

# ЛИЧНЫЙ ЮРИСТ

№ 08 / 2012

В  
домашнюю  
библиотеку

Как пожаловаться  
на судью?

Определяем площадь  
квартиры, гаража, дачи

Браки и разводы:  
новации законодательства

Защита прав  
потребителей  
медицинских услуг



**Журнал «Личный юрист»  
№8, сентябрь — октябрь 2012 г.**

**Учредитель, редакция  
и издатель:**

ООО «Издательский дом  
«СТАТУТ»

Тел.: (29) 393 84 97  
e-mail: mail@statut.by

С июля 2010 г. по декабрь 2011 г.  
издавался в печатном виде.

С января 2012 г. выходит как  
электронный журнал.

Периодичность выхода —  
1 раз в 2 месяца.

Распространяется бесплатно.

Редакция может публиковать  
статьи в порядке обсуждения,  
не разделяя мнение авторов.

Редакция не несет ответственности  
за достоверность сведений,  
содержащихся в рекламных  
материалах.

Рукописи не рецензируются  
и не возвращаются.

## *Здравствуйте, уважаемые друзья!*

*Наступила, пожалуй, именно та пора года, когда учащаются наши походы по поликлиникам и различным иным медицинским учреждениям. И даже в этой, казалось бы, абсолютно «неюридической» области еще так важно быть юридически грамотным человеком. В прошлом году мы уже обращались к теме отношений врачей и пациентов, а именно к теме правовой оценки некоторых действий обеих сторон в процессе общения, а также правовой регламентации таких отношений (№8/2011).*

*Сегодня, уважаемые читатели, мы затронули такую важную тему, как права потребителей медицинских услуг. Ведь современному человеку, являясь в своей повседневной жизнедеятельности потребителем различных услуг, просто необходимо иметь хоть малейшее представление о своих потребительских правах, а также о способах их защиты. И вопрос стоит тем более остро, когда разговор идет именно об услугах медицинских. Надеемся, что статья нашего постоянного автора, юриста Александры Федченко, поможет нашим читателям не просто защитить свои права в сложных ситуациях, но и вообще избежать таких ситуаций.*

*Желаем вам почерпнуть много не менее полезной юридической информации и из других материалов этого номера «Личного юриста».*

*До новых встреч!*

*Редакция*

От редакции . . . . . 1

## Что нового?

Жук А.  
**Договор найма жилого помещения в новом Жилищном кодексе . . . . . 3**

## Имею право

Федченко А.  
**Защита прав потребителей платных медицинских услуг . . . . . 7**

Латышев П.  
**Кто должен доказать вину  
в деле об административном правонарушении? . . . . . 11**

Бувевич И.  
**Жалоба на неправомерные действия судьи:  
оформление, подача, рассмотрение . . . . . 13**

## Жилье мое

Жук А.  
**Определяем площадь квартиры, гаража, дачи . . . . . 16**

## Юрист — автомобилисту

Латышев П.  
**Об ответственности за неправомерную передачу  
транспортного средства другому лицу . . . . . 18**

## Вопрос в тему

Латышев П.  
**Дерево от машины недалеко падает . . . . . 24**

## Дела семейные

Федорова И.  
**Браки и разводы: новации законодательства . . . . . 25**

# Договор найма жилого помещения в новом Жилищном кодексе

Александр ЖУК,  
аттестованный юрист, магистр права

Одним из наиболее распространенных оснований возникновения права пользования жилым помещением является договор найма. Данный договор позволяет гражданину проживать в жилом помещении на законных основаниях при отсутствии права собственности на жилье. Рассмотрим этот юридический институт в разрезе норм нового Жилищного кодекса Республики Беларусь (далее — ЖК), который вступит в силу в марте следующего года.

Договор найма жилого помещения представляет собой соглашение, по которому одна сторона (наймодатель) обязуется предоставить за плату другой стороне (нанимателю) жилое помещение во владение и пользование для проживания в нем на определенный срок или бессрочно. Предметом договора найма жилого помещения могут быть жилой дом, квартира, жилая комната. Часть жилой комнаты может быть предметом договора найма частного жилого помещения или комнаты в общежитии. В то же время жилое помещение, расположенное в здании, подлежащем сносу либо капитальному ремонту с переустройством и (или) перепланировкой, а также в подвале или полуподвале, не может являться предметом договора найма. При этом следует иметь в виду, что **наймодателем может быть только собственник жилого помещения, в свою очередь нанимателем — только гражданин.**

Статья 50 нового ЖК определяет следующие существенные условия договора найма жилого помещения:

- предмет договора найма;
- срок действия договора — для договоров найма, заключенных на определенный срок;
- размер платы за пользование жилым помещением и срок ее внесения;

— срок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги — в случае если наниматель обязан вносить плату за жилищно-коммунальные услуги.

