



АДВОКАТСКАЯ ПАЛАТА



№ 5

май 2017

***Открыта подписка на журнал «Адвокатская палата»
на второе полугодие 2017 г.***

Подписной индекс в подписном каталоге агентства
Роспечать — 82201 (минимальный период подписки 1 мес.)
Почта России — П5975 (минимальный период подписки 6 мес.)

Официальное издание Адвокатской палаты Московской области
при поддержке Федерального союза адвокатов России

№ 5 май 2017

Научно-практический журнал, выходит с 01.01.2003

Учредитель: Адвокатская палата Московской области

Издатель: Адвокатская палата Московской области

Главный редактор: Ю. М. Боровков

Выпускающий редактор: А. А. Горшенков

Шеф-редактор: А. Н. Жбанков

Издание зарегистрировано в Министерстве Российской Федерации по делам печати,
телерадиовещания и средств массовых коммуникаций.
Свидетельство о регистрации ПИ-77-14492 от 27.01.2003 г.

Адрес редакции и издателя: 111020, г. Москва, Госпитальный вал, 8/1, стр. 2

Телефон редакции: 8 (495) 360-39-41, 8 (495) 360-86-30

E-mail: armo@bk.ru

Web: www.armo.ru

Подписной индекс: 82201

Отпечатано: ООО ПО «Периодика», 105082, Москва, Спартаковская площадь, д. 14, стр. 3

Тираж 1000 экз. Заказ № 22 648

Цена свободная

© «Адвокатская палата»

Содержание

Палата сегодня

- 2 Дайджест новостей
- 8 К 100-летию «женской» адвокатуры
А. А. Горшенков, выпускающий редактор «АП»
- 26 Из практики прекращения дисциплинарных производств
С. А. Рыбаков, секретарь Квалификационной комиссии АПМО

Новое в законодательстве и практике

- 32 Обзор судебной практики Верховного Суда РФ и иные изменения в законодательстве. Май 2017 г.
Е. Ю. Лазарев, адвокат МКА «ГРАД»

Актуальные вопросы практики

- 40 Критерии запрета права на общение отдельно проживающего родителя с ребенком в практике ЕСПЧ
А. И. Тарабрин, адвокат АПМО
- 52 Отпускная беда или к чему приводит экономия на спичках
И. В. Авдеев, юрист, г. Москва

Обмен опытом

- 58 Пираты Химкинского водохранилища
М. Н. Степанов, заведующий филиалом № 11 МОКА

Дайджест новостей

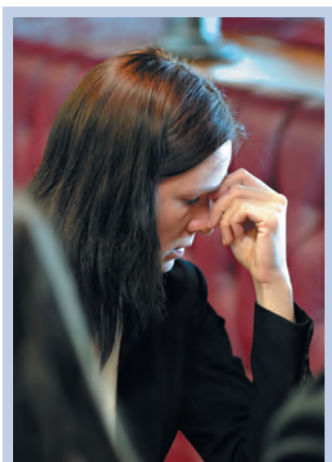
21 мая 2017 г. адвокатское бюро «Юрлов и партнеры» при поддержке Адвокатской палаты Московской области в преддверии дня российской адвокатуры провело юридический турнир Servus Legis в формате игры-викторины «Что? Где? Когда?».

В мероприятии приняли участие 17 команд, в том числе сборные команды адвокатов и стажеров Москвы и Московской области, известных юридических фирм «Юст», «Пепеляев Групп», «Бейкер и Маккензи», аппарата Уполномоченного при Президенте РФ

по защите прав предпринимателей, студентов Института адвокатуры МГЮА. Всего на турнире присутствовало более 170 человек.

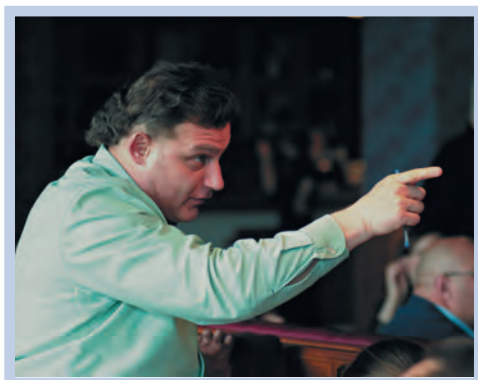
Участники соревнований ответили на 30 вопросов, потребовавших знаний





из области юриспруденции, истории и культуры. Вопросы предполагали не только высокий уровень интеллекта и правовой образованности, но и чувство юмора, которое команды активно демонстрировали. В состав

жюри вошли члены Совета и адвокаты Адвокатской палаты Московской области. Царившая в зале атмосфера азарта и накал эмоций не давали зрителям и участникам скучать ни секунды. По результатам основной части игры впе-





ред вышли три команды-лидера. У двух из них количество очков оказалось равным, и капитанов команд вызвали на блицтурнир. По его итогам второе место заняла команда Бюро присяжных поверенных «Фрейтак и сыновья». Третье место получила команда аппарата Уполномоченного при Президенте РФ по защите прав предпринимателей IN VINO VERITAS.

Победу на турнире одержала команда студентов Института адвокатуры МГЮА «Правило Миранды». Директором Института является вице-президент ФПА РФ, вице-президент АП МО Светлана Игоревна Володина.

Планируется, что юридические турниры «Что? Где? Когда?» в дальнейшем будут проводиться дважды в год – весной и осенью.



26 мая уже в пятнадцатый раз состоялся День донора, организованный при поддержке Адвокатской палаты Московской области добровольным общественным движением «Неформальный благотворительный клуб адвокатов Московского региона» в рамках благотворительного проекта «Голос сердца».

Московская областная станция переливания крови начала свою работу в 9.30 утра в передвижном модуле, установленном у офиса АПМО на Госпитальном валу.

Сдать так необходимую больным детям кровь выразили желание почти пятьдесят человек. К сожалению, по медицинским показаниям, только двадцать девять

получили допуск и сдали они около 14 литров донорской крови!

Многие адвокаты участвуют в этом мероприятии не впервые. Знаменательно, что вновь пришло и немало молодёжи: стажёров и студентов юридических факультетов тех вузов, с которыми у нашей палаты заключены соглашения о сотрудничестве.





УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

101000, Москва, Мясницкая ул., дом 47

тел. 607-18-54, факс 607-39-77

№ *ТМ19656-13*

« » **02 ИЮН 2017** г.

Президенту Адвокатской палаты
Московской области
А.П.ГАЛОГАНОВУ

111020 г. Москва,
ул. Госпитальный Вал, д.8/1 стр. 2

Уважаемый Алексей Павлович!

Примите самые добрые и тёплые поздравления по случаю Дня российской адвокатуры!

Быть адвокатом – большая честь и большая ответственность. Вы достойно выполняете миссию защиты человека и гражданина, внося огромный вклад в своевременное и объективное разрешение судебных дел. Вы всегда помните, что цель не может оправдывать средства, что защита личности от несправедливого обвинения достигается только нравственными приемами и способами в законном порядке.

Не всем дано работать в данной отрасли. Предмет гордости адвокатов - их отличные знания законов Российской Федерации и искреннее желание помогать людям в трудных жизненных ситуациях.

Желаю Вам успешного разрешения дел, мира и любви в семье!

Сердечно поздравляю Вас с профессиональным праздником!

С уважением,
Т.Н.Москалькова

Т.Н.Москалькова

К 100-летию «женской» адвокатуры

1-го июня текущего года мы вспоминаем 100-летие со дня получения женщинами равных прав с адвокатами-мужчинами. С тех самых пор их порой именуют не официально, но красиво, как и подобает в адрес прекрасного пола — адвокатессы. Редакционный совет журнала «Адвокатская палата» решил посвятить майский номер адвокатессам Московской области. Мы попросили нескольких выдающихся женщин-адвокатов ответить на вопросы специальной анкеты и рассказать о значимости профессии в их судьбе.



Вот эти десять вопросов:

1. Женская ли профессия адвоката?
2. Жалели ли Вы о выборе профессии?
3. Кем бы Вы стали, если бы не стали адвокатом?
4. Ваши дети адвокаты?
5. Хотели ли Вы, чтобы они стали адвокатами?
6. Был ли какой-то конкретный момент, когда Вы поняли, что Вы состоялись как адвокат?
7. Есть что-то особенное, что отличает адвоката-мужчину от адвоката-женщины?
8. Есть ли у Вас профессиональное кредо?
9. Какой совет Вы дали бы девушкам, выбирающим профессию адвоката?
10. Стаж работы адвокатом?



Ида Анатольевна Юджевич — адвокат, ветеран Великой Отечественной войны и Московской областной коллегии адвокатов



Первой нашей собеседницей стала совершенно удивительная женщина-адвокат, ветеран Великой Отечественной войны и Московской областной коллегии адвокатов **Ида Анатольевна Юджевич**. Она полна интереса к жизни и профессии, несмотря на то, что — не будем прямо называть ее возраст, поскольку в отношении женщин это считается нескромным — заметим только, она лишь на пять лет младше введения в России звания «адвокатесса». Итак, слово Иде Анатольевне.

1 Адвокатом не рождаются, а становятся. А женщина везде, и в адвокатуре тоже, остается женщиной. Значит, профессия адвоката и женская тоже. («Институтскую практику Ида проходила в республиканской прокуратуре, бывала, конечно, и на судебных заседаниях, однако ни прокурорская, ни судебная деятельность ее не привлекли. Слушая выступления защитников в судах, она твердо решила — буду адвокатом. Ее хотели направить на работу по месту рождения — в Белоруссию, но потом, хотя и не сразу, приняли в адвокаты Татарской Автономной республики Союза советских республик. Она стала трудиться в одной из центральных казанских городских

юридических консультаций с 29 октября 1946 года». Защитница неба и правосудия. «Адвокатская палата», № 7,2015)

2 Абсолютно не жалела.

3 В детстве одно время хотелось музыкой заниматься, пением, потому что я очень хорошо пела. Родители в Гомеле тогда купили нам маленькое детское пианино, и до сих пор помню, как мой старший брат наигрывал на нем «Чижика-пыжика»...

4 Да, моя младшая дочь Светлана адвокат в Никарагуа. А старшая, Любовь, инженер-геодезист.

5 У Светланы два образования, первое — экономическое. Потом появилось горячее желание стать адвокатом. Когда же у нее появилось, то и я поддержала ее в этом и тоже захотела, чтобы она пошла по моим стопам.

6 Такой момент был. Я тогда уже переехала в Подмоскovie и влилась в ряды МОКА. И мне там через некоторое время предложили вступить в партию, что являлось тогда признанием опыта и заслуг человека. Так я стала кандидатом, а затем и членом КПСС, что ощутимо прибавило общественной нагрузки.

7 По-моему, мужчине-адвокату зачастую больше доверяют. Думают, что к нему серьезнее относятся прокуроры и судьи. Хотя, нужно сказать, что и ко мне они обычно относились с уважением.

8 Для меня это терпение и специализация. Я много вела дел, связанных с семейными отношениями, с детьми, с женщинами, потому что всегда

по-человечески сопереживала в таких случаях. («А об одном деле, в котором она долго участвовала, написала тогдашняя главная газета страны — «Правда». Ида Анатольевна защищала директора Солнечногорской юношеской спортшколы Першину, несправедливо обвинявшуюся в хищении государственных средств. После напряженной борьбы за правосудие обвинение с женщины сняли. «Правда» справедливо критиковала прокуратуру, следственные органы, только вот «виновника» победы — адвоката забыла тогда упомянуть. Но что ж поделать — адвокаты в советскую эпоху еще не были на слуху, еще не стали фигурами общественного внимания, как сейчас». Защитница неба и правосудия. «АП» №7, 2015)

9 Надо просто любить свое дело. И не забывать при этом совершенствоваться, следить за изменением законодательства и так далее.

10 Стаж работы адвокатом почти сорок один год.

Лидия Николаевна Ковалева, ветеран МОКА, бывший член Совета Адвокатской палаты Московской области. Ныне — советник президента АПМО, член Квалификационной комиссии АПМО от Московской областной думы и Редакционного совета журнала «Адвокатская палата».

1 Конечно, и женская, и мужская тоже.

2 О выборе профессии юриста никогда не жалела. А вот адвоката — признаться, бывало иногда.

3 Стала бы судьей. В этом плане у меня выбор есть всегда. («Трудовая деятельность Лидии Николаевны начиналась

вполне обычно, как у многих девушек и юношей того времени. После окончания юридического факультета МГУ по распределению 3 года в прокуратуре в должности помощника прокурора, потом 6 лет в качестве народного судьи городского суда, и вот уже больше 30 лет адвокатской работы». Человеческая боль и сострадание — не просто слова. «АП» № 6, 2012)



Лидия Николаевна Ковалева — ветеран МОКА, бывший член Совета Адвокатской палаты Московской области.



4 Нет.

5 Нет.

6 Безусловно, такой момент был, и даже не один. Появлялось ощущение, что у тебя в профессии все нормально.

7 Отличие только внутреннее, это эмоции, психологический настрой. В остальном же, по моему мнению, адвокаты-мужчины не отличаются от адвокатов-женщин.

8 Прежде всего, это профессионализм и обязательные добропорядочность, дипломатичность, честность. Можно сказать и немного по-обывательски: чистоплотность в отношениях, хотя лучше подходит все же честность. Надо добавить и уважение к закону, к оппоненту. Правда, оно должно быть взаимным.

9 И девушкам, и юношам я даю один совет, добавляя при этом: выбрали вы очень трудную профессию. Вас ждет немало испытаний. Но если будете стремиться к профессионализму, буде-

те дотошны в своей профессии, будете внимательно изучать и практику, и законодательство, — обретете очень яркое и красивое призвание. И будете дорожить адвокатурой. («Многие великие адвокаты признают, что адвокатура — это искусство, и Лидия Николаевна владеет им в совершенстве. Каждое ее дело является идеальным подтверждением этих слов. Что бы она ни делала — выступление в суде, чтение лекций, написание статей, работа с молодыми адвокатами, во всем ощущается огромный профессионализм, незаурядность и неподдельный интерес к происходящему. Она всегда искренна, душевна и легка в общении. Когда она что-либо рассказывает, то захватывает внимание слушателей сразу и навсегда — с первых слов и до финальной фразы». Человеческая боль и сострадание — не просто слова. «АП», №6, 2012)

10 В юриспруденции 45 лет, в адвокатуре — 35.

Елена Евстафьевна Бабаянц — ветеран МОКА, ныне состоит в Квалификационной комиссии АПМО



Елена Евстафьевна Бабаянц — ветеран МОКА, ныне состоит в Квалификационной комиссии АПМО, как и Лидия Николаевна, от Московской областной думы.

1 Я бы ответила, что здесь однозначно сказать нельзя.

