правда, взамен государство придумало аналог очного обучения - «Всеукраинскую школу онлайн», таким образом, как бы не ограничено право получать образование дистанционно. Есть ли дистанционное образование тем самым, которое определено в Конституции? Перевод учебных заведений в «онлайн» форму организации процесса обучения - это нарушение права на образование, ограничение его или всего лишь одна из форм развития системы образования? Такие вопросы следует рассматривать правоведам и ученым соответствующих специализаций в ходе анализа происходящего. Каков в итоге будет дан ответ, во много будет зависеть от общества и политиков, отстаивающих традиционные ценности. Ясно другое: объявленная пандемия коронавируса подхлестнула все процессы перевода человечества в «цифровые формы функционирования». А есть ли такой перевод соответствующим естественным правам и свободам человека и гражданина - вопрос открытый, окончательного ответа на него пока что не дано.

Ограничения проведения массовых мероприятий. Это правило карантина ограничивает свободу собраний. Так, Постановлением КМУ от 11

Центр правовых консультаций



Центр правовых консультаций создан **Общественной организацией «Объединение соотечественников «Мирные инициативы - развитие»** с целью оказания гражданам всесторонней правовой поддержки в соответствии с законодательством Украины и нормами международного права в области прав человека в случаях нарушения их прав, свобод и законных интересов.

Основные направления деятельности Центра:

- предоставление бесплатных юридических консультаций;
- помощь в подготовке претензий, жалоб и исковых заявлений в государственные, административные и судебные органы;
- помощь беженцам и внутренним переселенцам, миграционные вопросы;
- оказание иной юридической помощи гражданам.

Контакты: Skype: pravcentr.kiev ▪

Тел: +38-099-31-43-777

E-mail: pravcentr.kiev@gmail.com ▪

марта «О предотвращении распространения на территории Украины коронавируса» запрещено проводить любые массовые (политические, культурные, развлекательные, спортивные, религиозные и т.п.) мероприятия с участием более 10 лиц. Это фактически ограничение права граждан на свободу мирных собраний.

Ограничение предпринимательства и права на труд. Карантинные мероприятия ограничивают и права граждан на труд и ведение предпринимательской деятельности, гарантированные законодательством Украины и, также, нормами международного права.

Разъяснения Уполномоченного Верховной Рады Украины по правам человека относительно соблюдения прав человека в условиях карантина.

Согласно ч.1 ст.33 Конституции Украины (КУ) каждому, кто на законных основаниях находится на территории Украины, гарантирована свобода передвижения, за исключением ограничений, определенных законом. Таким образом, считает Уполномоченный ВРУ, конституционное право на свободное передвижение не является абсолютным и может быть ограничено соответствующим законом. Здесь важно будет разобраться: можно ли все ограничения, введенные постановлениями КМУ и решениями органов местного самоуправления (местными властями) признать соответствующими или равными законодательному акту, утвержденному ВРУ в установленном конституционном порядке.

Уполномоченный ВРУ считает, что в данном случае и учитывая ситуацию, что сложилась на Украине, и принятием государством мер, связанных с предотвращением распространения на территории Украины объявленной острой респираторной болезни COVID-19, вызванной коронавирусом SARS-CoV-2, таким законом есть ЗУ «О защите населения от инфекционных болезней». Этим законодательным актом определены, в частности, принципы деятельности органов исполнительной власти, органов местного самоуправления, направленной на предотвращение возникновения и распространения инфекционных болезней, локализацию и ликвидацию их вспышек и эпидемий. Указанный ЗУ устанавливает права, обязанности и ответственность физических лиц в сфере защиты населения от инфекционных болезней.

Его статьями 20, 22 предусмотрены обязанности лиц, являющихся (признанных) бактерионосителями, и меры, которые должны быть предприняты в отношении таких лиц. Такие лица в случае, если они создают реальную опасность заражения окружающих, подлежат лечению, медицинскому наблюдению и обследованию в соответствующих учреждениях здравоохранения.

Ст.29 регулирует вопрос установления карантина, во время которого могут быть установлены необходимые профилактические, противоэпидемические и другие мероприятия, их исполнители и сроки проведения, определены временные ограничения прав физических лиц и дополнительные обязанности, которые могут быть на них возложены.

В ст.31 этого же ЗУ определены учреждения (спецбольницы, изоляторы, обсерваторы), на базе которых должны пребывать и пройти необходимые обследования лица, имевшие достоверно установленные контакты с больным на особо опасную инфекционную болезнь, а также лица с симптомами таких болезней.

Как известно, КМУ ввел режим чрезвычайной ситуации на всей территории Украины до 11 мая 2020 г. и карантин с возможностью его продления.

В понимании закона карантин - это административные и медико-санитарные меры, применяемые для предотвращения распространения особо опасных инфекционных болезней, то есть болезней, которые характеризуются тяжелыми и (или) стойкими расстройствами здоровья у значительного числа больных, высоким уровнем смертности и быстрым распространением болезни среди населения. (Здесь заметим: есть ли такой болезнью объявленная пандемия - вопрос глубокого научного и правового анализа, который, в условиях нынешней публичной истерии и объявленных ограничений во всех ведущих государствах мира, вряд ли может быть проведен на официальном уровне, хотя многие эксперты уже обнародовали свои сомнения).

Согласно ст.33 КУ граждане Украины не могут быть лишены права в любое время вернуться на территорию Украины. Но они обязаны придерживаться всех правил и установленных мер безопасности, в частности связанных с обязательной изоляцией (обсервацией), учитывая карантин, введенный режим ЧС и реализацию мер, направленных на предотвращение распространения объявленной в мире пандемии коронавируса.

Следовательно, исходя из опубликованного на сайте Уполномоченного ВРУ по правам человека комментария, это должностное лицо, призванное быть защитником конституционных прав и свобод граждан Украины, полностью поддерживает введенные ограничения прав и свобод человека и гражданина.

Таким образом, мы должны понимать, что в случае рассмотрения вопросов касательно нарушения прав и свобод, связанных с введенными ограничительными мерами, вряд ли можно надеяться на получение какой-либо поддержки от Уполномоченного ВРУ и большинства депутатов, поддержавших введенные ограничения. Но это вовсе не значит, что нет смысла обжаловать те или иные имевшие место нарушения прав и свобод в судебном порядке.