Договор будет считаться незаключенным, если между его сторонами не достигнуто соглашение по приведенным выше существенным условиям.

В договоре найма жилого помещения указываются также и члены семьи нанимателя, которые постоянно проживают совместно с ним в этом жилом помещении.

В новом ЖК прописано, что инвалидам по их письменной просьбе государственные жилые помещения предоставляются по договору найма вблизи места их работы, места жительства их родственников, места нахождения организаций, занимающихся реабилитацией инвалидов. В ином месте жилые помещения могут предоставляться инвалидам только при условии их письменного согласия. Гражданам, достигшим 60-летнего возраста, инвалидам, а также семьям, в составе которых имеются инвалиды или граждане, достигшие 60-летнего возраста, по их письменной просьбе государственные жилые помещения на условиях найма предоставляются на нижних этажах (не выше третьего) или в домах, имеющих лифты.

## Заключение договора найма и передача жилого помещения

Договор найма заключается в письменной форме и **считается заключенным с даты его регистрации в местном органе управления** (для государственного жилья) или в ЖЭСе (для частного жилья). Договор найма составляется в трех экземплярах, один из которых хранится у наймодателя, второй — у нанимателя, третий — в местном органе управления, зарегистрировавшем этот договор. Местные органы управления регистрируют договоры найма в Книге регистрации договоров найма жилых помещений государственного и частного жилищных фондов.

Статьей 53 нового ЖК установлено, что

**передача жилого помещения, являющегося предметом договора найма, осуществляется по акту о приеме-передаче, однако если передаваемое жилое помещение принадлежит наймодателю на праве частной собственности, то такой акт может не составляться.**

Акт о приеме-передаче составляется в произвольной письменной форме в двух экземплярах, один из которых хранится у наймодателя, второй — у нанимателя. В акте о приеме-передаче указываются:

- сведения о сторонах договора найма (фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется), место жительства — для граждан; наименование и место нахождения — для юридических лиц);
- место нахождения (адрес) жилого помещения;
- количество жилых комнат жилого помещения, общая площадь жилого помещения, иные характеристики жилого помещения (по усмотрению сторон);
- сведения о состоянии жилого помещения на момент его передачи нанимателю;
- иные данные (по усмотрению сторон).

## Права и обязанности сторон договора

Согласно ст. 54 нового ЖК наймодатель жилого помещения **имеет право требовать:**

- своевременного внесения платы за жилищно-коммунальные услуги и (или) платы за пользование жилым помещением;
- использования нанимателем жилого помещения в соответствии с его назначением;
- доступа в жилое помещение (в согласованное с нанимателем время и в его присутствии) работников организаций, осуществляющих эксплуатацию жилищного фонда и (или) предоставляющих жилищно-коммунальные услуги, для проверки технического состояния жилого помещения, инженерных систем и оборудования и проведения ремонтных работ.

В то же время **наймодатель жилого помещения обязан:**

- предоставить нанимателю жилое помещение;
- обеспечивать бесперебойную работу санитарно-технического и иного оборудования;
- устранять за свой счет повреждения в жилом помещении, возникшие вследствие неисправностей конструктивных элементов, инженерных систем не по вине нанимателя жилого помещения.



Что касается прав и обязанностей нанимателя, то они прописаны в ст. 55 ЖК. Согласно данной норме **наниматель жилого помещения имеет право:**

— предоставлять право владения и пользования занимаемым им жилым помещением членам своей семьи;

— расторгнуть договор найма в любое время с согласия проживающих совместно с ним совершеннолетних членов его семьи после исполнения своих обязанностей по этому договору;

— требовать внесения изменений в договор найма при предоставлении права владения и пользования занимаемым им жилым помещением своим несовершеннолетним детям.