2 Если бы я сразу начала работать в адвокатуре и ничего другого бы не знала — то никогда не жалела бы. Но я пришла туда из судейского корпуса, а сейчас в Квалификационной комиссии вижу, насколько сложно стало работать адвокатом. Так что теперь я бы задумывалась иногда.

3 Возможно, если бы не здоровье и обстоятельства, я бы не ушла из судей. Однако потом никогда не жалела об адвокатуре. Меня ведь звали обратно, но я говорила о преимуществах адвокатской профессии.

4 Нет.

5 Они все получили техническое образование и состоялись в этой сфере.

6 Наверное, не приведу такого момента. Хотя наш известный адвокат Владимир

Павлович Халмош, царствие ему небесное, когда-то шутил, что еще одно мое призвание, это организовывать для коллег праздники и угощения. Может быть, это тоже являлось признанием адвокатской зрелости.

7 Главное, отличает не пол, а профессионализм. И, к счастью, овладеть им сейчас при желании все-таки больше возможностей. Например, студентов стали учить такому необходимому для адвоката качеству, как красноречию, тогда как в наше время подобной дисциплины не было.

8 О профессионализме я уже говорила, а еще в кредо надо добавить честь.

9 Таким девушкам я бы посоветовала любить свое дело и любить людей.

10 Мой адвокатский стаж 26 лет.



Альбина Ивановна Краснокутская —
в рядах МОКА



Сразу скажем, раскрыв конкретную цифру в конце, что стаж **Альбины Ивановны Краснокутской** в рядах МОКА свыше полувека! Она, лауреат высших адвокатских наград, по-прежнему в боевом строю: активно читает лекции, воспитывая адвокатскую смену и повышая профессионализм коллег, ведет творческие и благотворительные мероприятия палаты. Конечно, без ее ответов невозможно представить наш опрос.

1 Да.

2 Никогда не жалела. («В юности мы ищем пример для подражания, и Альбина, глядя на защитников влюбленными глазами и вслушиваясь в их слова, поняла, что нашла таковой. «Буду только адвокатом!» — решила она и со свойственным ей упорством не отступила от своей цели». Не профессия — состояние души. Сборник «Московская адвокатура: 150 лет. История. Традиции. Современность». М., 2016)

3 Нашла бы что-то такое, что было бы созвучно профессии адвоката.

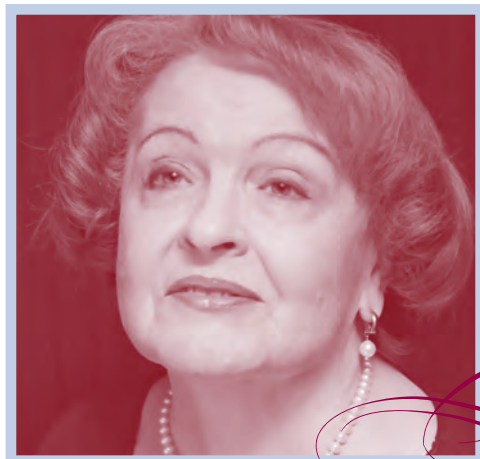
4 Моя дочь Елена адвокат.

5 Да, я хотела, чтобы моя дочь стала адвокатом, пошла по родительским стопам.

6 Такой момент для меня наступил, когда покойный Семен Львович Ария пригласил меня работать с ним по несколькими делам. Я получила колоссальное удовольствие и уверенность в том, что я на правильном пути.

7 Только то, что известно всем на свете.

8 Порядочность при обращениях ко мне и честность при выполнении своего долга. («Моя собеседница считает, что для настоящего адвоката нет значимых и незначимых дел. Ведь, например, даже самый, казалось бы, незначительный уголовный процесс — это сражение за человека против зачастую необоснованного обвинения именем государства. Гражданское дело — отстаивание насущных интересов доверителя. Мелочей нигде нет». Не



Элеонора Сергеевна Шингарева — блестящий цивилист, ветеран МОКА

профессия — состояние души. Сборник «Московская адвокатура: 150 лет. История. Традиции. Современность». М., 2016)

9 Современным молодым девушкам, которые прошли собеседования, экзаме-

ны и получили статус адвоката, я советую не ходить в суд с длинными распущенными волосами и в юбках, свидетельствовавших бы об их отсутствии.

10 Мой адвокатский стаж пятьдесят девять с половиной лет.

Блестящий цивилист, ветеран МОКА *Элеонора Сергеевна Шингарева* также согласилась ответить на наши вопросы:

1 Да, это женская профессия.

2 О своем адвокатском выборе никогда не жалела.

3 Стала бы следователем.

4 Мой сын Евгений адвокат.

5 Сложно ответить на этот вопрос.

6 Такой момент был — после получения первого оправдательного приговора в отношении моего подзащитного.

7 Есть ли что-то особенное, что отличает адвоката-мужчину от адвоката-женщины? Пожалуй, нет.

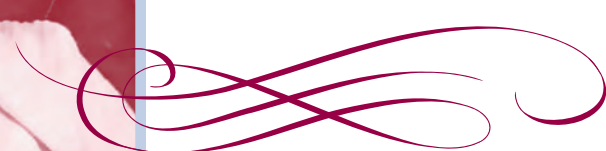
8 Кредо: честность и принципиальность.

9 Советую таким девушкам тысячу раз подумать, способны ли они отдавать себя интересам доверителей двадцать четыре часа в сутки.

10 Стаж работы адвокатом пятьдесят три года.



Светлана Игоревна Добровольская — признанный адвокат, руководитель Общеколлегиального центра МОКА по повышению профессиональной подготовки



Светлана Игоревна Добровольская, несмотря на солидный адвокатский стаж, не относится еще к старшему поколению адвокатов. Однако журналу крайне интересно было знать ее мнение по предложенным вопросам. Ведь Светлана Игоревна не только признанный адвокат, руководитель Общеколлегиального центра МОКА по повышению профессиональной подготовки, но и творческая личность: прозаик, организатор игровых учебных процессов, режиссер адвокатских спектаклей.

1 Да, это женская профессия.

2 Никогда не жалела.

3 Стала бы режиссером в театре.

4 Моя дочь не адвокат, хотя работала помощником адвоката.

5 Наверное, я хотела бы, чтобы она стала адвокатом, однако многое зависит от ее желания.

6 Я это поняла в тот момент, когда выиграла свой первый процесс судом присяжных, и клиент со слезами на глазах вышел из клетки зала Московского областного суда.

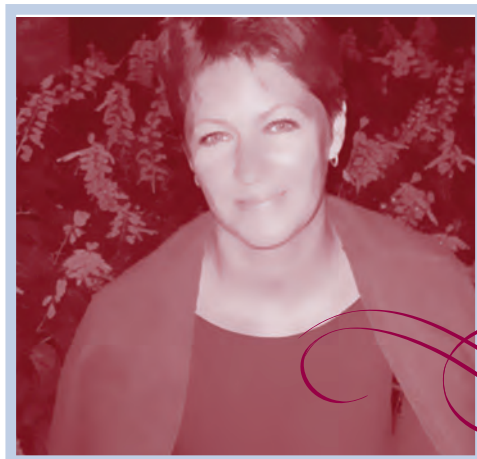
7 Да, безусловно, такое отличие есть. Разное мышление. Адвокат-женщина

дополняет в работе адвоката-мужчину, и наоборот.

8 Dictum factum. Сказано — сделано.

9 Совет девушкам: побольше упорства. Побольше профессиональных знаний, профессиональная честность.

10 Адвокатский стаж двадцать один год.



Елена Евгеньевна Коркунова — заведующая Мытищинским филиалом МОКА, представитель Совета палаты в судебном районе

Заведующая Мытищинским филиалом МОКА, представитель Совета палаты в судебном районе **Елена Евгеньевна Коркунова** из семьи потомственных юристов: ее мама была адвокатом. И дочь, скажем, забегая вперед, тоже адвокат. Впрочем, обо всем по порядку.

- 1 Да, адвокат — женская профессия.
- 2 О выборе профессии никогда не жалела.
- 3 И стала бы только адвокатом.
- 4 Моя дочь адвокат.
- 5 Я хотела, чтобы она им стала.
- 6 Да: когда вместе с дочерью участвовала в одном судебном процессе по гражданскому делу.
- 7 Отличие — в терпении (у женщины).
- 8 Кредо: гуманность и дипломатия.
- 9 Помните, девушки, что адвокат — не только профессия, это — судьба!
- 10 Стаж работы адвокатом тридцать четыре года.

- *Какой совет дать бы девушкам, выбирающим профессию адвоката? Помните, девушки, что адвокат — не только профессия, это – судьба!*



Светлана Николаевна Трубникова —
заведующая филиалом № 24 МОКА



Светлана Николаевна Трубникова заведует филиалом №24 МОКА и отличается большой ответственностью в работе. Признательность попавшего в беду человека — высшая для нее награда.

1 Женская ли профессия адвоката? Да, конечно.

2 О выборе никогда не жалела.

3 Даже не представляю себя без адвокатуры.

4 Нет, дети не адвокаты.

5 И чтобы они стали адвокатами, не хотела бы.

6 Я поняла, что состоялась как адвокат, со второго года самостоятельной работы после стажировки.

7 Конечно — в человеколюбии. Зачастую в женской работе нет формализма, а есть такое желание помочь, которое не связано с материальными соображениями.

8 Кредо в ответственности за то, что делаю в профессии.

9 Если вы не любите людей, у вас нет сочувствия, жалости, расположения к подзащитному и его родственникам, а есть цинизм и расчетливость — не ходите в эту профессию.

10 Мой стаж, если считать со стажерства, с 1983-го, тридцать четыре года.



Эмилия Павловна Серебренникова —
«земской адвокат»



Как были когда-то земские доктора, так есть, можно сказать и «земские адвокаты» — защитники, всю жизнь проработавшие «на земле», в своем районе, пользующиеся там широкой и заслуженной известностью. Одна из них — *Эмилия Павловна Серебренникова*.

1 Да, адвокатура — женская профессия.

2 О своем выборе никогда не жалела.

3 Стала бы только адвокатом.

4 Нет.

5 И не хотела бы, ведь 90-ые годы были очень сложными для профессии. А вот внуки должны стать адвокатами.

6 Такие моменты наступали при вынесении оправдательных приговоров в суде присяжных и освобождении обвиняемых из-под стражи. И тогда, когда через несколько лет тебя разыскивал твой бывший клиент, чтобы сказать спасибо и вновь попросить совета.

7 Логика адвоката-женщины все же уступает, по-моему, практичности мышления адвоката-мужчины.

8 Надо не вводить в заблуждение клиента. А гонорар должен быть разумным. При этом требуется тщательно изучать все дела, в том числе по статье 51 УПК РФ. И произносить на суде умные и красивые речи.

9 Таким девушкам я бы посоветовала всегда выглядеть очень хорошо и мило.

10 Идет сорок седьмой год моего адвокатского стажа.



Екатерина Аркадьевна Гречушкина —
заведущая филиалом № 90 МОКА



Екатерина Аркадьевна Гречушкина заведует филиалом №90 МОКА и состоит в президиуме родной коллегии. Помимо большой профессиональной эрудиции, отличается интересом к искусству и литературе, а ее дочь известная среди подмосковных адвокатов художница.

1 Да, адвокат — несомненно женская профессия.

2 Никогда не жалела.

3 Если бы не стала адвокатом, то хотела бы стать психологом.

4 Да, дети адвокаты.

5 И я хотела, чтобы они выбрали эту профессию.

6 Такой момент у меня наступил, когда состоялось первое мировое соглашение с моим участием.

7 Отличает, как правило, тембр голоса.

8 Нет, я работаю без кредо.

9 Вперед!

10 Мой стаж работы адвокатом двадцать четыре года.

- *Я хотела, чтобы дети выбрали эту профессию*



Татьяна Георгиевна Карповская —
ветеран адвокатуры



Татьяна Георгиевна Карповская — ветеран адвокатуры, человек, как вспоминают коллеги, очень доброжелательный и отзывчивый. Еще ей, быть может, как никакой другой, к лицу звание адвокатесса, как и неизменный атрибут ее одежды — изящная женская шляпка.

- 1 Да, это женская профессия.
- 2 Никогда не жалела.
- 3 Если бы не стала адвокатом, то стала бы врачом.
- 4 Да, дети тоже адвокаты.
- 5 А вот хотела ли бы, чтобы они пошли по этой стезе — не знаю.
- 6 Такой момент был и хотела бы остановиться на нем подробнее. В начале работы я защищала дважды судимого за хулиганство. По данному уголовному делу его также обвинили в том, что он завязал драку и во время драки причинил потерпевшему тяжкие телесные повреждения.

Исходя из обстоятельств дела, я доказывала, что мой подзащитный не был инициатором драки, напротив, защищался,

пытался остановить драку, заявлял участникам конфликта, что он судим и ему драться нельзя. Однако, пытаясь прекратить драку, мой подзащитный причинил потерпевшему тяжкие телесные повреждения, уложил его на землю, прижал потерпевшего коленом к земле, пытаясь его обездвигнуть, что привело к разрыву селезенки потерпевшего.

Я ставила в суде первой инстанции вопрос о превышении пределов необходимой обороны.

Суд первой инстанции со мной не согласился, осудив его к лишению свободы за злостное хулиганство и умышленное причинение тяжкого вреда.

При беседе с коллегами я поняла, что заняла неправильную позицию по делу, так как мой подзащитный действовал в пределах необходимой обороны. Каких



● *Каких это мне стоило душевных переживаний и мук, описать невозможно*

это мне стоило душевных переживаний и мук, описать невозможно.

Во второй инстанции я ставила вопрос об отсутствии состава преступления, в ответ на реплику члена суда заявила: «Мой подзащитный не должен отвечать за неправильную позицию своего адвоката!». Приговор был оставлен без изменения.

В президиуме областного суда в истребовании дела отказали. Член Верховного суда на личном приеме также отказал в истребовании дела, ссылаясь на то, что я не подтвердила доводы жалобы заверенной копией протокола судебного заседания. В районном же суде меня подняли на смех, когда я попросила заверенную копию протокола судебного заседания. Но на личном приеме у заместителя Председателя Верховного суда РСФСР мне удалось убедить его истребовать дело.

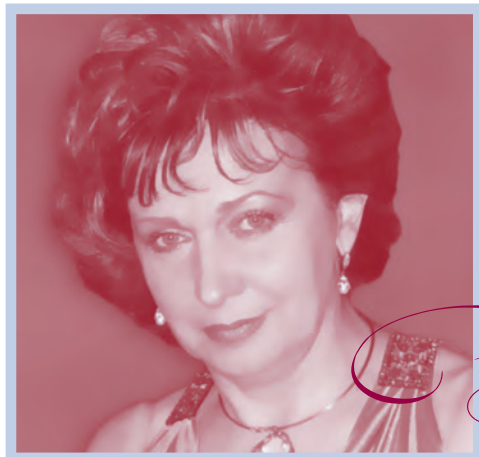
В результате приговор суда был изменен. Подзащитного признали виновным в неосторожном причинении вреда здоровью, снизили меру наказания до отбытого.