Как не быть оштрафованным во время карантина



Одна из главных целей, ради которых мы публикуем предлагаемые консультации, заключена в том, чтобы наши соотечественники, имеющие осознанное желание осуществлять самозащиту и добиваться защиты своих естественных, конституционных, законных прав и свобод человека и гражданина, заранее готовили себя к экстремальной ситуации, которая может произойти с каждым. Поэтому нужно изучать свои права и законные способы их защиты, изучать нормативно-правовые акты и прецеденты правоприменения. Это важно, так как при возникновении острой необходимости применить свои знания, нужно будет с холодным рассудком и успокоенными нервами произвести правильные и законные действия ради блага своего и близких. Одной из таких экстремальных ситуаций может стать попытка со стороны служащих правоохранительных органов наложить на гражданина штраф во время объявленного карантина.

Во время остановки работниками правоохранительных органов

Что важно знать, если вас остановили на улице сотрудники полиции или Нацгвардии:

- не нужно «платить штраф на месте», проявляя полную правовую тупость;
- вы можете переписать должности и фамилии правоохранителей, а также номера их нагрудных значков;
- показания на месте можно не давать, но в протоколе в письменном виде надо отразить свою позицию (ведь вы ничего не нарушали и факт нарушения должны доказывать представители правоохранительных органов), а также отметить, что вы требуете присутствия адвоката (и если у вас нет своего личного адвоката, обязательно требовать предоставления бесплатного государственного защитника);
- мягко, но уверенно попросите копию протокола;
- видеofиксацию могут проводить не только сотрудники полиции, но и другие люди, в том числе и те, которым вменяют какие-то «нарушения»;
- за административное нарушение могут задержать для установления личности и доставить в отдел полиции, но не более чем на 3 часа.

Как и в случае остановки на дороге водителя автотранспортного средства, лицо, в отношении которого полицейские намерены составить протокол об административном правонарушении за нарушение правил карантина (ст.44 п.3 Кодекса Украины об административных правонарушениях (КоАП)), имеет право спросить у полицейского (если тот сам не предоставил соответствующей информации) его фамилию, имя, отчество, должность, предъявить по требованию служебное удостоверение, номер жетона, если это патрульная полиция - назвать номер патруля. Все это гражданин имеет право фиксировать на видеокамеру или делать аудиозапись.

Полицейский обязан четко назвать основание для привлечения к административной ответственности, норму законодательства (статью, пункт), на основании которой полицейский притягивает к административной ответственности, доказательства, которыми подтверждено совершенное правонарушение, разъяснить право лица на правовую помощь, а также разъяснить права лица, привлекаемого к ответственности, предусмотренные статьями 55, 56, 59, 63 Конституции, ст.268 КоАП. Он должен сообщить, что дело об административном правонарушении будет рассмотрено в сроки, предусмотренные законом (об этом обязательно должна быть сделана отметка в протоколе). Если изначально полицейские не дают соответствующих разъяснений а только требуют предъявить удостоверение личности и высказывают «обвинения в нарушении правил карантина», рекомендуем не спешить вступать в процедуру составления протокола. Полицейские сами должны начать его составление. Но тут нужно понимать: если у гражданина нет желания на три часа ехать в участок для «выяснения личности», тогда следует сообщать свои ФИО.

Напоминаем, что протокол должен содержать следующую информацию: сведения о должностном лице, которое его составляет; дату, время и место составления; фамилию, имя, отчество лица, привлекаемого к ответственности; описания сути административного правонарушения со ссылками на конкретные статьи и пункты нормативно-правовых актов. Утверждение, что «гражданин нарушил правила карантина» - юридически ничемны. И в случае, если в составленном полицией протоколе нет соответствующих уточнений, гражданин должен обязательно написать на протоколе свои замечания по данному поводу, зафиксировав, таким образом, несостоятельность предъявляемых ему претензий.

В протоколе запрещено делать исправления и зачеркивания. Протокол должен быть составлен в двух экземплярах. При этом гражданин не должен обязательно подписывать протокол. Но во время или после составления протокола гражданин, которому предъявлены претензии в «нарушении», имеет право вносить свои замечания, указывать, если с чем-то не согласен. При этом он может делать замечания к протоколу как в самом протоколе, так

и на отдельном листе, но во втором случае важно указать на листе протокола о том, что «замечания к протоколу прилагаю на отдельном листе». Если были противоправные действия со стороны правоохранителей (грубость, угрозы и т.п.), следует указать это в протоколе или приложении к нему в письменном виде. То есть, в целях обеспечения защиты в суде в дальнейшем, рекомендуем обязательно делать ваши замечания на протоколе, в которых важно отметить, что никаких правонарушений вами совершено не было, особенно когда вы точно уверены в таком утверждении.

К протоколу также могут быть отдельно приданы доказательства, которые будут присоединены к материалам дела. При этом гражданин должен четко отметить: ведут ли полицейские видеозапись процесса, которая может впоследствии быть предъявлена обвиняющей стороной в суде. Кроме того, обвинение может быть подтверждено свидетельскими показаниями других лиц. Нужно обязательно требовать от составляющих протокол полицейских привлечения понятых, так как во время судебного разбирательства их показания могут сыграть важную роль для оправдания «обвиняемого», если, конечно, эти понятые, свидетели не будут «подставными». Участие свидетелей важно во время составления протокола на улице, в общественном месте, но не в полицейском участке, где именно и высока вероятность привлечения в качестве «понятых», «свидетелей» лиц, в какой-то мере зависимых от полиции.

Советуем фиксировать на телефон, смартфон, планшет, видеокамеру, имеющие функции видео и аудиозаписи, все, что происходит с момента остановки гражданина патрулем. Конечно же, нужно быть соответствующим образом «технически подкованным» и оснащенным заблаговременно. Мы же понимаем, что в момент остановки гражданина патрулем, если рядом нет близкого человека, никто из посторонних скорее всего не станет предоставлять вам возможность вести видео- или аудиозапись.