Наниматель жилого помещения **обязан:**

— использовать жилое, подсобные и вспомогательные помещения и находящееся в них оборудование в соответствии с их назначением;

— своевременно и в полном объеме вносить плату за жилищно-коммунальные услуги и (или) плату за пользование жилым помещением;

— обеспечивать подготовку занимаемого жилого помещения к эксплуатации в осенне-зимний период (утепление окон и дверей);

— возмещать ущерб, причиненный им помещениям других граждан и организаций.

Статьей 56 ЖК также установлено, что

**наниматель вправе вселять без согласия проживающих в квартире лиц своих супруга, родителей и детей.**

Родных братьев и сестер, деда, бабушку и внуков, а также свойственников и нетрудоспособных иждивенцев, заключившим с нанимателем письменное соглашение о признании членом семьи, наниматель вправе вселять только с письменного согласия всех совершеннолетних членов его семьи, проживающих совместно с ним, а также с письменного согласия других нанимателей жилого помещения, если оно предоставлено нескольким нанимателям.

Вселенные в квартиру граждане обязательно указываются в договоре найма жилого помещения. После вселения указанные лица получают право регистрировать на занимаемой жилплощади без чьего-либо



Photo: ByMedia.Net

согласия своих несовершеннолетних детей, а вот **вселение ими других граждан допускается только с письменного согласия нанимателя и проживающих совместно с ним совершеннолетних членов его семьи.**

В случае выезда на место жительства в другое жилое помещение члены семьи нанимателя утрачивают права и обязанности, вытекающие из договора найма жилого помещения, и могут быть выселены в судебном порядке.

Изменение договора найма жилого помещения по общему правилу возможно по соглашению сторон. Отказ наймодателя, нанимателя жилого помещения и (или) проживающих совместно с нанимателем совершеннолетних членов его семьи от изменения договора найма жилого помещения может быть обжалован в суде.

### **Прекращение договора найма, особенности его изменения**

Договор найма жилого помещения прекращается с истечением его срока либо в связи со смертью, признанием судом безвестно отсутствующим или объявлением умершим нанимателя жилого помещения. Однако если в жилом помещении остались проживать совершеннолетние члены семьи нанимателя, то они **имеют право требовать заключения договора найма** и признания их нанимателями жилого помещения на условиях ранее заключенного договора найма.

Граждане, проживающие в одной квартире и пользующиеся в ней жилыми помещениями по отдельным договорам найма, в случае объединения в одну семью вправе требовать у наймодателя заключения

с одним из них договора найма на все занимаемое жилое помещение с согласия совершеннолетних членов семей нанимателей жилого помещения, проживающих совместно с ними.

Дееспособный член семьи нанимателя жилого помещения, проживающий совместно с ним, вправе с письменного согласия нанимателя и других проживающих совместно с ним совершеннолетних членов его семьи потребовать признания его нанимателем жилого помещения по ранее заключенному договору найма вместо первоначального нанимателя.

Частью 6 ст. 60 нового ЖК установлено, что

**совершеннолетний член семьи нанимателя, проживающий совместно с ним, вправе требовать заключения с ним отдельного договора найма с письменного согласия остальных проживающих совместно с ним членов семьи нанимателя, если ему может быть выделена изолированная жилая комната (комнаты).**

По общему правилу договор найма жилого помещения может быть расторгнут по соглашению сторон. При выезде нанимателя жилого помещения и проживающих совместно с ним членов его семьи на место жительства в другое жилое помещение договор найма считается расторгнутым со дня их выезда.

А вот **без согласия нанимателя договор найма жилого может быть расторгнут:**

— при нарушении существенных условий договора;

— если проживающие в квартире граждане систематически (три и более раза в течение календарного года со дня применения первого административного воздействия) разрушают или портят жилое помещение, либо используют его не по назначению, либо систематически нарушают ЖК. Данные нарушения обязательно должны создавать невозможные условия для проживания в одной квартире или в одном жилом доме.

Абсолютно новой является возможность члена семьи нанимателя, не до-

ООО «Судебно-экспертная коллегия»

УНП 191152160



**Независимая экспертиза  
Судебно-экспертная  
коллегия**

- строительно-технические экспертизы;
- автотехнические исследования;
- экспертизы сложной бытовой техники, телефонов, компьютеров, инструмента;
- исследования вредных факторов.

**тел. (017) 220-93-01; (017) 298-14-19**

Лиц. №02240/0063934 от 25.04.2009, выдана Мин. юст. РБ сроком до 25.04.2014

пускавшего нарушений, в этой ситуации требовать признания его нанимателем по ранее заключенному договору найма вместо первоначального нанимателя.