7 Женщины, в том числе женщины-адвокаты, более эмоциональны и тратят больше душевных сил при работе с людьми.

8 Кредо — бороться до конца.

9 Девушки, выбирающие профессию адвоката, должны знать, что она нелегкая и очень ответственная, так как иногда от работы адвоката зависят судьбы людей.

10 Стаж работы адвокатом сорок пять лет.



Надежда Николаевна Савельева —
адвокат МОКА

Отвечает *Надежда Николаевна Савельева*, адвокат МОКА с большим стажем. Жизнь коллегии — это и ее жизнь, ее интересы.

1 Нет, адвокатура — не женская профессия.

2 Однако я о своем выборе никогда не жалела.

3 Стала бы только адвокатом!

4 Да, мои дети адвокаты.

5 Но я этого не хотела.

6 Такие моменты наступают каждый раз, когда удастся достигнуть желаемого результата.

7 Женщины, и женщины-адвокаты тоже, более эмоциональны. Это одновременно и помогает, и мешает.

8 Кредо: ответственность и честность.

9 Такие девушки должны помнить, что работа адвоката-женщины зачастую противоречит интересам семьи. Нужно быть готовыми к этому.

10 Мой стаж работы адвокатом тридцать шесть лет.

- *Работа адвоката-женщины зачастую противоречит интересам семьи*



Надежда Владимировна Докторова — адвокат Балашихинского филиала МОКА



Снова забегая вперед, отметим, что профессиональный стаж бывшего адвоката Балашихинского филиала МОКА *Надежды Владимировны Докторовой* составляет 59 лет! И этим уже многое сказано, остальное же дополняют ответы нашей анкеты.

1 Профессия «адвокат» — это высокоинтеллектуальная творческая деятельность, предполагающая непрерывный процесс саморазвития и самосовершенствования, безупречное знание законодательства, изучение правоприменительной практики, умение мыслить и оперативно и стратегически, обладать аналитическими способностями, хорошей памятью, быть склонным к риторике.

Современная женщина по своим интеллектуальным способностям зачастую не уступает мужской половине, а иногда и превосходит своего оппонента в судебном процессе, в том числе и по этическим, культурным и психологическим качествам.

2 Никогда не жалела о выборе профессии.

3 Огромное уважение вызывает профессия врача, но мой выбор был осознанным.

4 Внук стал адвокатом.

5 Да, без сомнения, хотела бы.

6 В 1965 году военным трибуналом военнослужащий Александр Байрачный был осужден по ст. 105 УК и мое ходатайство о помиловании на имя председателя Президиума ВС СССР осталось без удовлетворения. Приговор — высшая мера наказания, был приведен в исполнение. Этот случай воспитал и закалил меня, укрепил в убеждении бороться всеми силами за справедливость и милосердие, породил во мне упорство, настойчивость и даже бойцовские качества, так необходимые в процессе защиты.

7 В рамках судебного процесса отличия быть не должно: и тот и другой должен быть объективен, внимателен, корректен и строго следовать

процедуре судебного слушания. Если рассматривать, к примеру такой вид адвокатской деятельности как юридические консультации, то женщина — адвокат в каких-то конкретных ситуациях зачастую более тонко и чувствительно оценивает обстоятельства дела, порой более успешно использует психологические приемы для обеспечения доверия и понимания, выступая в роли терпеливого слушателя; учитывает личностные качества доверителя. На практике мужчина-адвокат больше склонен к более формальному подходу при оценке обстоятельств дела, в част-

ности, по семейным делам. Все объясняется особенностями эмоционально-психологического портрета мужчины и женщины и их способностью управлять собственными эмоциями. Основной принцип — индивидуальный подход к доверителю, установление с ним честных и доверительных отношений.

8 Строжайшее соблюдение Закона, презумпция невиновности и уважение к доверителю или подзащитному. Мои принципы: «Не навреди!» и «Милость к падшим!».





9 Подумать и еще подумать 333 раза, прежде чем идти в эту сложную и ответственную профессию. Идти только в случае высокой мотивации, в основе которой не престиж, амбиции и высокие гонорары, а чувство профессионального долга, высокая ответственность, стремление отдать все силы во имя защиты справедливости, безупречное знание законодательства, потребность учиться профессии всю жизнь, высокие моральные качества — честность, благородство и привычка мыслить, культура общения. Обязательным личностным качеством в данной профессии счи-

таю — психологическую устойчивость, способность управлять собственными эмоциями. Профессия требует большой самоотдачи.

10 Стаж работы адвокатом 59 лет.

*Материал подготовил
Александр Горшенков*

От редакции

Немного из истории вопроса

В 1908 г. Московский Совет Присяжных Поверенных зачислил в состав помощников присяжных поверенных трех женщин, представивших университетские дипломы об окончании полного курса юридических наук. Определение Совета об этом было отменено Московской Судебной Палатой 20 октября 1908 г. как несогласное с законом.

Еще одна попытка была предпринята 16 ноября 1909 г., когда в Государственную Думу внесен законопроект «О предоставлении лицам женского пола права быть присяжными повѣренными, который был принят к рассмотрению Судебной Комиссией 10 ноября 1911 г.

Наконец, Постановлением Временного правительства от 1 июня 1917 г. женщины утвердились в качестве адвокатов.

Мы обязательно вернемся к более подробному рассмотрению данного вопроса.



Из практики прекращения дисциплинарных производств

К сожалению, и в отношении женщин-адвокатов нередки случаи возбуждения дисциплинарных производств по жалобам доверителей. В этом месяце мы вспоминаем исторические вехи вхождения женщин в адвокатуру. В этой связи очень кстати отметить некоторые примеры из дисциплинарной практики, в которых присущие многим женщинам педантичность и аккуратность доказали несостоятельность предъявленных адвокату претензий.



С. А. Рыбаков,
секретарь
Квалификационной
комиссии АПМО

В АПМО поступила жалоба доверителя в отношении своего адвоката, в которой заявитель сообщает, что адвокат на основании ст. 51 УПК РФ осуществляла защиту доверителя на стадии возбуждения уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 158 УК РФ.

По утверждению заявителя, адвокат ненадлежащим образом исполняла свои профессиональные обязанности: заняла позицию по уголовному делу вопреки воле доверителя и уговорила его подписать протокол допроса с признательными показаниями, не разъяснила ему правовую сторону ситуации и особенности уголовно-правового состава кражи, не разъ-

яснила доверителю право отказаться от допроса в ночное время, не помогла доверителю выстроить позицию защиты по делу, предлагала урегулировать все вопросы по уголовному делу за вознаграждение в размере 50 000 руб.

В жалобе доверитель поставил вопрос о возбуждении в отношении адвоката дисциплинарного производства.

К жалобе заявителем приложены копии документов:

- постановление следователя о назначении защитника;
- ордер адвоката;
- протокол разъяснения подозреваемому его прав;
- протокол допроса подозреваемого.

Комиссией был направлен запрос адвокату о предоставлении письменных объяснений и документов по доводам жалобы.



В письменных объяснениях адвокат не согласилась с доводами жалобы, пояснив, что была вызвана в порядке ст. 51 УПК РФ для производства допроса в ночное время как дежурный адвокат по поручению заведующего своего адвокатского образования. Перед проведением допроса она наедине беседовала с доверителем, разъяснила ему все правовые аспекты ситуации и ими совместно была выработана позиция по делу. Протокол допроса был подписан доверителем в ее присутствии, процессуальных нарушений допущено не было. По мнению адвоката, жалоба в квалификационную комиссию связана с заключением соглашения доверителем с другим адвокатом и изменением позиции по делу.

К письменным объяснениям адвокат также приложила ходатайство доверителя о назначении ему защитника по уголовному делу и его заявление о согласии с проведением допроса в ночное время.

Адвокат и заявитель извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дисциплинарного производства, в заседание комиссии оба не явились, в связи с чем членами комиссии на основании п. 3 ст. 23 КПЭА, принято решение о рассмотрении дисциплинарного производства в их отсутствие.

Рассмотрев доводы жалобы и письменных пояснений, изучив представленные документы, комиссия приходит к следующим выводам.

Адвокат в порядке ст. 51 УПК РФ осуществляла защиту доверителя на стадии возбуждения уголовного дела в отделе полиции.

В силу подп. 1 п. 1 ст. 7 Закона об адвокатской деятельности, п. 1 ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката, адвокат обязан честно, разумно, добросовестно и активно отстаивать права и законные

- *Доводы обвинения, выдвинутого заявителем в отношении адвоката, равно как и доводы объяснений адвоката, должны подтверждаться надлежащими, достоверными и непротиворечивыми доказательствами*

интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами, а также честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 23 Кодекса профессиональной этики адвоката, разбирательство в квалификационной комиссии адвокатской палаты осуществляется устно, на основе принципов состязательности и равенства участников дисциплинарного производства. Доводы обвинения, выдвинутого заявителем в отношении адвоката, равно как и доводы объяснений адвоката, должны подтверждаться надлежащими, достоверными и непротиворечивыми доказательствами.

В силу подп. 7 п. 2 ст. 20 Кодекса профессиональной этики адвоката, жалоба в отношении адвоката должна содержать доказательства, подтверждающие обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования.

В рассматриваемом деле заявителем не представлено надлежащих доказа-

тельств неисполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей. Из изученных комиссией процессуальных документов следует, что доверитель полностью признал свою вину и подробно изложил обстоятельства произошедшего, что подтверждается протоколом допроса, подписанным им и адвокатом. Заявитель не заявлял отказ от участия защитника по назначению, более того, в материалах дела имеются его ходатайство о назначении ему адвоката в порядке ст. 51 УПК РФ и о согласии с проведением допроса в ночное время. Также заявителем не подтверждены какими-либо доказательствами доводы, что адвокат занимала позицию по делу, противоположную его собственной, и вынуждала доверителя уплатить ему денежные средства в размере 50 000 руб.

На основании изложенного, оценив собранные доказательства, комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях адвоката нарушений Закона об адвокатской деятельности и Кодекса профессиональной этики адвоката, а также надлежащем исполнении своих



обязанностей перед доверителем и о необходимости прекращения дисциплинарного производства в отношении адвоката.

В другом случае в Палату поступила жалоба, в которой заявитель сообщает, что адвокат на основании соглашения представляла ее интересы по гражданскому делу. Адвокату было выплачено вознаграждение в размере 60 000 руб., но в последствии доверителем было направлено заявление о расторжении соглашения.

По утверждению заявителя, адвокат ненадлежащим образом исполняла свои профессиональные обязанности: не представляла достоверной информации о ходе исполнения поручения, текст первоначального заявления по делу именовался «исковым заявлением» и был подан без учета положений КАС РФ (вследствие чего первоначальное заявление было оставлено судом без движения), уточненное исковое заявление также было составлено с ошибками, адвокат не явилась в одно из судебных заседаний без уважительных причин, а после расторжения соглашения адвокатом не урегулирован вопрос о возврате части неотработанного гонорара.

В жалобе доверитель просил привлечь адвоката к дисциплинарной ответственности. К жалобе были приложены копии — следующих документов:

- соглашение об оказании юридической;
- определение суда об оставлении иска без движения.

Комиссией также был направлен запрос адвокату о предоставлении письменных

объяснений и документов по доводам жалобы.

В письменных объяснениях адвокат, не согласившись с доводами жалобы, пояснила, что по практике суда, в котором рассматривалось дело, практически все иски сперва оставляются без движения.

Доверителю же с ее стороны предоставлялись подробные пояснения о ходе исполнения поручения и дальнейших действиях.

На судебное заседание она опоздала на 20 мин. из-за автомобильной пробки, вызванной аварией.

После расторжения соглашения она предложила доверителю встретиться и урегулировать финансовые вопросы, но та уклоняется от встречи.

К своим письменным объяснениям адвокат приложила копии следующих документов:

- детализация телефонных звонков между доверителем и адвокатом;
- почтовая квитанция об отправке уведомления доверителю;
- соглашение об оказании юридической помощи;
- отчет о проделанной работе по соглашению;
- адвокатское досье по делу.

В заседании комиссии заявитель поддержала доводы своей жалобы и дополнительно пояснила, что заявление об отказе от услуг адвоката было направлено ей почтой на адрес коллегии адвокатов, в подтверждение чего представила почтовую квитанцию и почтовый кон-

верт, который был вскрыт в заседании комиссии. В конверте содержалось заявление о расторжении соглашения с адвокатом.

Также заявитель подтвердила, что адвокат после расторжения соглашения направила ей отчет о выполненной работе и неоднократно сообщала ей о готовности встретиться для урегулирования финансовых вопросов.

Адвокат извещена надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дисциплинарного производства, в заседание комиссии явиться не смогла, в связи с чем членами комиссии, на основании п. 3 ст. 23 КПЭА, принято решение о рассмотрении дисциплинарного производства в его отсутствие.

Рассмотрев доводы жалобы, заслушав заявителя и изучив представленные документы, комиссия пришла к следующим выводам.

Адвокат согласно заключенному соглашению представляла интересы доверителя в гражданском деле. Первоначальное исковое заявление, поданное адвокатом, действительно было оставлено без движения, но затем адвокатом было подано уточненное исковое заявление, которое было принято к производству.

Судебное заседание же было отложено согласно определению суда по причине неявки ответчиков. Впоследствии заявитель отказалась от услуг адвоката.

В силу подп. 1 п. 1 ст. 7 Закона об адвокатской деятельности, п. 1 ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката, адвокат

обязан честно, разумно, добросовестно и активно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами, а также честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 23 Кодекса, разбирательство в квалификационной комиссии адвокатской палаты осуществляется устно, на основе принципов состязательности и равенства участников дисциплинарного производства. Доводы обвинения, выдвинутого заявителем в отношении адвоката, равно как и доводы объяснений адвоката, должны подтверждаться надлежащими, достоверными и непротиворечивыми доказательствами.

Являясь независимым профессиональным советником по правовым вопросам (абз. 1 п. 1 ст. 2 Закона об адвокатской деятельности, адвокат самостоятельно определяет тот круг юридически значимых действий, которые он может и должен совершить для надлежащей защиты прав и законных интересов доверителя. Границами такой самостоятельности выступают требования подп. 1 п. 1 ст. 7 Закона об адвокатской деятельности, п. 1 ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката, а также нормы соответствующего процессуального законодательства.

Поэтому комиссия проверяет формальное соответствие действий адвоката по исполнению поручения доверителя требованиям законодательства об адвокатской деятельности, отсутствие грубых и очевидных ошибок адвоката при исполнении поручения доверителя.