Если есть свидетели - следует добиться, чтобы обязательно были записаны в протокол их идентификационные данные и контакты. Тогда таких свидетелей можно будет вызвать в судебное заседание и их показания, возможно, станут основанием для отказа судом в применении к гражданину санкций за «нарушения», вменяемые работниками правоохранительных органов.

В любом случае каждый гражданин должен помнить, что он имеет конституционное право не давать на себя никаких показаний и не признавать за собой никакой вины. Главное при этом всегда вести себя корректно в общении со служащими органов МВД, выполнять их законные требования. В случае отсутствия документов, подтверждающих личность и требования проследовать в отделение полиции для выяснения личности - не оказывать сопротивления, не грубить, а исполнить это законное требование. При этом, повторяем, требовать предоставления адвоката (своего, когда есть, или бесплатного государственного защитника).

Кратко об административном задержании

Если гражданина остановил патруль и требует предъявить документы для удостоверения лич-

ности, а гражданин не имеет при себе такого документа или не хочет называть свои персональные данные, такое лицо на законных основаниях может быть задержано для выяснения личности и доставлено в отделение полиции в порядке административного задержания.

Такое право предоставлено сотрудникам МВД ст.261 КоАП.

Но важно знать, что об административном задержании лица должен быть составлен отдельный протокол. И это не протокол о «нарушении правил карантина».

В протоколе об административном задержании должны быть указаны точно дата и место его составления; должность, фамилия, имя и отчество лица, составившего протокол; сведения о личности задержанного; точное время и мотивы задержания. И здесь очень важна точная фиксация места и времени задержания. Впоследствии, во время судебного разбирательства, если гражданин докажет, что был задержан на время более, чем три часа, установленные законодательством, такое задержание может быть признано незаконным и, соответственно, под сомнения могут быть поставлены и все последующие действия полиции.

То есть, на составлении протокола об административном задержании гражданин имеет право и в своих интересах обязан настаивать. Если лицо, которому полицейские пытаются приписать «нарушение правил карантина», доставлено в отделение полиции, то сначала нужно требовать составления именно протокола о задержании с целью выяснения личности, а уже затем начинать любые разговоры о «нарушении правил карантина».

При задержании с целью выяснения личности главное, чтобы задерживаемый гражданин не начал сопротивление намерению полиции доставить его в участок. Составление такого протокола о задержании имеет для гражданина важное процессуальное значение для дальнейшего рассмотрения дела в суде, так как неправомерное или ненадлежащим образом оформленное задержание - это серьезный довод в пользу лица, которому полиция пытается «пришить дело об административном правонарушении». И тут важны все мелкие детали. Протокол должен быть подписан должностным лицом, его составившим, и самим задержанным. А в случае отказа задержанного от подписания протокола об административном задержании, в протоколе должна быть сделана запись об этом отказе.

При этом о месте нахождения лица, которое задержано для выяснения личности, как и в случае задержания за любое административное правонарушение, сотрудники полиции обязаны немедленно уведомить его родственников, а по просьбе задержанного - также уведомить руководителей предприятия, учреждения, организации, в которых работает задержанный гражданин.

В любом случае по факту административного задержания гражданину следует потребовать копию протокола о задержании.

Когда нельзя привлечь к штрафу

1. В протоколе неправильно указана суть правонарушения или не указана вообще. В протоко-

ле об административном правонарушении должна быть указана суть нарушения, точно соответствующая признакам состава такого правонарушения, указанным в КоАП. Полицейский должен указать, какой конкретно запрет нормативно-правового акта, которым установлены правила карантина, нарушило лицо и какие действия оно совершило.

2. Нет достаточных доказательств. К протоколу об административном правонарушении полицейские должны приобщить доказательства, подтверждающие факт совершения правонарушения: объяснения свидетелей, фото - и видеоматериалы, чеки и тому подобное.

3. Протокол составлен в отношении лица, которое не несет ответственности за правонарушения, ему вменяемые. Существуют нарушения, ответственность за которые могут нести только определенные лица. К примеру, ответственность за работу ресторана в период карантина не могут нести работники, а только владелец. Если протокол составили с приведенными выше ошибками или не приложили достаточных доказательств, суд не может установить обстоятельства правонарушения и оштрафовать лицо, потому что все сомнения в деле должны быть трактуемы в пользу «подозреваемого» в правонарушении лица.

Однако стоит отметить, что составление протокола об административном правонарушении - это право представителя правоохранительного органа, а незаконность такого протокола нужно будет доказывать в суде.

Судебная практика рассмотрения дел о нарушениях условий карантина

Как показывает статистика, лишь в около 15% случаев судьи поддержали полицейских и приняли решение о наложении штрафа в размере от 17 до 35 тысяч гривен. Около 85% составленных полицейскими протоколов не соответствуют требованиям законодательства; из них около 50% протоколов вернули полицейским для доработки; около 25% дел закрывали в связи с отсутствием состава административного правонарушения; около 5% дел закрыли из-за малозначительности совершенного правонарушения; при этом в около 15% случаев лицо, которому вменяли правонарушение, было освобождено от административной ответственности за малозначительностью, суд ограничился устным замечанием, закрыв производство по делу;

20 марта 2020 г. судья Славянского горрайонного суда Донецкой области, рассмотрев материалы о привлечении к административной ответственности по ст.44-3 КоАП («Нарушения правил карантина людей» в части также нарушения санитарно-гигиенических, санитарно-противоэпидемических правил и норм, предусмотренных ЗУ «О защите населения от инфекционных болезней», другими актами законодательства, а также (внимание!) решений органов местного самоуправления по вопросам борьбы с инфекционными болезнями) отказал в привлечении к административной ответственности лица по факту отсутствия в его действиях состава административного правонарушения. Свое решение суд мотивировал тем, для доказанности вины лица в

совершении административного правонарушения инспектором не было предоставлено объяснения посетителей магазина, как свидетелей. В данном случае стандарт доказательства вины «вне разумного сомнения» означает, что при доказывании виновности не должно оставаться ни одного «разумного сомнения» в этом, тогда как наличие такого «разумного сомнения» в виновности лица есть основанием для его оправдания. Недоказанная виновность правовыми нормами приравнена к доказанной невиновности.