При расторжении договора найма жилого помещения по инициативе наймодателя предварительно за один месяц **наймодатель должен направить нанимателю соответствующее письменное предупреждение** с указанием мотивов расторжения договора. При этом требование о расторжении договора найма может быть заявлено в суд только в случае отказа нанимателя от расторжения договора либо неполучения ответа нанимателя на письменное предупреждение.

При прекращении либо расторжении договора найма наниматель обязан **в течение трех суток** освободить занимаемое жилое помещение и сдать его наймодателю по акту в том состоянии, в котором он его получил, с учетом естественного износа или в состоянии, оговоренном в договоре найма. Акт опять же может не составляться по решению наймодателя и нанимателя жилого помещения частного жилищного фонда.

И в заключение отметим, что **договор найма жилого помещения может быть признан недействительным в судебном порядке в случае:**

— представления не соответствующих действительности сведений о нуждаемости в улучшении жилищных условий, на основании которых было предоставлено жилое помещение;

— нарушения прав других граждан или организаций на жилое помещение, являющееся предметом договора найма;

— нарушения условий и порядка предоставления жилого помещения.

# Защита прав потребителей платных медицинских услуг

Александра ФЕДЧЕНКО, юрист

**С развитием медицинских технологий, методов и способов организации медицинской деятельности у каждого из нас появилась возможность выбирать, в какое медицинское учреждение обратиться и «скреплять» ли отношения по оказанию медицинской помощи договором возмездного оказания услуг. Но переступая порог медицинского учреждения, мы приобретаем статус пациента, а в случае непосредственной оплаты услуг также и потребителя медицинских услуг. Что же нужно знать о своих правах, оплачивая медицинские услуги из своего кармана?**

В соответствии с законодательством платные медицинские услуги могут предоставляться сверх установленных государством минимальных социальных стандартов в области здравоохранения, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18.07.2002 № 963, и оказываться на основании письменных договоров возмездного оказания медицинских услуг. Основными нормативными правовыми актами, регулирующими отношения потребителя (заказчика) и исполнителя платных медицинских услуг являются:

— Гражданский кодекс Республики Беларусь (далее — ГК);

— Закон Республики Беларусь «О здравоохранении», действующий сегодня в редакции Закона от 20.06.2008 № 363-3 (далее — Закон о здравоохранении);

— Закон Республики Беларусь «О защите прав потребителей» в редакции Закона от 08.07.2008 № 366-3 (далее — Закон о защите прав потребителей);

— постановление Совета Министров Республики Беларусь от 14.01.2009 № 26 «О некоторых вопросах защиты прав потребителей»;

— постановление Совета Министров Республики Беларусь от 10.02.2009 № 182 «Об оказании платных медицинских услуг государственными учреждениями здравоохранения»;

— постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24.06.2010 № 4 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о защите прав потребителей»;

— постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28.09.2000 № 7 «О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда» (далее — постановление Пленума ВС № 7).

## Способов защиты много

Заклучив договор с организацией здравоохранения (ИП) на оказание платных медицинских услуг, гражданин становится обладателем широкого спектра прав, связанных с реализацией услуг по возмездному договору, приобретая тем самым статус потребителя. Среди таких прав потребителя, как право на информацию об услугах, об исполнителях услуг, право на



свободный выбор услуг, право на надлежащее качество услуг, в том числе на их безопасность,

**одним из ключевых является право на возмещение в полном объеме вреда, причиненного вследствие недостатков услуги, в том числе на компенсацию морального вреда.**

Ненадлежащее исполнение медицинской услуги может быть как связано, так и не связано с причинением вреда жизни или здоровью потребителя. Подробнее рассмотрим последний случай. Так, если оказанная медицинская услуга имеет недостатки, в том числе если исполнитель медицинской услуги отступил от условий договора, ухудшив тем самым результат услуги, то в соответствии со ст. 31 Закона о защите прав потребителей **заказчик медицинской услуги вправе по своему выбору потребовать:**

— безвозмездного устранения недостатков выполненной оказанной услуги (например, замены выпавшей пломбы, дополнительных процедур);

— либо соразмерного уменьшения установленной цены оказанной услуги;

— либо безвозмездного повторного оказания услуги, если это возможно;

— либо возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков оказанной услуги своими силами или третьими лицами (например, в случае долечивания или исправления недостатков в другой организации здравоохранения).