Это полностью соотносится с позицией Европейского Суда по правам человека, который указывал, что в качестве общего правила, риск ошибок, совершенных адвокатом, несет доверитель (см. дело *Kamasinski v. Austria*, 65).

В рассматриваемом деле отсутствуют доказательства совершения адвокатом грубых и явных ошибок адвоката при исполнении поручений доверителя.

Так, довод заявителя о том, что исковое заявление было составлено с грубыми ошибками и не соответствуют требованиям действующими законодательства не находят подтверждения, так как адвокат в установленный процессуальный срок исправила недостатки первоначального искового заявления и подала уточненное исковое заявление, которое было принято судом к производству.

Довод жалобы о том, что уточненное исковое заявление должно было быть подано адвокатом по правилам Кодекса административного судопроизводства РФ, также является необоснованным, поскольку в предмете искового заявления, помимо требований о признании незаконным отказа Росреестра в регистрации права собственности, содержится требование о признании права собственности на жилой дом, т. е. имеется спор о праве, который подлежит рассмотрению в порядке искового производства.

Относительно довода об опоздании адвоката в судебное заседание комиссия обратила внимание на то, что адвокат присутствовала на предварительном слушании, а причиной отложения следующего заседания по делу согласно определению суда послужило отсутствие ответчиков.

В отношении довода заявителя о том, что адвокат после расторжения соглашения не урегулировала вопрос о возврате части выплаченного вознаграждения, комиссия отметила, что заявитель в заседании комиссии признал, что адвокат неоднократно приглашала его в офис коллегии адвокатов для решения финансовых вопросов, а также предоставила ему отчет о выполненной адвокатом работе по гражданскому делу. Указанное обстоятельство также подтверждается телеграммой адвоката, в которой содержится предложение доверителю о встрече.

На основании изложенного, оценив собранные доказательства, комиссия и в этом случае пришла к выводу об отсутствии в действиях адвоката нарушений, а также о необходимости прекращения в отношении адвоката дисциплинарного производства •

- *Адвокат также обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности*

Обзор судебной практики Верховного Суда РФ и иные изменения в законодатель- стве. Май 2017 г.

Президиумом Верховного Суда РФ был утвержден второй обзор судебной практики за 2017 г. Правительство РФ, Банк России, Минфин издали ряд пояснительных нормативных актов. Обо всем этом в обзоре ниже.



Е. Ю. Лазарев,
адвокат МКА «ГРАД»

ВС РФ опубликовал второй за 2017 г. обзор судебной практики

На этот раз разъяснения касаются разных тем, а не одной, как в предыдущем обзоре.

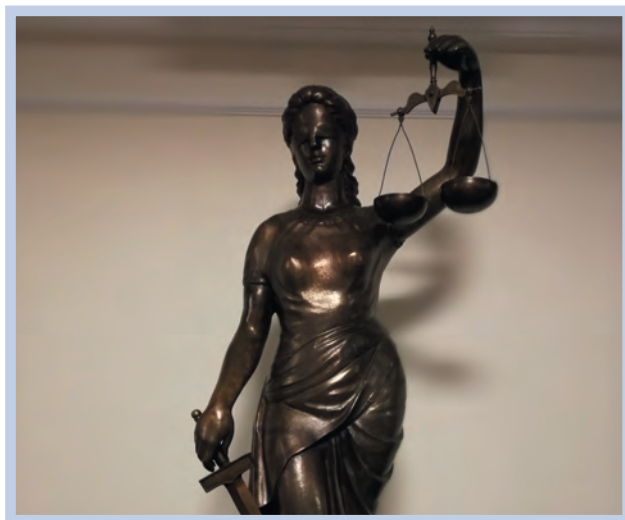
Примечательны следующие выводы:

- заказчик, который устранил недостатки работ без обращения к подрядчику, может потребовать возмещения расходов, только если это позволяет договор. ВС РФ отмечает: это правило ГК РФ не ограничивает право заказчика взыскать расходы, если он пытался привлечь подрядчика к устранению недостатков, а тот уклонился;

- срок оплаты выполненных субподрядчиком строительных работ можно исчислять с момента, когда их результат сдан заказчику. Можно согласовать и другое условие: срок начнет течь, как только генподрядчик получит оплату от заказчика. Оба варианта не противоречат ГК РФ.

В обзоре есть интересные выводы судебных коллегий ВС РФ по конкретным делам:

- страховщик по ОСАГО обязан осуществить страховое возмещение собственнику ТС, даже если его не снял с регистрационного учета прежний владелец;
- если правообладателям недвижимости нужно оспорить решения, действия или бездействие органа кадастрового учета, это надо делать по КАС РФ. То есть обращаться в суд с административным иском, а не с обычным иском заявлением.



Правоотношения по кадастровому учету носят публичный характер.

Документ: Обзор судебной практики ВС РФ № 2 (2017), утвержденный Президиумом ВС РФ 26.04.2017

ЦБ РФ назвал пределы, в которых сделки АО и ООО не будут признаны совершенными с заинтересованностью

Предельные значения размера сделок по Закону об АО и Закону об ООО ЦБ РФ поставил в зависимость от балансовой стоимости активов компании. Он перечислил следующие предельные значения размера сделок:

- 20 млн руб. — при стоимости активов не более 25 млрд руб.;
- 50 млн руб. — при стоимости активов от 25 млрд руб. до 100 млрд руб.;
- 500 млн руб. — при стоимости активов от 100 млрд руб. до 1 трлн руб.;
- 1 млрд руб. — при стоимости активов от 1 трлн руб. до 2 трлн руб.;

- 2 млрд руб. — при стоимости активов более 2 трлн руб.

Предельные значения учитываются, когда цена или балансовая стоимость предмета сделки не превышает 0,1% балансовой стоимости активов общества. Она определяется по бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

К сделке, которая отвечает указанным параметрам, не будут применяться положения о сделках с заинтересованностью из Закона об АО и Закона об ООО.

Рассмотренные правила касаются сделок, предметом которых является имущество.

Указание ЦБ РФ вступает в силу по истечении 10 дней после дня его официального опубликования.

Документ: Указание Банка России от 31.03.2017 № 4335-У

Ключевая ставка Банка России со 2 мая равна 9,25% вместо 9,75% годовых

Ставка применяется для расчета процентов по ст. 395 ГК РФ и законных процентов.

Следующее изменение размера ключевой ставки возможно 16 июня. На эту дату запланировано заседание совета директоров Банка России. О результатах мы сообщим в новостях.

Документ: Информация Банка России от 28.04.2017

Минфин повышает минимальные розничные цены на водку и коньяк с 13 мая

Цена с НДС и акцизом, не ниже которой в розницу продается водка крепостью свыше 38 до 39%, вырастет на 11 руб. за пол-литра готовой продукции — со 190 до 201 руб.

На водку крепостью свыше 39 до 40% минимальная цена увеличится на 15 руб. за пол-литра готовой продукции — со 190 до 205 руб.

Повысится на 49 руб. минимальная цена розничной продажи коньяка за пол-литра готовой продукции. Сейчас она составляет 322 руб., а станет 371 руб.

За занижение регулируемых государством цен юристы ждут штраф в размере 100 тыс. руб. Споры о привлечении к такой ответственности доходят даже до ВС РФ, но, как правило, ничем хорошим для нарушителей не заканчиваются.

Документ: Приказ Минфина России от 04.04.2017 № 57н (вступает в силу 13 мая 2017 г.)

Страховщики по ОСАГО теперь должны прежде всего обеспечить ремонт ТС, а не выплатить страховку

С 28 апреля страховые компании обязаны организовывать или оплачивать восстановительный ремонт ТС либо заниматься и тем и другим. Это касается договоров, заключенных после этой даты.

Выдавать или перечислять выплату страховщик обязан в исключительных случаях. Среди них — гибель ТС и соглашение между страховщиком и потерпевшим.

Новшество касается только легковых автомобилей, которые зарегистрированы в РФ и находятся в собственности граждан. Установлены требования к организации ремонта. Он не может длиться больше 30 рабочих дней с даты, когда потерпевший представил ТС на станцию техобслуживания или передал его страховщику.

Страховой компании по заявлению потерпевшего нужно уплатить ему неустойку за каждый день просрочки, если:

- срок проведения ремонта истек;
- страховщик и потерпевший согласовали срок, который превышает срок ремонта, но и это условие было нарушено.

Неустойка составляет 0,5% от суммы страхового возмещения. Превышать последнюю неустойка не должна.

Банк России может ограничить на срок до года возможность страховщика возмещать вред в натуре. Такая санкция грозит, если страховая компания нарушит обязательства по восстановительному ремонту два раза и более в течение года.



До 28 апреля было иначе: если страховщик и станция техобслуживания заключили договор, потерпевший мог выбрать способ возмещения вреда:

- организацию и оплату восстановительного ремонта;
- выдачу страховой выплаты.

Сейчас это правило применяется только к старым договорам ОСАГО.

Документ: Федеральный закон от 28.03.2017 № 49-ФЗ (вступил в силу 28 апреля 2017 г., за исключением отдельных положений)

Поставщик может подтвердить передачу товара документом для учета внутреннего движения материальных ценностей

АС Уральского округа вновь посчитал: требования-накладные по форме М-11 — надлежащие доказательства передачи товара. Их отличие от товарной накладной по форме ТОРГ-12 значения не имеет. Также суд отметил, что несоблюдение формы документа, носящей рекомендательный характер, не опровергает факта передачи товара и оказания услуг. Таким образом, поставщик взыскал с покупателя долг за неоплату поставленного товара и оказанных услуг.

Подобный вывод в практике этого суда уже встречался.

Требование-накладная по форме М-11 применяется для учета движения материальных ценностей внутри компании между структурными подразделениями или материально ответственными лицами. Товарную накладную по форме ТОРГ-12 используют, чтобы оформить продажу,

отпуск товарно-материальных ценностей сторонней организации. Вместе с тем обе эти унифицированные формы первичных учетных документов еще с 1 января 2013 г. применять необязательно.

Рассмотренная позиция суда пригодится прежде всего продавцам, которые не получили денег за переданный товар.

Документ: Постановление АС Уральского округа от 24.04.2017 по делу № А07-11773/2016

Мосгорсуд назначил работодателю один штраф вместо девяти

Компания не организовала обязательное психиатрическое освидетельствование водителей, но допустила их к работе. Инспектор труда вынес девять постановлений о привлечении организации к ответственности по ч. 3 ст. 5.27.1 КоАП РФ, назначив по каждому штраф 110 тыс. руб.

Мосгорсуд с таким подходом не согласился. Он решил: независимо от количества работников, в отношении которых допущены нарушения, состав один. Все нарушения были обнаружены в рамках одной проверки и зафиксированы в одном акте. Постановления по делу об административном правонарушении инспектор труда также вынес в один день. Значит, и привлечь организацию к ответственности нужно однократно.

К похожему выводу суд уже приходил в марте этого года. Вместе с тем еще в июле, в октябре прошлого года Мосгорсуд высказывал иное мнение: за нарушение, допущенное в отношении каждого сотрудника, работодателю гро-

- *По новому закону выбор универсальной или базовой лицензии для действующих банков будет зависеть от минимального размера капитала, при этом все банки, действующие на 1 июня, будут считаться обладателями универсальной лицензии*

зит отдельный штраф. Такой же позиции придерживается Роструд.

Новый подход Мосгорсуда может помочь работодателю избежать уплаты нескольких штрафов. Однако нужно быть готовым к спорам с контролирующими органами и к отстаиванию своей позиции в суде.

Документ: Решение Московского городского суда от 20.04.2017 по делу № 7-4839/2017, 7-4840/2017, 7-4841/2017, 7-4842/2017, 7-4843/2017, 7-4844/2017, 7-4845/2017, 7-4846/2017

Взыскатель не сможет путем отзыва исполнительного листа продлить срок его предъявления к исполнению

Депутаты приняли такой проект в третьем чтении. Поправки были подготовлены с учетом предписания КС РФ.

Изменения касаются случаев, когда исполнительный документ ранее предъявлялся к исполнению, но затем производство по нему было окончено по инициативе взыскателя. Он отзывал исполнительный лист или препятствовал

исполнению. По проекту из срока предъявления исполнительного документа нужно вычитать периоды, в течение которых производство по нему велось ранее.

Согласно позиции КС РФ правила, которые позволяют каждый раз после прерыва срока исчислять его заново, в рассмотренной ситуации применяться не должны.

Документ: Федеральный закон от 28.05.2017 № 101-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

Верховный суд снова пояснил, как применять ст. 395 ГК РФ к договорам, заключенным до июня 2015 года

Предусмотренная такими договорами неустойка не имеет приоритета перед процентами за пользование чужими денежными средствами. Этот подход ВС РФ уже обозначал в обзоре судебной практики.

В новом определении Верховный суд подчеркнул: до 1 июня 2015 г. не было запре-



та взыскивать проценты по ст. 395 ГК РФ, если стороны согласовали неустойку. Поэтому за нарушение денежного обязательства кредитор мог взыскать такие проценты вместо неустойки либо наряду с ней.

Примечательно разъяснение ВС РФ о том, что до 1 июня 2015 г. кредитор по своему усмотрению мог потребовать выплаты договорной неустойки и (или) процентов по ст. 395 ГК РФ. Вместе с тем ранее сам же ВС РФ в обзоре обращал внимание на сложившуюся до этой даты практику применения ГК РФ. Согласно ей кредитор был вправе потребовать взыскания либо договорной неустойки, либо процентов по ст. 395 ГК РФ. Кроме того, именно на недопустимость одновременного применения до начала июня 2015 года обеих мер ответственности указывали ВАС РФ и ВС РФ как совместно, так и по отдельности.

Документ: Определение ВС РФ от 18.05.2017 № 306-ЭС17-621

Продавец не может взыскать законные проценты за неоплату, если договор заключен до августа 2016 г.

АС Московского округа применил старую редакцию ст. 317.1 ГК РФ, которая действовала до августа прошлого года. Из материалов дела не следует, что начисление законных процентов стороны предусмотрели в договоре. Эта позиция в практике окружных судов по спорам с аналогичными обстоятельствами не новая. С таким подходом соглашался в отказном определении и ВС РФ.

Кассация отметила: законные проценты начисляются лишь по тем обязательствам, для которых нет специальных

правил по взиманию процентов. Вместе с тем для отдельных видов договора купли-продажи в ГК РФ такое правило имеется. По нему за несвоевременную оплату переданного товара на просроченную сумму начисляются проценты по ст. 395 ГК РФ. Это положение применяется, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом РФ или договором.

В итоге АС Московского округа с нижестоящими судами в части взыскания в рассмотренном случае законных процентов не согласился.

В ГК РФ статья о законных процентах появилась 1 июня 2015 г. До августа 2016 г. они начислялись по умолчанию, то есть если их начисление не было исключено законом или договором. С августа прошлого года и по сей день взыскать эти проценты можно, только если условие об их начислении включено в договор или предусмотрено законом.