Согласно предписаниям ст.62 КУ, обвинение не может быть основано на доказательствах, полученных незаконным путем, а также на предположениях. Все сомнения относительно доказанности вины лица должны быть истолкованы в пользу этого лица. При этом все изложенные в протоколе об административном правонарушении обстоятельства должны быть надлежащим образом проверены и представлять из себя совокупность надлежащих и допустимых доказательств. Суд отмечает, что он не вправе самостоятельно изменять во вред лицу факты, изложенные в протоколе об административном правонарушении, которая, по сути, представляет изложение обвинения в совершении определенного правонарушения, виновность в совершении которого определенным лицом должна быть доказана в суде. Суд также не имеет права самостоятельно отыскивать доказательства виновности лица в совершении правонарушения.

В качестве прецедента правоприменительной практики в части обоснованности доказательств вины подсудимого, можно использовать решение Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ) по делу «Малофеева против России» (решение от 30 мая 2013 г., Заявление № 36673/04). ЕСПЧ установил, среди прочего, нарушение ч.3 ст.6 Конвенции в связи с тем, что в протоколе об административном правонарушении факты правонарушения была сформулирована лишь в общих чертах без конкретизации обстоятельств совершения правонарушения («проведение несанкционированного пикета»). Но национальные суды, рассмотрев дело без участия стороны обвинения, отредатировали факты правонарушения, указав в постановлении суда конкретные обстоятельства правонарушения. Следовательно, по мнению ЕСПЧ, заявителю была известна лишь квалификация деяния, но не фактические обстоятельства обвинения. И таким образом она была лишена возможности надлежаще подготовиться к защите.

Именно поэтому мы акцентируем внимание на следующем: во время составления протокола об административном правонарушении следует не подсказывать ничего полицейским. Помним, что гражданин имеет право ничего о себе не сообщать, ни в чем не признавать свою вину, не давать о себе и о близких, родных никаких показаний. И второе - при отсутствии четкой квалификации правонарушения в протоколе, обязательно сделать об этом запись с замечанием в протоколе.

Нужно изучать подобную правоприменительную практику в тех областях права, с которыми вы можете столкнуться по роду своей деятельности или исходя из специфики места проживания.



Как правильно и безопасно давать и брать в долг

В настоящее время у абсолютного большинства людей нет возможности вести хозяйство на основах самообеспечения, товарный обмен затруднен, потребительская кооперация не развита. А «блага цивилизации», прельстительно смотрящие на всех нас с витрин и из рекламы настолько разнообразны и многочисленны, что без них люди считают прожить невозможным. Но и без денежных средств большинство из них невозможно приобрести. Поэтому, равно как и по многим другим причинам, зачастую люди вынуждены брать в долг. Хорошо, если можно найти того, кто даст на выгодных условиях и без взимания процентов и не будет необходимости обращаться за кредитом в банк или микро-финансовые организации. Но и в этом случае встает вопрос оформления взаимоотношений между берущим и дающим в долг. Между порядочными и близкими людьми долговые обязательства могут быть даны и приняты под честное слово. Во всех иных случаях, в рамках римского или англосаксонского права, юристы рекомендуют закреплять такие отношения в форме договора или расписки.

Договор займа

Одним из наиболее распространенных на сегодняшний день видом гражданско-правовых договоров является договор займа. Однако он, как и любые другие виды сделок, имеет свои особенности, о которых стоит помнить для того, чтобы не остаться

в убытках. Рассмотрим более детально заключения и исполнения таких договоров, санкции за нарушение обязательств по ним и порядок взыскания долга в суде.

Согласно главе 71 Гражданского кодекса Украины (далее - ГКУ) по договору займа одна сторона (заемодатель) передает в собственность другой стороне (заемщику) денежные средства или другие ценности (вещи), определенные родовыми признаками. А заемщик обязуется вернуть заемодателю такую же сумму денежных средств (сумму займа) или такое же количество вещей того же рода и такого же качества.

Договор займа может быть заключен как в устной, так и в письменной форме. В ГКУ указано, что договор займа заключают в письменной форме, если его сумма не менее чем в десять раз превышает установленный законом размер необлагаемого минимума доходов граждан. А в случаях, когда заемодатель юридическое лицо, - независимо от суммы (ч.1 ст.1047 ГКУ). Размер необлагаемого минимума доходов граждан устанавливают законы или постановления, принятые Верховной Радой Украины (ВРУ), указы президента Украины, акты Кабинета министров Украины (КМУ).

Договор займа, как и кредитный договор, и договор банковского вклада, оформляет единые по своей экономической природе отношения. Различия между ними главным образом в том, что кредитором по кредитному договору выступают банки

и другие финансовые учреждения, а в качестве заимодателя по договору займа могут выступать любые физические и юридические лица.

При заключении договора займа стороны руководствуются общими положениями закона о порядке заключения договора. То есть договор заключают путем предложения (оферты) одной стороны заключить договор и принять предложения (акцепта) второй стороной.

По своим признакам договор займа есть реальным, возмездным или диспозитивно безвозмездным, односторонним, срочным или бессрочным.

Договор займа считают заключенным в момент осуществления действий по передаче предмета договора на основе предварительной договоренности (п.2 ч.1 ст.1046 ГКУ). Эта особенность реальных договоров, указанная в части второй ст.640 ГКУ, согласно которой если согласно акту гражданского законодательства для заключения договора необходимы также передача имущества или совершение другого действия, договор приобретает законную силу (заключен, вступает в силу) с момента передачи соответствующего имущества или совершения определенного действия.

Письменная форма договора займа вследствие его реального характера есть доказательством не только факта заключения договора, но и передачи денежной суммы заемщику. На сегодняшний день стороны по договоренности между ними достаточно часто выбирают письменную форму с нотариальным удостоверением.

Договор займа в письменной форме может быть заключен как путем составления одного документа, так и путем обмена письмами (ч.1 ст.207 ГКУ).