Упомянутая ст. 31 Закона о защите прав потребителей предусматривает также **право потребителя (заказчика) потребовать расторжения договора** возмездного оказания медицинских услуг и возврата уплаченной за оказанную медицинскую услугу денежной суммы. Данное право может быть реализовано в случае, если:

— во-первых, исполнителем не устранены недостатки медицинской услуги в срок, указанный в договоре, или в течение 14 дней;

— во-вторых, заказчиком обнаружены существенные недостатки оказанной услуги или отступления от условий договора, ухудшившие медицинскую услугу.

Самостоятельными основаниями для расторжения договора также являются нарушение сроков оказания медицинской услуги, отдельных этапов ее оказания, а также иных сроков, предусмотренных договором, или если во время оказания услуги стало очевидным, что она не будет выполнена в срок. По этим же основаниям заказчик также **вправе по своему выбору назначить исполнителю новый срок**, либо поручить оказание медицинской услуги третьим лицам за разумную цену или выполнить ее своими силами и потребовать от исполнителя возмещения понесенных расходов, либо потребовать соразмерного уменьшения установленной цены за услуги.

## Убытки и неустойка

Заказчик также вправе потребовать полного возмещения убытков, причиненных ему в связи с недостатками оказанной медицинской услуги и (или) расторжением договора и возвратом уплаченной за услугу денежной суммы. В соответствии со ст. 14 ГК **под убытками понимаются** расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Похожее правило касается и неустойки. Так, заказчик медицинской услуги вправе требовать уплаты неустойки, если отступления от условий договора, ухудшившие услугу, или иные недостатки оказанной услуги в установленный договором срок не были устранены, либо являются существенными, а также в случае нарушения исполнителем сроков устранения недостатков медицинской услуги. Размер неустойки установлен Законом о защите прав потребителей и **составляет 1% цены оказания медицинской услуги за каждый день** (час, если срок определен в часах), однако договором об оказании медицинских услуг может быть установлен более высокий ее размер. Стоит также помнить о том, что суд на основании ст. 314 ГК вправе уменьшить размер неустойки, если

она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства исполнителем медицинской услуги.

## Моральный вред

В соответствии со ст. 18 Закона о защите прав потребителей моральный вред, причиненный потребителю вследствие нарушения исполнителем предусмотренных законодательством прав потребителя, подлежит компенсации в денежной форме исполнителем медицинской услуги, если будет установлена его вина, независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда. Согласно п. 8 постановления Пленума ВС № 7

**под моральным вредом понимаются испытываемые гражданином физические и нравственные страдания.**

Первые — это физическая боль, функциональное расстройство организма, изменения в эмоционально-волевой сфере, иные отклонения от обычного состояния здоровья, которые являются последствием действий (бездействия), посягающих на нематериальные блага или имущественные права гражданина). Вторые могут выражаться в ощущениях страха, стыда, унижения, а равно в иных неблагоприятных для человека в психологическом аспекте переживаниях, связанных с утратой близких, потерей работы, раскрытием врачебной тайны, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, с ограничением или лишением каких-либо прав граждан и т.п.

В рамках морального вреда, причиненного при оказании медицинской услуги, **к физическим страданиям можно отнести:**

— боль от неправильно проведенных или противопоказанных врачебных манипуляций (лечения) или их последствий;

— боль, которая могла быть облегчена доступными способами и средствами, но облегчена не была;

— боль, возникшая или продолжающаяся в результате неоказания (несвоевременного оказания) медицинской помощи;

## АДВОКАТ

Стещенко Александр Сергеевич

Любая юридическая помощь  
юридическим лицам и гражданам

(017) 392 52 71; (029) 383 43 39

[www.Advokatestech58.jimdo.com](http://www.Advokatestech58.jimdo.com)

Минск, ул. Богдановича, 153 В, к. 326

УНП 102372414, Лиц. № 02240/2172

выд. Мин. юст. РБ 08.05.12, действ. до 08.05.17.

— чувство голода, жажды в результате нарушений условий договора (или нормативных правовых актов) о пребывании в стационаре либо в связи с последствиями неправильных (противопоказанных) врачебных действий (бездействия).