Документ: Постановление АС Московского округа от 03.05.2017 по делу № А40-72769/2016

Задолжавший арендатор обязан оплатить то время, когда по договору у него не было доступа к помещению

Такую позицию обозначил АС Северо-Западного округа. Она применима, если стороны согласовали условие об ограничении доступа арендатора к помещению за просрочку внесения любых платежей по договору. Примечательно, что в прошлом году ВС РФ в отказном определении высказывал подобное мнение.

В рассмотренном кассацией случае наличие задолженности и несвоевременное

внесение арендных платежей подтвердились. Ограничение доступа к объекту аренды в такой ситуации — это мера дополнительной гражданско-правовой ответственности арендатора. При наличии долга ограничение доступа не считается обстоятельством, которое исключает обязанность арендатора вносить плату. Кроме того, после приостановления доступа арендатор ничего для погашения долга и надлежащего исполнения договора не предпринял.

Полагаем, подход АС Северо-Западного округа поможет арендодателям, оказавшимся в подобной ситуации, взыскать с недобросовестных контрагентов плату за период ограничения доступа к помещениям.

Документ: Постановление АС Северо-Западного округа от 19.04.2017 по делу № А56-37518/2016

Юрици предлагают штрафовать за непредставление данных о пользователях корпоративными сим-картами

По проекту абонента-юрлицо ждет штраф, если он не сообщит или не вовремя проинформирует оператора связи о тех, кто фактически использует:

- оборудование абонента при оказании услуг связи;
- переданную абоненту сим-карту для звонков, передачи sms и доступа к интернету.

Штрафовать предлагается на сумму от 50 тыс. до 70 тыс. руб.

Сейчас нет административной ответственности за то, что сведения не представлены или представлены не вовремя.

Но есть общее правило: если абонент не выполняет свои обязанности, оператор вправе приостановить оказание конкретных услуг телефонной связи.

Абоненты обязаны ежеквартально представлять оператору связи заверенный список тех, кто пользуется оборудованием. При этом нужно указывать ФИ.О., место жительства, реквизиты паспорта каждого пользователя. Данные о новых пользователях следует передавать не позднее 15 дней со дня, когда о появлении «новичков» стало известно.

Документ: Проект Федерального закона № 181342-7

Внесен в Госдуму 22 мая 2017 г.

Закон о базовых и универсальных лицензиях для банков начнет действовать с июня

По новому закону выбор универсальной или базовой лицензии для действующих банков будет зависеть от минимального размера собственных средств (капитала). При этом все банки, действующие на 1 июня, будут считаться обладателями универсальной лицензии. Чтобы ее сохранить, у них должен быть на 1 января 2018 г. как минимум 1 млрд руб. Для базовой лицензии достаточно будет 300 млн руб.

Универсальная лицензия позволит банку совершать все банковские операции без ограничений.

Банк с базовой лицензией не сможет:

- размещать привлеченные во вклады деньги физлиц и юрлиц от своего имени и за свой счет;



● *Новый подход Мосгорсуда может помочь работодателю избежать уплаты нескольких штрафов*

- привлекать во вклады и размещать драгметаллы;
- выдавать банковские гарантии.

По смыслу закона это ограничение будет действовать, когда операции совершаются:

- с иностранными юрлицами;
- зарубежными организациями, не являющиеся юрлицами по иностранному праву;
- физлицами, личным законом которых является право иностранного государства.

Банки с базовой лицензией не смогут открывать банковские (корреспондентские) счета в иностранных банках.

В отличие от универсальной, базовая лицензия освободит от обязательного сейчас для всех банков раскрытия информации о принимаемых рисках, процедурах их оценки, управления рисками и капиталом.

Кроме того, для банков с базовой лицензией будет действовать пониженный предел норматива максимального размера риска на одного заемщика или группу

связанных заемщиков. Предельное значение этого норматива для таких банков составит 20% размера собственных средств (капитала). Для банков с универсальной лицензией значение норматива останется на том же уровне, который сейчас установлен для всех банков, — не более 25%.

Действующие банковское законодательство и нормативные акты ЦБ РФ таких понятий, как универсальная и базовая лицензии, не содержат. Есть лицензии на осуществление отдельных банковских операций, а также генеральная лицензия. *Документ: Федеральный закон от 01.05.2017 № 92-ФЗ (вступает в силу 1 июня 2017 г.)*

При формировании настоящего анализа новелл законодательства и судебной практики был использован интернет-ресурс «КонсультантПлюс: Новости для юриста».

Критерии запрета права на общение отдельно проживающего родителя с ребенком в практике ЕСПЧ

Многие адвокаты сталкиваются с семейными спорами, когда отдельно проживающий от ребенка отец желает получить решение суда и исполнительный лист, дающие ему право на общение с дочерью или сыном. Либо мать желает запретить такое общение, поскольку иногда оно может повлечь для ребенка пагубные последствия, если, например, взрослый злоупотребляет алкоголем или наркотиками.



А. И. Тарабрин,
адвокат АПМО

Безусловно, что как у самого ребенка, так и у родителя, отдельно проживающим с ним, есть право на такое общение и данное право гарантировано ст. 10 Конвенции о правах ребенка 1989 г.

Для того, чтобы право было реальным и исполнялось, государства, в том числе и Российская Федерация, ратифицировали еще ряд международных конвенций, среди которых Конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей 1980 г., Конвенция о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей 1996 г.

10 ноября 1998 г. Генеральная Ассамблея ООН резолюцией 53/25 провозгласила период 2001-2010 г. Международным десятилетием культуры мира и ненасилия в интересах детей планеты. За эти же 10 лет в рамках различных международных организаций принят ряд международно-правовых документов, касающихся защиты прав ребенка, где основным критерием такой защиты выступает обеспечение наилучших интересов ребенка. Среди них Конвенция о контактах, связанных с детьми 2003 г., Конвенция о взыскании за границей алиментов на детей и иных алиментов 2007 г., Конвенция Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуального насилия 2007 г., Европейская конвенция об усыновлении детей (пересмотренная) 2008 г. и другие.

Следует отметить, что положительные тенденции прослеживаются и на уровне внутригосударственного регулирования вопросов защиты прав ребенка.



Согласно ч. 2 ст. 38 Конституции РФ забота о детях и их воспитание — равно право и обязанность родителей.

В Семейном кодексе РФ также имеется ряд статей, гарантирующих такое право. Так, ч. 2 ст. 54 Кодекса гарантирует каждому ребенку право знать своих родителей и право на их заботу о ребенке. Ребенок, в свою очередь, имеет права на воспитание своими родителями. Статья 55 Кодекса устанавливает право ребенка на общение с обоими родителями. Причем расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка. В соответствии со ст. 61 Кодекса родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей. Согласно ч. 1 ст. 63 СК РФ родители имеют право воспитывать своих детей. Указанные нормы подразумевают, что родители осуществляют эти права независимо от того, проживают они с ребенком или нет.

Указом Президента Российской Федерации от 1 июня 2012 г. утверждена Национальная стратегия действий в интересах детей на 2012-2017 г., целью которой провозглашено формирование государственной политики по улучшению положения детей, в которой констатируется право ребенка на особую заботу и помощь, определяются основные направления и задачи государственной политики в интересах детей и ключевые механизмы ее реализации, базирующиеся на общепризнанных принципах и нормах международного права.

В период с 2011 г. по 2013 г. Российская Федерация присоединилась к Гаагской конвенции «О гражданско-правовых аспектах международного похищения детей» от 25 октября 1980 г., Конвенции о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей от 19 октября 1996 г.,

подписала и ратифицировала Конвенцию Совета Европы «О защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуальных злоупотреблений» от 25 октября 2007 г.

Вышеуказанные нормативные акты указывают на то, что отдельно проживающий родитель не просто имеет право на общение с ребенком, участие в его воспитании, в решении вопросов получения ребенком образования, но и обязан это делать. Статья 66 СК РФ специально предусматривает нормы об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Так, родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования. В свою очередь, родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вреда физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

Кроме того, согласно ст. 57 СК РФ, ребенок имеет право выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе судебного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Однако кроме мнения ребенка, с которым суды могут считаться, а могут и принять решение в разрез такого мнения существует и желание ребенка, которое несомненно следует учитывать, как суды, так и его родителем, ведь отличие желания ребенка от его мнения отличается тем, что желание ребенка не может противоречить его воле, а мне-

ние ребенка, сформированное под воздействием желание одного из родителей и усиленное мнением бабушки или дедушки, может и не совпадать с его желанием.

Отчасти некоторые ориентиры возможности общения отдельно проживающего родителя от ребенка установлены рекомендациями, изложенными в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей», хотя, на взгляд автора, их описание недостаточно для того, чтобы более детально разобраться в вопросе возможности и запрете общения отдельно проживающего родителя со своим ребенком.

Так, в Постановлении Пленума ВС РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» указывается, что при рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей необходимо учитывать личные качества родителей, их поведение, условия их жизни, интересы ребенка, мнение ребенка, которому исполнилось 10 лет, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития, реальную возможность родителя обеспечить надлежащее воспитание ребенка, характер сложившихся взаимоотношений родителя с ребенком, привязанность ребенка к лицам, у которых он находится, и другие конкретные обстоятельства, влияющие на создание нормальных условий жизни и воспитания ребенка родителем, а также лицами, у которых фактически проживает и воспитывается несовершенно-



нолетний, реальную возможность обеспечить надлежащее воспитание и развитие ребенка, благотворно ли общение родителей и ребенка, существует ли необходимость защиты прав и интересов несовершеннолетнего при общении с родителем, учитывать обстоятельства каждого конкретного дела при определении порядка такого общения (время, место, продолжительность общения и т. п.), принимать во внимание возраст ребенка, состояние его здоровья, привязанность к каждому из родителей и другие обстоятельства, способные оказать воздействие на физическое и психическое здоровье ребенка, на его нравственное развитие.

Необходимо также помнить о том, что злоупотребление родительскими правами, т. е. использование этих прав в ущерб интересам детей недопустимо с точки зрения закона, так же как и то, что в исключительных случаях, когда общение ребенка с отдельно проживающим родителем может нанести вред ребенку, суд, исходя из п. 1 ст. 65 СК РФ, обязан не допускать, а иными словами должен запретить осуществление родительских прав отдельно проживающим родителем, если такое общение родителя с ребенком происходит в ущерб физическому и психическому здоровью детей и их нравственному развитию.

Что же понимать в нашем случае под другими конкретными обстоятельствами, влияющими на создание нормальных условий жизни и воспитания ребенка

родителем, иными личными качествами родителей, которые позволяют такому родителю общаться с ребенком или должны запретить такое общение, когда существует необходимость защиты прав и интересов несовершеннолетнего при общении с родителем, какие другие обстоятельства, способные оказать воздействие на физическое и психическое здоровье ребенка, на его нравственное развитие?

Попробуем разобраться в этом вопросе на примере прецедентной практики Европейского суда по правам человека, которая в соответствии с положениями ч. 4 и 5 ст. 11 ГПК РФ и ст. 6 СК РФ является неотъемлемой частью российского законодательства.

При рассмотрении жалоб на решения национальных судов ЕСПЧ подробно исследовал вопросы, связанные с тем, была ли нарушена лицами, действующими в официальном качестве со стороны государства ст. 8 Конвенции «О защите прав человека и основных свобод», которая в части, применимой в настоящем деле, гласит: «1. Каждый имеет право на уважение его... семейной жизни... 2. Не допускается вмешательство со стороны публичных властей в осуществление этого права, за исключением случаев, когда такое вмешательство предусмотрено Законом и необходимо в демократическом обществе... для охраны здоровья... или защиты прав и свобод других лиц».

- *Европейский суд особое значение придает соблюдению наилучших интересов ребенка, которые могут доминировать над интересами родителей*

В конечном счете при рассмотрении жалоб граждан из различных стран Европейский суд по правам человека, рассматривая, например, «Дело «Хаазе (Haase) против Германии» о временном лишении заявителей родительских прав в отношении их детей (жалоба № 11057/02) указал на следующие критерии подлежащие правовой оценке возможного ограничения прав родителей на общение со своими детьми, а именно на:

- недостатки заботы о детях;
- общение родителей с детьми в домашних условиях, в которых развитие детей подвергалось серьезному риску;
- периодическое возникновение ситуации, когда родители неоднократно были необоснованно грубы со своими детьми и применяли к ним физическое насилие;
- неспособность родителей надлежащим образом заботиться о детях и дать им образование;
- злоупотребление родительскими правами, в той степени в которой это создает опасность для физического, умственного и психологического благополучия всех детей в такой степени, что единственно возможным способом их защитить являлось разлучение детей с родителями;
- то, что разлучение родителей и детей было необходимо для защиты детей;
- то, что разлучение родителей и детей было необходимо для защиты детей;
- то, что родители применяли недопустимые с точки зрения воспитания способы оказания давления на детей;
- на необходимость избежать причинения страданий детям;
- отвечает ли воспитание родителей непосредственным желаниям детей, их насущным потребностям и объективным интересам всех детей;
- имеются ли признаки того, что родители о детях не заботились или плохо с ними обращались;
- воспитывались ли дети с любовью и пониманием;
- оценку психологического состояния детей;
- необходимость определить способность родителей воспитывать своих детей;
- основные потребности детей, были ли они или нет удовлетворены;
- имели ли место быть случаи физического насилия;
- имел ли место быть постоянный дефицит чего-нибудь в повседневной жизни детей;
- наличие опасности, которой, очевидно, подвергалось благополучие детей;
- на то, что является ли ли разлучение детей и родителей единственным способом избежать грозящей им опасности;
- учет принципа соразмерности при ограничении прав родителей на общение с ребенком;
- наличие опасности причинения детям вреда;
- были ли выводы эксперта-психолога основаны на достоверных фактах;
- наличие возможности назначить альтернативные меры, которые не требовали бы полного лишения родительских прав;
- каковы возможные последствия решения на воспитание и развитие ребенка, его психологическое и психическое благополучие;
- отказался ли отдельно проживающий родитель от ребенка и в какой степени от сотрудничества с детским психологом или от педагогической помощи;
- какие именно «особые меры по оказанию помощи» (einzelne {Jugendhilfemassnahmen}) отдельно проживающим родителем от ребенка