В подтверждение заключения договора займа и его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ, удостоверяющий переданный ему заимодателем определенной денежной суммы или определенного количества вещей. В случае наличия у заимодателя такой расписки, письменную форму договора принято считать соблюденной. В то же время несоблюдение письменной формы договора не влечет за собой его недействительность, но имеет следствием невозможность для его сторон доказать свои точки зрения в суде путем ссылки на данные свидетелей (ст.218 ГКУ).

Согласно ст.1051 ГКУ заемщик имеет право оспорить договор займа на том основании, что денежные средства или вещи в действительности не были получены им от заимодателя или были получены в меньшем количестве, чем установлено договором. Но если договор займа должен быть заключен в письменной форме, он не может доказывать это ссылкой на показания свидетелей. Это правило не применимо к случаям, когда договор был заключен под влиянием обмана, насилия, злонамеренной договоренности представителя заемщика с заимодателем или под влиянием тяжелого обстоятельства.

Ст.1048 ГКУ предусматривает, что заимодатель имеет право на получение процентов от суммы займа, если другое не установлено договором или законом. Размер и порядок получения процентов

устанавливают условия заключенного договора. Если договором не установлен размер процентов, его определяют на уровне учетной ставки Национального банка Украины (НБУ).

Исключением из этого правила могут быть в двух случаях:

- договор займа, заключенный между физическими лицами на сумму, не превышающую пятидесятикратного размера необлагаемого минимума доходов граждан, и он не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон договора;

- заемщику переданы вещи, определенные родовыми признаками.

В таких случаях договор считают беспроцентным. В случае отсутствия другой договоренности сторон проценты следует выплачивать ежемесячно до дня возврата займа. В связи с этим при заключении договора займа с целью избежать возможных сложностей по возврату предмета займа следует придерживаться следующих правил.

При передаче вещей или денежных средств обязательно составлять расписку, в которой указывать:

- дату и место заключения договора;
- ФИО, паспортные данные, адрес регистрации и идентификационный код заимодателя;
- ФИО, паспортные данные, адрес регистрации и идентификационный код заемщика;
- сумму денежных средств или название и характеристику предмета, который заимодатель одалживает заемщику;
- наличие или отсутствие уплаты процентов по договору и порядок их уплаты;
- срок, в который заемщик обязуется возвратить заем, а также порядок такого возврата и его место;
- подпись и ФИО заемщика.

При заключении договора стороны должны учесть все основные условия отношений между ними. В заголовке договора необходимо указать место и дату его оформления, полные контактные данные обеих сторон (например, паспортные данные). В том числе необходимо указать сумму, которую сторона передает в долг, указать его валюту и определить порядок возврата денег (наличный или безналичный). А также указать момент передачи денег кредитором. Лучше было бы передавать денежные средства через расчетный счет финансового учреждения, чтобы заранее иметь доказательство фактической передачи денег.

В договоре обязательно необходимо указать права и обязанности сторон, ответственность сторон за просрочку исполнения обязательства (штраф или пеня). Среди основных прав и обязанностей заемщика можно выделить: порядок возврата денег (наличный или безналичный), указав при этом о возможности возврата денежных средств частями или нет, в какой срок заемщик должен их вернуть.

Если договором не установлен срок возвращения займа или этот срок определен моментом предъявления требования, заем должен быть возвращен заемщиком в течение тридцати дней от дня предъявления заимодателем требования об этом, если иное не установлено договором.

Сторонам договора следует произвести обмен копиями паспортов, включая страницы с отметкой о регистрации, и справок о присвоении идентификационного кода.

В случае передачи в заем большой суммы денег по договоренности с заемщиком, перечислить их на банковский счет последнего с указанием соответствующего назначения платежа.

Также стоит учитывать определенные особенности предоставления займов юридическими лицами. Согласно ст.1 Закона Украины (ЗУ) «О финансовых услугах и государственном регулировании рынков финансовых услуг» денежные средства, которые предоставляет юридическое лицо в ссуду на определенный срок и под проценты, по сути есть финансовый кредит. Поэтому, если юридическое лицо имеет намерение предоставить деньги в заем и при этом не подпасть под действие этого требования законодательства, в договоре о предоставлении такого займа стоит отметить, что он есть беспроцентным.

Заемщик обязан вернуть займодателю ссуду в срок и в порядке, установленные договором. Займодатель в свою очередь, согласно ст.545 ГКУ, по требованию заемщика обязан выдать ему расписку о возврате долга частично или в полном объеме. Наличие расписки у заемщика подтверждает выполнение им своих долговых обязательств.

Согласно требований ст.533 ГКУ, заем должен быть возвращен в гривнах. Если в договоре займа определен денежный эквивалент в иностранной валюте, сумма, подлежащая возврату в гривнах, должна быть определена по официальному курсу соответствующей валюты на день платежа, если другой порядок ее определения не установлен договором или законом или другим нормативно-правовым актом.

В случае, когда сумма займа была перечислена на банковский счет заемщика, возвращать ее также целесообразно, хотя и не обязательно, путем перевода на банковский счет займодателя.

Если займодатель отказывается выдать расписку о возврате долга или вернуть долговую расписку, заемщик имеет право задержать возврат займа. Однако и в этом случае следует вернуть денежные средства в положенный срок путем безналичного перевода, если такой способ возврата займа не запрещен договором, либо путем внесения денежных средств в депозит нотариуса в порядке, предусмотренном ст.537 ГКУ.

Следовательно, при возврате займа обязательно следует учитывать следующие обстоятельства:

- полное соблюдение определенного договором порядка возврата займа;
- ссуда должна быть возвращена в гривнах;
- займодатель должен выдать расписку о возврате займа или вернуть долговую расписку.

В случае нарушения должником сроков возврата займа для него наступают неблагоприятные последствия, предусмотренные главой 51 ГКУ.

Так, кроме суммы долга, заемщик, который просрочил возврат займа, по требованию займодателя обязан уплатить сумму компенсации инфляции за все время просрочки, а также три процента годовых

от просроченной суммы, если иной размер процентов не установлен договором или законом.