В свою очередь, **к нравственным страданиям**, в частности, можно отнести чувства гнева, обиды, горя, унижения из-за потери работы, невозможности продолжать занятия спортом, социальной неадаптированности, нарушения привычного образа жизни, невозможности иметь детей в связи с увечьем, а также из-за потери родных или близких людей\*.

Одним из частных случаев причинения нравственных страданий при оказании медицинских услуг является **разглашение врачебной тайны**. Врачебную тайну в соответствии со ст. 46 Закона о здравоохранении составляет информация о факте обращения за оказанием медицинских услуг и состоянии здоровья пациента, сведения о наличии заболевания, диагнозе, возможных методах оказания медицинской помощи, рисках, связанных с медицинским вмешательством, возможных альтернативах предлагаемому медицинскому вмешательству, а также иные сведения, в том числе личного характера, полученные при оказании пациенту медицинских услуг, а в случае смерти — и информация о результатах патологоанатомического исследования. Право на дачу согласия на распространение сведений, составляющих врачебную тайну, вытекает из конституционного права на неприкосновенность личной жизни.

\* Кралько, А.А. Правовое регулирование охраны здоровья в Республике Беларусь / А.А. Кралько. — Минск: РОО «Пенитенциарное здоровье». — 2009. — 294 с.

В соответствии с Законом о защите прав потребителей

**размер компенсации морального вреда определяется судом с учетом требований разумности и справедливости в зависимости от характера причиненных потребителю физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя вреда в случае, когда его вина является основанием для возмещения вреда.**

Законодательством установлен ряд критериев, которые должны учитываться при определении размера компенсации морального вреда. К таковым критериям относятся:

— степень нравственных и физических страданий потерпевшего исходя из тяжести (значимости) для него наступивших последствий и их общественной оценки;

— степень вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда;

— обстоятельства причинения морального вреда, возраст потерпевшего, состояние

его здоровья, условия жизни, материальное положение и иные индивидуальные особенности;

— степень родства с погибшим, характер взаимоотношений и другие обстоятельства — в случае смерти потерпевшего.

Кроме того, при заявлении потребителем требований о компенсации морального вреда ее размер определяется с учетом степени его вины, если возникновению или увеличению морального вреда содействовала неосторожность самого потребителя. Стоит также отметить, что при принятии решения об обоснованности требования потребителя о компенсации причиненного морального вреда суд будет исходить из того, был ли потребитель надлежащим образом проинформирован о методах лечения, возможных осложнениях, исходе и последствиях медицинского вмешательства заранее, то есть до момента его начала, и дал ли потребитель добровольное согласие на него. Характер причиненных потребителю физических и нравственных страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств причинения вреда, а также индивидуальных особенностей потребителя.

Таким образом, законодательство о защите прав потребителей открывает для потребителей платных медицинских услуг широкие горизонты для защиты их прав и законных интересов. Однако следует помнить о том, что

**только активно реализуя свое право пациента и потребителя на информацию, гражданин может избежать возможных негативных последствий обращения за медицинской помощью и обезопасить себя от непорядочных исполнителей медицинских услуг.**

В свою очередь исполнители, добросовестно информируя обо всем потребителей, минимизируют как правовые, в части получения жалоб, так и финансовые риски, в части несения дополнительных расходов по возмещению причиненного потребителям вреда.



Photo.ByMedia.Net

# Кто должен доказать вину в деле об административном правонарушении?

Павел ЛАТЫШЕВ, юрист  
[www.advokat-latyshev.by](http://www.advokat-latyshev.by)

**Анализ судебной практики и законодательства свидетельствуют об одном из слабых мест законодательства об административных правонарушениях, а именно об имеющих место проблемах доказывания по делам об административных правонарушениях, рассматриваемых районными (городскими) судами.**

В ранее действовавшем Кодексе об административных правонарушениях 1984 г. (далее — КоАП) отсутствовало указание на орган (лицо), на которое законодатель возлагал обязанность доказывать виновность лица, в отношении которого велся административный процесс. Только в 1999 г. Верховный Суд Республики Беларусь устранил данный очевидный пробел законодательства. В постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 25.03.1999 № 1 «О практике применения судами законодательства по делам об административных правонарушениях» содержалось следующее руководящее указание по данному вопросу: «Обязанность доказывать совершение административного правонарушения конкретным лицом возлагается на органы (должностных лиц), осуществлявшие проверку и составившие протокол об административном правонарушении. Поэтому привлекаемый к административной ответственности имеет право, но не обязан, представлять доказательства своей невиновности».