- принимались для позитивного общения с ребенком и почему они не имели положительного результата;
- создаст ли разлучение детей и их родителей серьезную опасность для развития детей;
- готовность отдельно проживающего родителя сотрудничать с детским психологом;
- обращался ли отдельно проживающий родитель от ребенка за педагогической помощью;
- подвергалось ли благополучие детей опасности;
- является ли в свете полученных доказательств продолжающееся раздельное проживание родителей и их детей обоснованным, и будет ли ограничение общения родителей и детей соответствовать их наилучшим интересам;
- должно ли право на общение с детьми быть ограниченным или существовать на каких-либо условиях, быть строго соразмерным, следует ли данное право ограничивать временными рамками и каковы будут последствия такого ограничения;
- желает ли ребенок вернуться к своим родителям;
- изменятся ли условия жизни ребенка в лучшую сторону;
- находится ли ребенок во время общения с отдельно живущим родителем в постоянном напряжении или нет;
- имеется ли у ребенка желание общаться с отдельно проживающим от него родителем;
- желает ли ребенок, чтобы отдельно проживающий от него родитель навещал его;
- хочет ли ребенок проводить время и общаться с отдельно проживающим от него родителем у него дома, нравиться ли ему в доме отдельно проживающего от него родителя;
- желает ли ребенок проводить время и общаться с отдельно проживающим от него родителем в присутствии его матери (отца);
- хочет ли ребенок во время общения с отдельно проживающим от него родителем вернуться домой;
- хочет ли ребенок видеть отдельно проживающего от него родителя;
- скучает ли ребенок по отдельно проживающему от него родителю;
- требуется ли в наилучших интересах детей до вынесения решения по существу дела менять существующую ситуацию общения ребенка с отдельно проживающим от него родителем;
- требуется ли запрет любого доступа к детям отдельно проживающего от них родителя;
- является ли отдельно проживающий от ребенка родитель вполне положительным родителем, то есть любящим родителем, который хорошо заботится о своем ребенке;
- возражает ли эксперт-психолог против любых контактов отдельно проживающего родителя с ребенком;
- способен ли отдельно проживающий родитель от ребенка воспитывать его,

- *Отдельно проживающий родитель имеет право на общение с ребенком, получение им образования, на участие в его воспитании, но и обязан это делать*

- имеется ли наличие серьезных и неисправимых пробелов в собственном образовании отдельно проживающего родителя от ребенка, а также вследствие злоупотребления им своими родительскими правами;
- во время и после общения с отдельно проживающим от ребенка родителем, находится ли ребенок в состоянии эмоционального напряжения и ведет ли себя необычно;
- бил ли и (или) запирали в отдельно замкнутом пространстве родители отдельно проживающий от ребенка своего ребенка, оставлял ли он ребенка в опасности;
- является ли единственной целью ради которой родитель, отдельно проживающий от ребенка, общается с ребенком старание произвести положительное впечатление и получение поддержки своих близких и знакомых;
- существуют ли альтернативные меры запрету отдельно проживающего родителя от ребенка для общения ребенка с таким родителем;
- ставит ли под сомнение свое собственное некорректное поведение к ребенку отдельно проживающий родитель от ребенка;
- удовлетворяет ли потребности ребенка в разумном объеме отдельно проживающий от ребенка родитель;
- не применялось ли физическое насилие и не обращался ли плохо отдельно проживающий родитель с ребенком;
- имела ли место словесная жестокость, носящая психологический характер между отдельно проживающим родителем и ребенком;
- существует ли истинная привязанность между ребенком и отдельно проживающим родителем;
- выглядел ли отдельно проживающий родитель, приехавший для общения с ребенком, уставшим и изнуренным;
- обостряло ли общение отдельно проживающего родителя с ребенком эмоциональные недостатки у ребенка;
- проявлял ли отдельно проживающий родитель от ребенка собственную чрезмерно активную реакцию на отказ ребенка общаться с ним, была ли данная ответная реакция ребенка на родителя в данном случае позитивной или негативной, как она отражается на психологическом воспитании, развитии ребенка;
- привык ли ребенок к новым условиям жизни и чувствовал себя комфортно в новой обстановке при отсутствии постоянного общения с отдельно проживающим родителем;
- выражает ли ребенок нежелание встречаться с отдельно проживающим родителем;
- необходимо ли ограничение общения отдельно проживающим родителем с ребенком или его запрет в демократическом обществе для охраны здоровья и защиты прав ребенка по смыслу п. 2 ст. 8 Конвенции;
- была ли домашняя обстановка в доме отдельно проживающего родителя тяжелой и подвергались ли дети опасности;
- способен ли отдельно проживающий родитель от ребенка применить к ребенку какие-либо воспитательные меры или это не представляется возможным;
- являются ли условия воспитания и жизни ребенка во время его общения с родителем отдельно проживающим от него чрезвычайно неудовлетворительными, в то время, когда ребенок во



время постоянного проживания в основной семье показывает положительные результаты в образовании и воспитании, завоевывает доверие у своих близких и у окружающих, ведет себя хорошо;

- не справляются ли отдельно проживающим родителем со своими обязанностями по отношению к ребенку или имеются ли другие причины, по которым ребенок может оказаться без надзора;
- необходимо ли принять меры, направленные на ограничение общения отдельно проживающего родителя с ребенком, чтобы избежать угрозы благополучию ребенка, в то время, когда невозможно принять какие-либо иные меры;
- подвергнет ли не ограничение общения отдельно проживающего родителя с ребенком благополучие ребенка опасности;
- будут ли меры направленные на ограничение общения отдельно проживающего родителя с ребенком эффективными и достаточными для устранения опасности жизни, здоровья и иным правам ребенка;
- является ли ограничение или запрет общения отдельно проживающего родителя с ребенком единственным способом избежать разного рода опасностей для ребенка.

В Постановлении ЕСПЧ от 05.02.2004 «Дело «Космопулу (Kosmopoulou) против Греции» (жалоба № 60457/00) Европейский суд указал, что националь-

ные суды должны уделять должное внимание при решении вопросов, связанных с ограничением или запретом на общение с ребенком отдельно проживающего родителя, среди прочих на факторы, влияющие на принятие таких решений. Речь о следующих обстоятельствах:

- имело ли быть регулярное позитивное общение отдельно проживающего родителя с ребенком или оно отсутствовало;
- находился ли ребенок в чрезвычайно стрессовом состоянии и подвергалось ли его психологическое и душевное здоровье опасности, было ли это бесспорным;
- уважает ли отдельно проживающий родитель желания ребенка и избегает ли он любого дополнительного, вредного или излишнего давления на желания ребенка;
- превалируют ли в общении родителя с ребенком интересы ребенка;
- оказывается ли нет ребенок во время общения с отдельно проживающим родителем в условиях крайнего душевного и эмоционального напряжения;
- была ли при этом нарушена допустимая с точки зрения воспитания свобода действия ребенка;
- страдает ли ребенок вследствие физического невнимательного отношения со стороны отдельно проживающего от него родителя, не проявления любви и привязанности, а также вследствие равнодушного отношения к его достижениям и занятиям;

- *Ограничение прав отдельно проживающего родителя от ребенка должно быть возможно лишь в случае непосредственной угрозы для ребенка*

- не нарушит ли сохранение между ребенком и его отдельно проживающим родителем временной дистанции чувства ребенка к другому родителю с которым он проживает и который обеспечивает такое общение ребенка с отдельно проживающим родителем;
- оставляет ли одного в комнате с чувством сильного страха и опасности отдельно проживающий родитель своего ребенка;
- убегает ли испугано ребенок о отдельно проживающего от него родителя, прося близких помочь ему и защитить от отдельно проживающего родителя;
- обладает ли отдельно проживающий от ребенка родитель высокими моральными качествами, удовлетворяет ли он материальные потребности ребенка, проявляет ли интерес к интересам своего ребенка;
- необходимо ли для облегчения психологических проблем ребенка регулярно видеться ребенку с отдельно проживающим родителем;
- отказывается ли ребенок оставаться с отдельно проживающим от него родителем;
- желает ли ребенок видеть отдельно проживающего родителя, имеет ли отношения к отсутствию такого общения родитель, с которым проживает ребенок;
- предпринимал ли отдельно проживающий от ребенка родитель всевозможные усилия для общения с ребенком;
- должны ли интересы ребенка занимать приоритетное место в общении с отдельно проживающим родителем;
- следует ли избегать новых эмоциональных переживаний ребенка, вызванных общением с отдельно проживаемым родителем, любой ценой;
- вызван ли отказ ребенка общаться с отдельно проживающим родителем страданиями ребенка после ухода отдельно проживающего родителя из семьи;
- возражает ли ребенок против любого контакта с отдельно проживающим родителем;
- уважает ли отдельно проживающих от ребенка родитель желания своего ребенка;
- соответствует ли интересам ребенка общение его с отдельно проживающим родителем в том виде в каком такое общение существует;
- вызывает ли общение ребенка с отдельно проживающим родителем серьезные последствия для ребенка, если да, то какие;
- нежелание ребенка общаться с отдельно проживающим от него родителем является ли искренним и свободным;
- при проведении психологических исследований (экспертиз) детскими психологами были ли желания ребенка надлежащим образом изучены и приняты неоднократно во внимание;
- является ли единственной причиной, по которой не соблюдается порядок свиданий отдельно проживающего родителя с ребенком настойчивый отказ ребенка встречаться со своим родителем;
- требуется ли принятие принудительных мер для того, чтобы заставить ребенка видеться с отдельно проживающим от него родителем ил следует ограничить такое общение;
- будет ли вмешательство в осуществление права на уважение семейной жизни родителя, отдельно проживающего от ребенка, обоснованно с точки зрения п. 2 ст. 8 Конвенции, которое

позволяет публичным властям ограничить такое право, если это необходимо в демократическом обществе в интересах охраны здоровья или нравственности, защиты прав и свобод ребенка.

Рассматривая дело «Гюль против Швейцарии» Европейский суд обратил внимание также и на отсутствие или наличие обстоятельств, указывающих на возможность доказать или опровергнуть то, что ребенок мог находиться в чрезвычайно стрессовом состоянии во время общения с отдельно проживающим родителем и подвергалось опасности его психологическое и душевное здоровье; имел ли место настойчивый отказ ребенка встречаться с отдельно проживающим родителем и не выходит ли принятие принудительных мер для того, чтобы заставить ребенка видаться с отдельно проживающим родителем за рамки позитивных обязательств.

По делу «Глейзер против Соединенного Королевства» Европейский суд по правам человека уделил внимание установлению справедливого баланса между конкурирующими интересами отдельной личности и всего общества в целом. В обоих случаях Договаривающаяся Сторона обладает определенной свободой действий, что также указывалось в Постановлении Европейского суда по делу «X, Y и Z против Соединенного Королевства» (X, Y and Z. v. United Kingdom) от 22.04.1997, Reports 1997-II, pp. 631 — 632, § 41).

По делу «Хокканен против Финляндии» Европейский суд отметил, что ст. 8 Конвенции включает право родителей на то, чтобы были приняты меры, направленные на воссоединение с их ребенком, а также обязательство национальных властей принять подобные меры и в том случае, когда возникают споры по вопросу общения и проживания ребенка.

В Постановлении Европейского суда по делу «Иньякколо-Дзениде против Румынии» (Ignaccolo-Zenide v. Romania), жалоба № 31679/96, § 94, ECHR 2000-I) Европейский суд указал на то, что обязанность национальных властей принимать меры направленные на обеспечение общения отдельно проживающего родителя с ребенком не является абсолютной, поскольку воссоединение родителя с детьми, которые уже прожили некоторое время с другим родителем, не может быть осуществлено немедленно и для этого может потребоваться принятие каких-либо подготовительных мер. Характер и степень такой подготовительной стадии будут зависеть от обстоятельств каждого конкретного дела, но понимание и сотрудничество всех заинтересованных лиц всегда является важным элементом. Хотя национальные власти должны прилагать все возможные усилия для облегчения такого сотрудничества, любое обязательство, связанное с применением насилия в этой сфере, должно быть ограничено, поскольку необходимо учитывать как интересы, так и права и свободы всех заинтересо-

- *ЕСПЧ исследовал вопросы о том, была ли нарушена лицами, действующими со стороны государства, Конвенция «О защите прав человека и основных свобод»*

ванных лиц, а, прежде всего, интересы ребенка и его права, предусмотренные ст. 8 Конвенции. В том случае, если общение ребенка с родителями может поставить под угрозу интересы ребенка или вмешаться в осуществление таких прав, национальные власти должны исходить их приоритетов желаний, прав и интересов ребенка, хотя в идеале суд должен рассмотреть вопрос о соблюдении баланса между различными участвующими интересами, а именно, интересами самого ребенка, интересами отдельно проживающего родителя от ребенка и общими интересами (см. Постановление Европейского суда по делу «Нуутинен против Финляндии» (Nuutinen v. Finland), жалоба № 32842/96, § 129, ECHR 2000-VIII).

Как всегда, в вышеуказанных постановлениях большое значение Европейский суд по правам человека уделит вопросам:

- принимал ли отдельно проживающий родитель от ребенка позитивные меры, направленные на воссоединение с ребенком для имеющегося общения с ним;
- существовал или нет спор в общении между ребенком и его отдельно проживающим родителем;
- было ли общение ребенка и его отдельно проживающего родителя взаимным;
- проявлял ли уважение, отдельно проживающий родитель к ребенку, его правам, интересам и желаниям;
- чем вызваны психологические проблемы общения отдельно проживающего родителя к ребенку, если таковые имеются;
- может ли быть осуществлено немедленно право на общение отдельно проживающего родителя с ребенком или для этого может потребоваться принятие каких-либо подготовительных мер,

характер и степень которых на подготовительной стадии будет зависеть от обстоятельств каждого конкретного дела, но понимание и сотрудничество всех заинтересованных лиц всегда является важным элементом;

- исследовался ли психологами отдельно проживающий от ребенка родителей на предмет того, насколько общение с ним ребенка может быть позитивным и безопасным для ребенка;
- приняли ли власти государства все меры для предоставления отдельно проживающему от ребенка родителю возможности сохранить и укрепить свою семейную жизнь с ребенком после расторжения брака со своим супругом;
- ликвидирует и сократит ли регулярное общение ребенка с отдельно проживающим родителем и советы ему регулярно общаться с другим родителем имеющиеся у ребенка психологические проблемы;
- любое обязательство, связанное с применением насилия в этой сфере, должно быть ограничено, поскольку необходимо учитывать, как интересы, так и права, и свободы всех заинтересованных лиц, и, прежде всего, интересы ребенка и его права, предусмотренные ст. 8 Конвенции. Если общение ребенка с родителями может поставить под угрозу эти интересы или вмешаться в осуществление таких прав, национальные власти должны установить между ними справедливое равновесие (см. Постановление Европейского Суда по делу «Иньякколо-Дзениде против Румынии» (Ignaccolo-Zenide v. Romania), жалоба № 31679/96, § 94, ECHR 2000-I), а иногда и ограничить такое общение.