Необходимо помнить, что в случае, когда заемщик своевременно не возвратил сумму займа, он обязан уплатить денежную сумму согласно ст.625 ГКУ. То есть - с учетом установленного индекса инфляции за все время просрочки, а также три процента годовых от просроченной суммы, если иной размер процентов не установлен договором или законом.

Когда заемщик своевременно не вернул вещи, определенные родовыми признаками, он обязан уплатить неустойку согласно статьям 549-552 ГКУ, которую исчисляют со дня, когда вещи должны были быть возвращены, до дня их фактического возвращения займодателю, независимо от уплаты процентов, подлежащих ему согласно ст.1048 ГКУ.

В случае если договором установлена обязанность заемщика вернуть заем частями (с рассрочкой), то в случае просрочки возврата очередной части займодатель имеет право требовать досрочного возврата части займа, что осталась, и уплаты процентов, подлежащих ему согласно ст.1048 ГКУ.

Очень часто для возврата суммы долга по договору займа займодатели бывают вынуждены обращаться в суд. Значительная часть общей нагрузки на судебные органы в части гражданских дел составляют именно иски о взыскании долга по договору займа, и суды на сегодняшний день имеют устоявшуюся практику по этим вопросам.

С целью наиболее эффективного взыскания долга по договорам займа стоит использовать механизм приказного производства, предусмотренный разделом II Гражданского процессуального кодекса Украины (далее - ГПКУ).

Даже в случае отмены выданного судом приказа по заявлению должника истец получит доказательства проживания должника по указанному адресу, что может быть полезным во время следующего обращения в суд в исковом порядке.

Важнейшей частью судебного процесса доказывания есть сбор и представление в суд надлежащих доказательств заключения договора займа, его условий, срока и порядка их выполнения или не выполнения и причин этого. Предоставление суду таких доказательств обеспечивает принятие судом нужного решения.

Так ст.202 ГКУ предусматривает, что сделкой есть действие лица, направленное на обретение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Согласно ст.208 ГКУ сделки физических лиц между собой на сумму, превышающую в двадцать и более раз размер необлагаемого минимума доходов граждан, кроме сделок, предусмотренных ч.1 ст.206 ГКУ, надлежит совершать в письменной форме. Ст.206 ГКУ предусматривает, что устно могут быть совершены сделки, которые сторонами полностью будут выполнены в момент их совершения. Исключение - исполнение правомочий, которые подлежат нотариальному удостоверению и (или) государственной регистрации, а также правомочий, для которых несоблюдение письменной формы имеет следствием их недействитель-

ность, а также сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме - по договоренности сторон, если это не противоречит требованиям договора или закона.

В связи с тем, что о возврате займа стороны договариваются в момент заключения договора займа, возврат долга не может быть признан сделкой, которая полностью исполнена в момент ее совершения. Следовательно, такой договор надлежит совершать в письменной форме. Поэтому, кроме факта неполучения денег по договору займа, данными свидетелей не может быть подтвержден, с учетом ст.218 ГКУ, также и факт возврата средств займодателю.

В Постановлении от 08 июля 2019 г. по делу №524/4946/16-ц Верховный Суд Украины (ВСУ) указал, что расписка как документ, подтверждающий долговое обязательство, должна содержать условия получения заемщиком в долг с обязательством его возврата и даты получения средств.

Поэтому по делам о взыскании долга по договору займа истец должен подтвердить свое право требовать от ответчика исполнения долгового обязательства, а суд должен установить наличие между истцом и ответчиком правоотношений по договору займа, исходя из действительного содержания и достоверности документа, на основании которого факт заключения договора займа и его условий может быть доказан.

Постановлением от 22 августа 2019 г. по делу № 369/3340/16-ц ВСУ указал, что по своей сути расписка о получении в долг денежных средств есть документом, который должник выдает займодателю по договору займа после получения денежных средств, подтверждая как факт заключения договора и содержание условий договора, так и факт получения должником от займодателя определенной денежной суммы. При этом факт получения денежных средств в долг подтверждает не любая расписка, а именно расписка о получении денежных средств, из содержания которой можно установить переход определенной суммы средств от займодателя к заемщику. В постановлении по делу, которое рассматривал ВСУ, суд указал на недоказанность существования между сторонами правоотношений по договору займа, поскольку распиской ответчик лишь обязуется отдать истцу денежные средства после продажи земельного участка, а не вернуть полученную в долг сумму денег.

В своем Постановлении от 18 июля 2018 г. по делу №143/280/17 о взыскании долга по договору займа ВСУ указал, что в соответствии со статьей 59 ГПКУ (в редакции 2004 г.) факт исполнения обязательства по договору займа не может быть доказан с помощью объяснений сторон и показаний свидетелей, но лишь в результате подтверждения этого факта соответствующими доказательствами.

Расписка

Относительно расписки или долговой расписки можно сказать, то это более упрощенный вариант оформления займа, который представляет собой документ, составленный заемщиком в письменной

форме. Расписку должен написать собственноручно именно заемщик, четко в ней указав:

1. Наименование документа - «Расписка»;
2. Фамилию, имя, отчество сторон соглашения, то есть - займодателя и заемщика;
3. Данные, идентифицирующие личность заемщика, например, регистрационный номер учетной карточки плательщика налогов, номер паспорта и когда и каким органом он был выдан;
4. Сумму денег или другой предмет займа;
5. Срок займа;
6. Обязательство именно с формулировкой «вернуть долг» с четко указанной суммой и указанием кому и каким образом (наличными или безналичными средствами);
7. Дату, а также место составления расписки, передачи денег или других предметов займа, подпись заемщика и займодателя;

Расписка крайне желательно должна быть написана собственноручно заемщиком рукой. Но в любом случае - подписана им. В ней не должно быть подчисток и исправлений. Кроме того, расписка может содержать и другую информацию, которую стороны сочтут важной при заключении этой сделки.

В случае, когда стороны договорились совершить сделку, скрепив ее распиской в виде напечатанного текста, необходимо для уменьшения риска признания ее недействительной, в конце поставить не только подпись заемщика и дату получения денег, а также заемщик должен полностью собственноручно написать свою фамилию, имя и отчество. Таким образом, даже если заемщик будет оспаривать свою подпись или отказываться от нее, судебная экспертиза с большей вероятностью установит обратное.

Однако если обратимся к судебной практике, то очевидным будет преимущество рукописной формы составления расписки. Недобросовестные должники в суде прибегают к ухищрениям - ставят под сомнение подлинность своей подписи под документом. Чаще всего почерковедческая экспертиза не может быть проведена из-за того, что не хватает исследуемых образцов. В то же время, если документ написан целиком от руки, у мошенника или не будет возможности воспользоваться такой уловкой, или этих возможностей станет намного меньше.

На практике иногда возникает вопрос: важно ли указывать в расписке цель получения денег? Это не есть обязательным условием, однако, стороны могут договориться между собой об этом и указать по желанию займодателя (например, цель получения денег для покупки автомобиля). В будущем это может служить доказательством в суде, если заемщик будет вести себя недобросовестно и не захочет возвращать деньги.

Также интересным моментом есть получение согласия супруги (супруга) заемщика, которое на наш взгляд желательно получить. В судебной практике возникают случаи признания договора займа и расписки недействительными именно на основании не получения согласия одного из супругов при заключении расписки. То есть жена (или муж) ссылаются на то, что на основании ч.2. ст.65 Семейного кодекса Украины (СКУ) при заключении договоров

один из супругов считает, что он действует с согласия другого супруга (супруги). Каждый из супругов (муж или жена) имеют право на обращение в суд с иском о признании договора недействительным как такого, что заключен вторым из супругов без ее (его) согласия, если заключенная сделка (договор) выходит за пределы мелкой бытовой. Здесь суть в том, что в случае невозврата долга, взятого на себя одним из супругов, и взыскания его по решению суда, пострадать может и второй супруг, и несовершеннолетние дети, так как взыскание долга затронет благосостояние не только супруга, взявшего в долг, но и всей семьи, в которой должник является кормильцем или одним из кормильцев. Хотя на наш взгляд это очень запутанная правовая «история». К примеру, банки зачастую выдают кредиты без спроса согласия второго супруга.

Иногда в расписке не указывают согласованную дату возврата денежных средств. В этом случае необходимо исходить из требований ч.2 ст.530 ГКУ. Если срок (сроки) выполнения должником обязанности не установлен или определен моментом предъявления требования, кредитор имеет право требовать его выполнения в любое время. В соответствии с ч.1 ст.1049 ГКУ заемщик обязан вернуть займодателю заем в установленный срок. А если срок не установлен, тогда в течение тридцати дней со дня предъявления займодателем требования об этом.

Итак, необходимо отправить требование заемщику о возврате денежных средств и направить его почтовой связью (ранее это делали заказным письмом с уведомлением о вручении или ценным письмом с описью вложения, теперь - почтовым экспресс-отправлением с описью вложения) или вручить лично должнику.

В случае не исполнения обязательств по возврату суммы займа, согласно ч.2 ст.625 ГКУ должник, который просрочил выполнение долгового обязательства, по требованию займодателя обязан уплатить сумму долга с учетом установленного индекса инфляции за все время просрочки. А также еще три процента годовых от просроченной суммы, если иной размер процентов не установлен договором или законом. В этом случае также необходимо или почтой, или лично передать должнику требование об уплате 3% и инфляционных потерь за все время просрочки.

По долговой расписке могут быть переданы как денежные средства, так и другие материальные ценности, которые пребывают в свободном обращении. Обратите внимание на то, что передать вещь, права на которую требуют государственной регистрации, по долговой расписке на сегодняшний день невозможно. Это означает, что для автотранспортных средств, недвижимости и других объектов действует особый правовой режим.

Если займодатель передал материальные ценности, необходимо подробно описать их. Если есть необходимость - закрепить индивидуальные признаки. Это обязательный шаг в случае, когда владелец хочет получить обратно вещь, переданную должнику, а не другую с теми же родовыми признаками.

Существенное значение при заключении сделки с помощью долговой расписки имеет и дата возникновения права требования долга как точка отчета для сроков исковой давности. В расписке необходимо указать дату составления документа. Она будет использована для исчисления всех сроков по договору. В том числе и сроков давности - через три года после возникновения права требования возврата долга займодатель теряет право на защиту своих интересов в судебном порядке.

Отсутствие в долговой расписке любого из вышеперечисленных реквизитов приводит к тому, что документ фактически становится ничтожным, как доказательство, которое возможно предъявить в суде. Ценность правильно составленной расписки заключается в том, что это - единственное веское доказательство в судебном процессе, который поможет пострадавшему займодателю выиграть дело и получить свои деньги в результате исполнительного производства.

Говоря об исполнительном производстве, необходимо учитывать, что нормативная база «заточена» под работу с национальной валютой. Поэтому в случае, если должник занимает некоторую сумму иностранной валюты, следует указать по какому курсу должна быть возвращена денежная сумма (например, по курсу НБУ на день предъявления требования о возврате, или по курсу, действовавшему в день совершения сделки (подписания заемщиком расписки).

Подытоживая, можно прийти к выводу, что расписка более простой способ получения денег, однако рискованный, в связи с вышеперечисленными основаниями, хотя большинство людей выбирают именно его. Это связано с тем, что заключая договор займа, стороны не всегда хотят нести материальные затраты в виде оплаты услуг адвоката и нотариуса.

Одной из распространенных разновидностей долговых расписок есть расписка о получении задатка.

Расписка нужна бывает не только для получения денег в долг, но и, например, в случае получения задатка. Скажем, при купле-продаже недвижимости.

Частью 1 ст.570 ГКУ определено понятие задатка. Задатком есть денежная сумма или движимое имущество, которое выдает кредитору должник в счет платежей, которые должник обязуется выплатить в пользу кредитора (например - продавца недвижимости) по договору, предусматривающему тот или иной порядок осуществления платежей. Должник выдает (выплачивает) задаток в подтверждение обязательства (купить объект недвижимости) и в частичное обеспечение его выполнения.