Европейский Суд по правам человека в своих постановлениях неоднократно указывает, что из понятия семьи, на котором основана ст. 8 Конвенции, следует, что ребенок, рожденный от лиц, состоящих в браке, является *ipso jure* частью этих отношений; следовательно, с момента рождения ребенка и в силу самого этого факта между ним и его родителями устанавливается связь, подпадающая под понятие «семейная жизнь», которую последующие события не могут разрушить, кроме как в исключительных обстоятельствах (см. Постановление Европейского Суда по делу «Гюль против Швейцарии» (*Gul v. Switzerland*) от 19.02.1996, *Reports of Judgments and Decisions 1996-I*, pp. 173 — 174, § 32; Постановление Европейского Суда по делу «Ахмат против Нидерландов» (*Ahmut v. the Netherlands*) от 28.11.1996, *Reports 1996-VI*, p. 2030, § 60). Наличие подобных исключительных обстоятельств в каждом конкретном деле должно было доказано.

Европейский суд особое значение придает соблюдению наилучших интересов ребенка, которые ввиду их характера и важности могут доминировать над интересами родителей (см. Постановление Европейского суда по делу «Йохансен против Норвегии», pp. 1008–1009, § 78). В частности, в соответствии со статьей 8 Конвенции родитель не вправе принимать такие меры, которые причиняют вред здоровью и развитию ребенка (см. Постановление Европейского суда по делу «Эльсхольц против Германии», § 50; и Постановление Европейского суда по делу «Сахин против Германии», § 66).

Вместе с тем, разлучение детей и их родителей должно быть единственным спо-

собом избежать разного рода опасностей для детей, а ограничение прав отдельно проживающего родителя от ребенка должно быть возможно лишь в случае, когда лица, общающиеся с ребенком, представляют непосредственную угрозу для него, когда нет возможности назначения альтернативных мер для защиты прав и интересов ребенка и временные меры по ограничению такого общения являются единственно эффективными.

Таким образом, при участии в рассмотрении дел об общении отдельно проживающего родителя и ребенка следует учитывать тот факт, что позитивное обязательство государства, гарантирующего право на общение отдельно проживающего родителя с ребенком, связанное с эффективным уважением семейной жизни лица, не всегда является абсолютным, поскольку приоритетным является желание и интересы самого ребенка видеться и общаться с таким родителем, его психологическое и душевное здоровье, а в некоторых случаях принятие неотложных и эффективных мер, направленных на устранение психологических проблем в его развитии, путем ограничения общения и воспитания отдельно проживающим родителем, если подобное общение негативно и нежелательно для ребенка. •

Отпускная беда или к чему приводит экономия на спичках

Всем, вероятно, известен бородатый анекдот про жителя Турции (Кипра, Египта, Греции — нужное подчеркнуть), который копит деньги на то, чтобы зимой съездить в Москву. Когда его спрашивают, зачем, он отвечает, что ему очень интересно лично увидеть, где и на какой работе у себя дома русские настолько устают, чтобы потом у них в стране так отдыхать, как они это обычно делают. В каждой шутке, как известно, только доля шутки, а все остальное — правда.



И. В. Авдеев, юрист,
г. Москва

Наши люди действительно умеют отдохнуть «со вкусом» и «как будто в последний раз». Разумеется, санкции со стороны Евросоюза, почти двукратный рост валютных котировок и возросшая популярность возвращенного Крыма в последние пару лет несколько скорректировали количество граждан России, желающих проводить отпуска за ее пределами, но тенденция отпускного поведения соотечественников от этого не изменилась. Мы все так же «сорим деньгами» в поездках, покупаем сувениры, нужные и не очень, считаем, что отель должен быть пятизвездочным, питание — по системе «все включено», и «размениваться на мелочи» не намерены.

Казалось бы, при таком подходе к отпуску и всяческом отсутствии желания экономить, у наших людей не должно быть никаких проблем, ведь все оплачено. Но парадоксальным образом уживается в русской душе умение отдыхать на широкую ногу и абсолютное нежелание предвидеть возможность каких-либо неприятностей, тем более умение подумывать о смягчении последствий подобных событий. Нет-нет, да и прокричат СМИ о больших проблемах очередных наших туристов, имевших несчастье попасть за рубежом в переделку. Как следствие — больница, большие расходы на лечение, реабилитацию, даже на доставку обратно на Родину спецмашинами и спецрейсами. В самый неподходящий момент выясняется, что страховки либо нет вовсе, либо она оформлена таким образом, что ее не хватает, и продолжение следует тоже в нашем традиционном духе: «Помогите, люди добрые!» Хорошо знакомый наш народный «сериал»,



одним словом, так сказать, в лучших традициях...

Причем если до конца 2015 г. еще можно было хотя бы чисто теоретически рассчитывать на какую-то помощь государства и родственники пострадавших пытались находить способы подключить к проблеме МЧС, консульства, посольства и другие госструктуры, то после 27 декабря 2015 г., т. е. после вступления в силу Федерального закона от 29 июня 2015 г. № 155-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», это стало невозможно в принципе. Статья 2 вышеупомянутого закона излагает ст. 14 Федерального закона от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» в следующей редакции: «В случае отсутствия документов, перечисленных в части первой настоящей статьи (примечание автора:

здесь имеется в виду договор об оказании медицинских услуг или страховой полис), расходы на оказание медицинской помощи, в том числе в экстренной и неотложной формах (включая медицинскую эвакуацию на территории иностранного государства и из иностранного государства в Российскую Федерацию) за пределами территории Российской Федерации несет сам гражданин Российской Федерации или лица, заинтересованные в оказании медицинской помощи гражданину Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, в том числе лица, пригласившие гражданина Российской Федерации, а расходы на возвращение тела (останков) в Российскую Федерацию несут лица, заинтересованные в возвращении тела (останков) в Российскую Федерацию».

Из наиболее «свежих» событий можно вспомнить подробно описанную 29 марта 2017 г. «Комсомольской правдой» исто-

рию попавшего в ДТП в Таиланде жителя Иркутской области. Страховки у него почему-то не было, а операция и последующее лечение оказались весьма дорогостоящими. В итоге семье пришлось собирать деньги через соцсети, попросив о помощи всех равнодушных. Люди в России действительно добрые, помогают даже те, кто себе подобной поездки позволить не может. Иногда этой помощи хватает, иногда — нет, тогда приходится залезать в долги, кредиты, продавать всяческую движимость и недвижимость. А ведь между тем всего этого вполне можно было бы избежать.

Мой друг работает в туристическом бизнесе и рассказывает, что около четверти клиентов правдами и неправдами пытаются избавиться от всех видов страхования в поездке. И это только верхушка айсберга, а ведь есть еще и немалое число «дикарей», которые отдыхают, не привлекая к этому туриндустрию. Причем уехать без страховки возможно даже в страны Шенгена, не говоря уже о поездках в огромное число «безвизовых» стран. Дело в том, что при выдаче, например, мультивизы с длительным сроком действия сотрудники иностранного консульства проверяют только наличие медицинской страховки на первую после выдачи визы поездку. Страхование всех последующих выездов остается на совести самого туриста. Конечно, без страховки тур становится дешевле, но вот только проблемы могут оказаться дороже. Надо понимать разницу — одно дело, если человек по старой советской привычке едет в Крым, где в случае необходимости помощь окажут по общероссийскому медицинскому полису (особенно, если полис с собой),

и совершенно иная ситуация возникает «в загранике».

Существуют разнообразные виды туристического страхования: страхование от невыезда, медицинское страхование, страхование багажа, страховка от несчастного случая, страхование гражданской ответственности, спортивная страховка. Наиболее популярны первые два вида. Страхование от невыезда позволяет компенсировать затраты, связанные с отменой поездки за границу. Цена полиса составляет от 1% до 4% стоимости тура. Страховая компания компенсирует затраты в тех случаях, если запланированная поездка не состоялась ввиду болезни или травмы туриста, либо его близких родственников, если отказали во въездной визе, или неожиданно привлекли к участию в судебном разбирательстве или исполнению воинской обязанности. Также подлежит компенсации вынужденное досрочное прерывание отпуска и возвращение из-за границы по тем же причинам. Иногда этот полис предлагается «добровольно-принудительно» в составе турпакета, иногда (и чаще) его можно выбрать в качестве дополнительной опции. Брать или не брать — решать вам, но, в конце концов, это даже в самом плохом варианте всего лишь несостоявшаяся поездка. Гораздо хуже, если беда (болезнь, травма, несчастный случай) застала вас в отпуске.

На случай внезапного заболевания, несчастного случая или смерти, произошедших во время пребывания за рубежом в туристической поездке, служит медицинское страхование. Стандартная обязательная медицинская страховка для выезда в страны Шенгена стоит



- *При выдаче визы с длительным сроком проверяют только медстраховку на первую после выдачи визы поездку, а страхование последующих выездов остается на совести туриста*

порядка 1 евро за каждый день пребывания за рубежом и гарантирует компенсацию медицинских услуг на сумму до 30 000 евро. При заключении туристом договора добровольного страхования при выезде в «безвизовую» страну сумма договора не может быть менее двух миллионов рублей в соответствии с уже упоминавшимся в начале статьи ФЗ-155 от 29 июня 2015 г. Как правило, этого оказывается более чем достаточно в 99% случаев. Согласно правилам страхования, не подлежат компенсации только последствия хронических заболеваний, случаев, произошедших по вине самого застрахованного (например, алкогольного и наркотического опьянения) и последствия происшествий, связанных с занятиями экстремальными видами спорта (дайвинг, горные лыжи и пр.). Соответственно, в тех случаях, если вы едете за рубеж именно с целью покататься на горных лыжах или, вооружившись аквалангом, полюбоваться на жизнь обитателей подводного мира, придется выбрать специальный полис, который будет учитывать страхование спортивных рисков.

При отсутствии страховки вас либо вообще не будут обслуживать (если только это не всеобщая катастрофа), либо будут с радостью обслуживать в самых дорогих лечебницах (особенно это относится к бедным странам региона Юго-Восточной Азии). Это вполне объяснимо — для местных вы «богатенький Буратино», из которого можно «вытрясти» много золотых монет. Согласитесь, альтернатива не из приятных — либо здоровье (а может быть и жизнь), либо немалые материальные расходы из собственного, заметьте, кармана (даже банальное лечение зуба за рубежом может обойтись в сумму от 50 до 500 долларов).

Каковы же причины, по которым наши граждане пренебрегают столь важными вещами? Основных две: понятное всем желание сэкономить 15 евро и понятная только русским людям надежда на «авось пронесет». Как ни странно, подавляющее большинство соотечественников просто не хотят представить, что в отпуске с ними может случиться что-либо неприятное.

- *При отсутствии страховки вас либо вообще не будут лечить, либо будут обслуживать в самых дорогих лечебницах*

Даже если не говорить о морально-этической стороне последствий подобной непредусмотрительности (собственно, почему «добрые люди» должны расплачиваться за вашу беспечность, собирая по социальным сетям деньги на выкуп вас или ваших близких из «заграничного медицинского плена?»), то давайте задумаемся — разве ваше спокойствие и уверенность в поездке не стоят 15 евро? Эта сумма меньше одного процента цены путевки.

Мне вспоминается в связи с этим один пример из личной практики. Известная строительная компания организовала для работников новогодний корпоратив в Финляндии. Одному из сотрудников стало нехорошо за новогодним столом. Дело было 31 декабря примерно в половине одиннадцатого вечера. Как потом выяснилось, у него оторвался тромб и заблокировал кровообращение. По имеющейся страховке вызвали скорую помощь, больного госпитализировали, а позже выполнили операцию по стентированию сосудов. Цена вопроса была порядка 10000 евро. У человека таких

денег никогда не было, и если бы не страховка, даже подумать страшно, каким мог бы оказаться финал той истории.

К рассматриваемому вопросу это непосредственного отношения не имеет, но не могу удержаться от того, чтобы попутно не развеять миф о невиданном качестве зарубежного медицинского обслуживания. Больница провинциального финского городка Ювяскюля оказалась под Новый год переполнена и наш герой некоторое количество дней провел не в палате, а в больничном коридоре в ожидании того момента, когда место в палате освободится. Он был такой не один и не потому, что он русский, рядом с ним в коридоре лежали и местные.

В этом месте читатель вправе спросить: «Так что, получается, правы навязывающие страховку некоторые туристические агентства (у многих она вообще сразу входит в стоимость путевки)?» А вот и нет. Статья 3 все того же 155-ФЗ дополняет ст. 9 Федерального закона от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ «Об основах туристской



деятельности в Российской Федерации» частями 9 и 10 следующего содержания.

При реализации туристского продукта туроператор, турагент, действуя в качестве страхового агента от имени и за счет страховщика, вправе заключить с туристом или иным заказчиком в пользу туриста договор добровольного страхования имущественных интересов туриста в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации и с учетом положений ст. 17 настоящего закона. Туроператор, турагент обязаны размещать информацию о страховщиках, от имени которых туроператор, турагент заключают договоры добровольного страхования, на своих официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

«Вправе заключить» — не значит «обязан заключать», и это хорошо. Каким образом действует система там, где это было обязательным, мы можем вспомнить на примере расценок на страхование недвижимости, точнее на примере того, как лет десять назад отличались расценки на добровольное страхование своей недвижимости и обязательное страхование предмета залога, если та же самая недвижимость приобреталась в кредит. Как правило, агентства, как и банки, заключают договора со страховыми компаниями по принципу «не обидеть друг друга». Клиент вполне может оказаться в проигрыше при таком подходе, так как либо страховка окажется неоправданно дорогая, либо сумма выплат заниженная, либо перечень страховых случаев слишком куцый — некоторые, например, не включали в список выплат расходы на репатриацию на Родину трупа покой-

ного или останков, а ведь, согласитесь, всякое может случиться (справедливости ради, после вступления в силу ФЗ-155 таких случаев практически не стало, так как они прямо противоречат закону).

Из вышесказанного хотелось бы сделать следующие выводы:

Если денег немного, выбирайте тур по бюджету и отдыхайте на Родине. Здесь в случае необходимости экстренную медпомощь окажут и без всяких дополнительных страховок.

Хотите сэкономить на страховке — экономьте с умом. Купите отдельно тур, отдельно страховку в солидной страховой компании с достаточным страховым покрытием (можно сравнить цены у разных страховщиков и выбрать лучшую).

Конечно, в ответ на все вышеизложенное мне могут рассказать случай про совершенно бесплатную клинику в Европе, где абсолютно бескорыстно помогли нашему туристу, или, наоборот, про «обдираловку» в России, но как говорила моя учительница русского языка в средней школе: «Исключения лишь подтверждают правило». •

Пираты Химкинского водохранилища

Когда пассажиры причалившего накануне теплохода вернулись на причал, их ждал необычный сюрприз. Причал был пуст. Судно исчезло вместе с капитаном и вахтенной командой. Моряки всех стран мира свято верят в легенду о «Летучем Голландце», согласно которой парусник бесследно исчез вместе с экипажем и превратился в корабль-призрак, бороздящий океанские просторы. Теплоход «Дельфин» был весьма далек от образа корабля-призрака, да и фарватер реки мало походил на океанские просторы...