Расписку о получении задатка составляют по форме, аналогичной той, что указана выше для долговой расписки. Однако помимо всего, расписка о получении задатка должна в себе содержать указания того, что деньги получены именно в качестве задатка и переданы в обеспечение исполнения конкретного договора (соглашения), а сторонами в расписке должны быть те же стороны, что и указаны в договоре (соглашении).



Трудовые права: процесс увольнения с работы

На рассмотрении в судах Украины в настоящее время есть огромное количество дел, связанных с нарушением трудовых прав граждан. Большинство из них составляют споры о взыскании заработной платы, на втором месте - дела о восстановлении на работе в связи с незаконным увольнением.

Статьей 43 Конституции Украины гражданам гарантирована защита от незаконного увольнения.

Согласно части 1 ст.235 Кодекса законов о труде (Кзот), в случаях увольнения без законного основания или незаконного перевода на другую работу работник должен быть восстановлен на предыдущем месте.

При рассмотрении споров о незаконном увольнении следует учитывать то, на каком основании может быть осуществлено расторжение трудовых отношений между работодателем и работником. Расторжение трудового договора в законном порядке возможно: а) по желанию работника (ст.38-39 Кзот); б) по соглашению сторон (п.1 ст.36 Кзот); в) по инициативе работодателя / собственника предприятия (ст.40-41 Кзот).

В предлагаемой публикации и последующих её продолжениях мы расскажем о том, как гражданин может защитить свое право на сохранение рабочего места и получение законного вознаграждения.

Итак, **если инициатива прекращения трудового договора принадлежит работнику**, он обязан подать заявление работодателю о своем желании уволиться с занимаемой должности за две недели. Исключения относительно сроков уведомления работодателя об увольнении составляют случаи, определенные в Кзот: переезд на новое место жительства, перевод мужа или жены на работу в другую местность, поступление в учебное заведение

и тому подобное. При таких обстоятельствах работодатель обязан уволить работника без отработки двух недель.

В случае прекращения трудовых отношений по соглашению сторон, работодатель и работник могут согласовать день увольнения без привязки к отработке. На практике нередки случаи увольнения в день достижения сторонами соглашения о прекращении трудовых отношений.

Общие основания для прекращения трудового договора по инициативе работодателя (собственника) закреплены в ст.40 Кзот. К таким основаниям можно отнести:

1) Изменения в организации производства и труда, в том числе в результате ликвидации, реорганизации, банкротства или перепрофилировании предприятия, учреждения, организации, сокращения численности или штата работников;

2) Выявленное несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации или состояния здоровья, которые препятствуют продолжению выполнения возложенных на него обязанностей на требуемом уровне; а также отказ в предоставлении допуска к государственной тайне или отмена ранее разрешенного допуска к государственной тайне, если исполнение возложенных на работника обязанностей требует доступа к государственной тайне;

3) Систематическое невыполнение работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка, если к работнику ранее были применены меры дисциплинарного или общественного взыскания;

4) Прогул (в том числе отсутствие на работе более трех часов в течение рабочего дня) без уважительных причин;

5) Неявка на работу в течение более четырех месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности (заболевания), не считая отпуск по беременности и родам, если законодательством не установлен более длительный срок сохранения места работы (должности) при определенном заболевании. При этом за работниками, утратившими трудоспособность в связи с трудовым увечьем или профессиональным заболеванием, место работы (должность) должно быть сохранено до восстановления трудоспособности или установления инвалидности;

6) Восстановление на работе работника, который ранее выполнял эту работу;

7) Появление на работе в нетрезвом состоянии, в состоянии наркотического или токсического опьянения;

8) Совершение по месту работы хищения (в том числе мелкого) имущества владельца, установленного приговором суда, который набрал законную силу, или постановлением органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания или применение мер общественного воздействия;

9) Призыв или мобилизацию собственника (работодателя) - физического лица во время особого периода;

10) Установление несоответствия работника занимаемой должности, на которую он принят, или выполняемой работе в течение срока испытания.

Увольнение по основаниям, указанным в пунктах 1, 2 и 6, допустимо, если невозможно перевести работника, по его согласию, на другую работу.

Часть 3 ст.40 не допускает увольнение работника по инициативе собственника или уполномоченного им органа в период его временной нетрудоспособности (кроме увольнения по вышеуказанному пункту 5), а также в период пребывания работника в отпуске. Исключение из этого правила - случай полной ликвидации предприятия, учреждения, организации.

Дополнительные основания, по которым могут быть уволены отдельные категории работников при определенных условиях, закреплены в ст.41 Кзот:

- однократное грубое нарушение трудовых обязанностей руководителем предприятия, учреждения, организации всех форм собственности (филиала, представительства, отделения и другого обособленного подразделения), его заместителями, главным бухгалтером предприятия, учреждения, организации, его заместителями, а также должностными лицами налоговых и таможенных органов, которым присвоены специальные звания, и должностными лицами центральных органов исполнительной власти, реализующих государственную политику в сферах государственного финансового контроля и контроля за ценами;

- в случае неправомерных действий руководителя предприятия, учреждения, организации, в результате чего выплату заработной платы сотрудникам предприятие осуществляло несвоевременно или в размерах, ниже установленного законом размера минимальной заработной платы;

- неправомерные действия работника, который непосредственно обслуживает денежные, товарные или культурные ценности, если эти действия дают основания для утраты доверия к нему со стороны собственника или уполномоченного им органа;

- совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, не совместимого с продолжением данной работы;

- пребывание вопреки требованиям ЗУ «О предотвращении коррупции» в прямом подчинении у близкого лица (родственника и т.п.);

- наличие у работника реального или потенциального конфликта интересов, который имеет постоянный характер и не может быть урегулирован иным способом, предусмотренным ЗУ «О предотвращении коррупции»;

- прекращение полномочий должностных лиц.

Собственник или уполномоченный им орган по собственной инициативе обязан расторгнуть трудовой договор с должностным лицом в случае повторного нарушения им требований законодательства в сфере лицензирования, по вопросам выдачи документов разрешительного характера или в сфере предоставления административных услуг, предусмотренных статьями 166-10, 166-12, 188-44 Кодекса об административных правонарушениях (КоАП).

Продолжение читайте в следующих выпусках «Имею право!»