М. Н. Степанов, заведующий филиалом № 11
МОКА

Теплым августовским вечером круизный теплоход «Дельфин», издав протяжный гудок, медленно пришвартовался к одному из причалов Северного речного порта г. Москвы, завершив недельный рейс по маршруту «Москва — Углич — Валаам — Санкт-Петербург».

Под бравурную музыку и пение известного российского певца о нелегкой судьбе моряка, безуспешно пытавшегося встретиться со своей любимой рыбачкой, пассажиры, порядком уставшие от экскурсий, а также съеденного и обильно выпитого, шумно галдя и перекликаясь, по трапу сходили на берег, где их ждали

родственники, знакомые и друзья, а также толпились зеваки.

Капитан, стоя на мостике, с видимым облегчением провожал туристов, радуясь, что рейс завершился без каких-либо серьезных инцидентов: никто из пассажиров не отстал во время стоянок теплохода, шумные компании вели себя достойно, т. е. без драк и без выяснения отношений. Команда, порядком уставшая от пьяных капризов веселившихся туристов, также была рада прибытию в порт. Матросы, не дожидаясь пока с борта сойдут все пассажиры, притупили к наведению порядка, предвкушая скорейшее увольнение на берег и возвращение к своим семьям.

Наскоро убрав мусор, скопившийся за круиз, и поверив все каюты в поисках ненароком оставшихся пассажиров и забытых вещей, команда выстроилась перед капитаном и доложила о готовности покинуть судно. Капитан, выслу-



шав доклад, назначил дежурную вахту, а остальным разрешил сойти на берег, приказав утром следующего дня явиться на судно, чтобы выдраить палубу, прибрать каюты, словом подготовиться к сдаче лайнера сменному экипажу. Счастливики, не попавшие на дежурную вахту, покинули судно, торопясь как можно быстрее добраться до дома, где их ждали тишина и семейная обстановка.

Рано утром, отдохнувшие и свежие, они пришли на причал, но он был пуст, судно исчезло вместе с капитаном и вахтенной командой.

Теплоходы этой серии строились на верфях некогда братской Германской Демократической Республики (существование которой прекратилось со сносом Берлинской стены) специально для Советского Союза для круизных рейсов и отличались повышенной舒适ностью. Четырехпалубный красавец

длиной более ста метров с водоизмещением почти пять тысяч тонн и двигателем мощностью три тысячи лошадиных сил был способен вместить триста пассажиров и совершать круизные рейсы как по рекам, так и вдоль морского побережья, так как не боялся трехметровой волны. Позднее эти лайнеры подвергались модификации для соответствия европейскому уровню, в результате чего на них имелись рестораны, бар, салон отдыха, кинозал с раздвижной крышей, солярий, сувенирный киоск — словом все, что необходимо для туристов.

Поэтому весьма трудно было поверить в то, что четырехпалубный стометровый корабль мог бесследно исчезнуть в водах Москвы-реки. Команда направилась к коменданту речного порта, но о судьбе парохода ничего не было известно. Тогда о случившемся доложили фрахтователю судна, который принял решение обратиться в правоохранительные органы.

- *В ходатайстве о прекращении уголовного дела за отсутствием в действиях обвиняемого состава преступления, защита ссылалась на гремучую смесь украинско-российского законодательства*

Линейный отдел МВД РФ на водном транспорте Северного речного порта г. Москвы возбудил уголовное дело по факту похищения судна и сразу же приступил к активным поискам исчезнувшего круизного лайнера.

В отличие от безбрежной морской глади, где действительно может бесследно исчезнуть гигантский лайнер, фарватер Москвы-реки полностью контролируется рядом навигационных служб: инспекцией Российского речного регистра, службой безопасности судоходства, караванной службой порта и т. п.

В ходе поисков судна срочно из всех этих служб были получены необходимые сведения, в результате чего пропавший теплоход был обнаружен в одном из затонов Химкинского водохранилища, с двух сторон зажатый другими пароходами.

По палубе теплохода разгуливали крепкие парни в камуфляжной форме, которые были мгновенно нейтрализованы группой захвата водной полиции и положены лицом вниз.

Следствие приступило к допросу вахтенной команды во главе с капитаном судна и выяснились интересные подробности исчезновения судна.

Ранним утром к лайнеру подъехал автобус, из которого высыпались люди в количестве 25-30 и устремились к судну, быстро взбежали по трапу и захватили капитанскую рубку, моторный отсек, радиорубку и рассредоточились на баках, корме, по всем пролетам и внешним палубам. В результате этих пиратских действий, судно осталось без связи, так как радиорубка была заблокирована, а капитану и вахтенной команде захватчики запретили пользоваться сотовыми телефонами, сами же они позвонили по сотовому телефону и вели с кем-то оживленные переговоры.

После захвата на лайнер поднялся прилично одетый и крепко сложенный молодой человек в сопровождении нескольких человек, представился и предъявил документы, согласно которым собственником судна являлась московская судоходная компания «Медуза», генеральным дирек-



тором которой он являлся. Также он представил людей, которые с ним поднялись на борт лайнера, как нового капитана и матросов машинного отделения.

После чего молодой человек предложил капитану и всей вахтенной команде покинуть судно на том основании, что все они незаконно находятся на пароходе.

Однако, капитан, как истинный моряк, заявил, что вверенное ему судно он не покинет. Так же вслед за ним поступили и все остальные вахтенные матросы.

Тогда новый хозяин позвонил по телефону и вскоре после этого к теплоходу подошли два буксира, которые отбуксировали судно в один из затонов Химкинского водохранилища.

По словам капитана и вахтенной команды, действовали захватчики на высоком профессиональном уровне и чувствовалось, что руководивший ими молодой человек, знал толк не только в морском деле, но и в организации захвата судна, так молниеносно были заняты все жизнеобеспечивающие рубки и отсеки судна.

Из показаний захватчиков следовало, что они являются работниками одного из частных охранных предприятий г. Москвы.

За день до случившегося директор охранного предприятия дал им указание быть в полной экипировке рано утром следующего дня на работе, так как предстоит сложная работа по освобождению парохода от рэкетиров, незаконно его захвативших. Когда они прибыли рано утром на работу, то их уже ждал служебный

автобус, а директор представил им молодого человека, чьи указания они должны были выполнять при освобождении парохода. Что они и сделали, при этом ни к кому из находившимся на судне матросам, а также и капитану, никакого насилия не применяли.

Новый хозяин вместе с капитаном были доставлены в линейный отдел полиции на водном транспорте Северного речного порта г. Москвы, где были допрошены.

По словам нового капитана, несколько дней назад его вызвали в Московское речное пароходство, где ему был выдан приказ о назначении исполняющим обязанности капитана теплохода «Дельфин» и поручили осуществить буксировку судна от причала до Хлебниковского затона Химкинского водохранилища. Также ему представили находившегося в пароходстве нового хозяина судна, вернее, представителя владельца теплохода, который должен был осуществлять общее руководство по буксировке судна.

Новому капитану было приказано явиться на следующий день к 6 часам утра в Северный речной порт г. Москвы к теплоходу «Дельфин», где в назначенное время находилась команда машинистов и сотрудники охранного агентства. Все вместе они поднялись на судно, где новый хозяин судна зачитал капитану «Дельфина» приказ об отстранении от должности и дал указание отбуксировать судно в Хлебниковский затон, что он и сделал.

Сам так называемый новый хозяин судна показал, что теплоход не похищал, так как судно принадлежит украинской

«Коммунальной судоходной компании «Киев», которая заключила с российской «Пароходной компанией на паях» договор бербоут-чартера (договор аренды без экипажа) на фрахт теплохода «Дельфин».

На основании этого договора Судовладелец (украинская компания) передала Фрахтователю (российская компания) теплоход для осуществления пассажирских рейсов на внутренних водах РФ.

Впоследствии «Коммунальная судоходная компания «Киев» создала ЗАО «Волжско-Днепровская судоходная компания», внося в уставный капитал теплоход «Дельфин».

В свою очередь Волжско-Днепровская судоходная компания создала на территории РФ дочернюю компанию — ООО «Московская судоходная компания «Медуза», генеральным директором которой и был назначен.

Таким образом, судовладельцем теплохода стала Волжско-Днепровская судоходная компания, с которой у российской судоходной компании договора на фрахт судна не было и поэтому Наблюдательным Советом Волжско-Днепровской судоходной компании было принято решение об изъятии судна, выполнение которого было поручено генеральному директору, что он и сделал.

Когда автор приступил к защите так называемого нового хозяина судна, дело по его обвинению уже было направлено для рассмотрения в Головинский районный суд.

На стадии следствия защита не смогла добиться прекращения уголовного дела.

Приступив к изучению материалов дела, автор обратил внимание на то, что позиция защиты в период следствия строилась на том, что новый судовладелец на законных основаниях изъясил судно у фрахтователя, так как договор бербоут-чартера на теплоход собственник с российской компанией не заключал, а ранее заключенный договор с прежним судовладельцем никакой юридической силы не имеет, так как был досрочно расторгнут в одностороннем порядке.

При этом защита ссылалась на заключение Совета научно-правовых экспертиз при Институте государства и права им. В. М. Корецкого Академии наук Украины и заключение Российского Исследовательского центра частного права.

Согласно заключению украинских светилов юридической науки, в соответствии с нормами нового ГК Республики Украина договор аренды может быть расторгнут по инициативе арендодателя во внесудебном порядке простым извещением арендатора о расторжении договора в случае невнесения им арендной платы в течение трех месяцев.

Что и было сделано новым собственником на законном основании в соответствии с украинским законодательством, так как фрахтователь допустил трехмесячную просрочку арендной платы.

Согласно же заключению российских мэтров юриспруденции, в соответствии с нормами ГК РФ допускается защита нарушенного права посредством осуществления самостоятельных действий, без обращения к государственным или иным



- *По российскому законодательству расторжение договора аренды по инициативе арендодателя возможно в суде, а юрисдикция украинского законодательства распространяется только на Украину, совершенное было квалифицировано как самоуправство с причинением существенного ущерба и насилия*

уполномоченным государством органам, т. е. посредством самозащиты. Причем такие действия могут выражаться как в воздействии на свое собственное имущество, так и в непосредственном воздействии на личность правонарушителя или его имущество.

Что и было сделано новым собственником на законном основании в соответствии с российскими нормами действующего гражданского законодательства о самозащите, потому что фрахтователь не возвращал предмет аренды

В своем ходатайстве о прекращении уголовного дела за отсутствием в действиях обвиняемого состава преступления, защита ссылалась на эту, образно говоря, гремучую смесь украинско-российского законодательства, приобщив к материалам уголовного дела оба заключения.

Естественно, ходатайство было отклонено на том основании, что в соответствии с российским законодательством досрочное расторжение договора аренды по инициативе арендодателя возможно

в судебном порядке, а юрисдикция украинского законодательства распространяется только на территорию Украины. Таким образом, совершенное было квалифицировано как самоуправство с причинением существенного ущерба и насилия, а дело направлено в суд.

После ознакомления с материалами дела автор разъяснил подзащитному, что имеется лишь одна возможность избежать судимости, а именно: прекратить в суде уголовное дело в связи с примирением сторон.

Но это возможно лишь при наличии определенных обстоятельств, а именно: если подсудимый ранее к уголовной ответственности не привлекался; если совершил преступление небольшой или средней тяжести; и если это лицо примирилось с потерпевшим и загладило причиненный ему вред.

Однако, если первые два условия для прекращения уголовного дела имелись, то последнее условие явно отсутствовало, поэтому нашей первоочередной задачей

было найти консенсус с руководством российской «Пароходной компанией на паях», для чего необходимо вступить в переговоры, предложив им примириться на определенных условиях.

Внимательно все выслушав, подзащитный заявил, что его подобный вариант устраивает, но на ведение переговоров ему необходимо согласие руководства Волжско-Днепровской судоходной компании.

Вскоре такое согласие было дано.

Необходимо отметить, что переговоры проходили очень тяжело. Дело в том, что делегация российской пароходной компании, состоящая из юристов и возглавляемая непосредственно генеральным директором, была согласна на примирение, но при этом выдвигала заранее неприемлемые условия. Делегация же украинской судоходной компании, в которую кроме юристов компании входил и автор, не шла ни на какие уступки.

В конце концов, после длительных переговоров обе стороны братьев-славян пришли к взаимному согласию, что было очень своевременно, поскольку к тому времени уже началось слушание дела.

В ходе судебного разбирательства все свидетели с потерпевшей стороны дружно утверждали, что никакого насилия в ходе «пиратского захвата» к ним не применялось. Генеральный директор, лично представлявший в суде интересы российской судоходной компании, представил в суд полугодовой бухгалтерский отчет, согласно которому причиненный ущерб в размере 450 тыс. руб., является незна-

чительным, так как за полгода прибыль компании превысила 100 млн. руб.

После чего он заявил, что никаких претензий к подсудимому не имеет, тот незначительный ущерб, который был причинен в результате его действий, полностью им же погашен, что подтверждается приходным кассовым чеком. И, кроме того, в настоящее время спор между уже дружественными компаниями разрешен путем заключения нового договора бербоут-чартера на длительный срок с новым собственником и передачи судна фрахтователю, и попросил суд прекратить уголовное дело в связи с примирением.

Подсудимый, полностью признав свою вину и раскаявшись в содеянном, не возражал против прекращения дела в связи с примирением.

Суд пошел навстречу желанию законного представителя потерпевшего и своим постановлением прекратил уголовное дело в связи с примирением сторон. •



Редакционный совет журнала «Адвокатская палата»

Председатель редакционного совета журнала
Галоганов Алексей Павлович, адвокат, президент АПМО;

Боровков Юрий Михайлович, адвокат, советник президента АПМО;

Володина Светлана Игоревна, адвокат, вице-президент АПМО,
вице-президент ФПА РФ;

Добровольская Светлана Игоревна, адвокат, руководитель
Экспертно-консультационного совета АПМО;

Семенова Екатерина Юрьевна, Уполномоченный по правам человека
в Московской области;

Ковалева Лидия Николаевна, член Квалификационной комиссии АПМО
от Московской областной думы;

Никифоров Александр Владимирович, адвокат, отв. секретарь
Квалификационной комиссии АПМО;

Новолодский Юрий Михайлович, адвокат, президент Балтийской коллегии
адвокатов;

Пепеляев Сергей Геннадьевич, адвокат, управляющий партнер юридической
компании «Пепеляев Групп», член Совета АПМО;

Пилипенко Юрий Сергеевич, адвокат, президент ФПА РФ;

Юрьев Сергей Сергеевич, адвокат, председатель президиума КА «Межрегион»;

Яртых Игорь Семенович, адвокат, председатель президиума КА «Яртых и коллеги»,
член Совета АПМО.