В действующем сегодня Процессуально-исполнительном кодексе Республики Беларусь об административных правонарушениях (далее — ПИКоАП) данный вопрос получил уже свое правовое регулирование. Согласно ч. 2 ст. 2.7 ПИКоАП обязанность доказывать виновность лица, в отношении которого ведется административный процесс, возлагается на должностное лицо органа, ведущего административный процесс. Данное нормативное предписание

конкретизируется в ч. 2 ст. 6.1 ПИКоАП, согласно которой обязанность доказывания наличия оснований для административной ответственности, вины лица, в отношении которого ведется административный процесс, и обстоятельств, имеющих значение для дела об административном правонарушении, лежит на должностном лице органа, ведущего административный процесс. Кроме того, законодатель указал, что

**лицо, в отношении которого ведется административный процесс, не обязано доказывать свою невиновность.**

Однако статус органа (должностных лиц), обязанных доказывать виновность лица в совершении административного правонарушения, права и обязанности этих органов в законодательстве определены не были. Это привело к тому, что нормы ч. 2 ст. 2.7 и ст. 6.1 ПИКоАП на практике не реализуются, в частности, при рассмотрении дел об административных правонарушениях в районных (городских) судах.

## Пример

В 2009 г. районный суд города Н. рассматривал дело об административном правонарушении, а именно о привлечении мастера производственного обучения вождению к административной ответственности по ст.18.16 КоАП.

В судебное заседание было вызвано должностное лицо органа, ведущего административный процесс — инспектор ГАИ, который составил протокол об административном правонарушении. Но в суд он вызван был **в качестве свидетеля**, а не должностного лица, обязанного доказывать вину лица, привлекаемого к административной ответственности.

Данное должностное лицо в судебном заседании не смогло привести ни одного довода, который бы касался вины мастера производственного обучения вождению или объективной стороны правонарушения. И вполне очевидно, что **статус свидетеля не давал ему права доказывать наличие состава правонарушения** в действиях мастера производственного обучения вождению, участвовать в исследовании доказательств, ставить вопрос о мере наказания и т.д., то есть реализовывать обязанность доказывания вины мастера производственного обучения вождению в совершении им административного правонарушения.

В ходе исследования данной темы автором настоящей статьи было проанкетировано 14 адвокатов Минской областной коллегии адвокатов. Предметом изучения являлась практика применения ч. 2 ст. 6.1 ПИКоАП по делам об административных правонарушениях, рассмотрение которых согласно ст. 3.2 ПИКоАП отнесено (или относилось ранее — в 2007–2010 гг.) к компетенции районных (городских) судов. В результате проведенных исследований было выяснено следующее:

— в 70,9% случаев должностное лицо органа, ведущего административный процесс, отсутствовало в судебных заседаниях;

— в 4,1 % дел оно поддерживало обвинение;

— в 25 % дел это должностное лицо выступало в качестве свидетелей.

Таким образом, несмотря на наличие в ПИКоАП соответствующих норм, в общих судах продолжается рассмотрение дел об административных правонарушениях при отсутствии в процессе должностного лица органа, ведущего административный процесс, обязанных доказывать вину лиц в совершении административных правонарушений. Нам **это представляется неправильным, поскольку смысл законодательства как раз в обратном.**

В целях реализации нормативных предписаний, содержащиеся в ч. 2 ст. 2.7 и ст. 6.1 ПИКоАП при рассмотрении дел об административных правонарушениях в районных (городских) судах, по мнению автора, следовало бы сделать следующее.

**Во-первых**, нужно установить, что участие должностного лица органа, ведущего административный процесс в судебном процессе при разбирательстве дел в районных (городских) судах в качестве должностного лица, обязанного доказывать вину лица, совершившего административное правонарушение, является обязательным, или установить случаи или условия, когда это участие является обязательным. Например,

— по указанию прокурора;

— при рассмотрении дел по статьям КоАП, в санкциях которых есть лишение права управления транспортным средством;

— при рассмотрении дел по статьям КоАП, в санкциях которых предусмотрена мера ответственности в виде штрафа от 50 базовых величин;

— при рассмотрении дел, по которым суд признал это участие обязательным;

— по ходатайству лица, привлекаемого к административной ответственности;

— по ходатайству потерпевшего и т.д.

Орган, ведущий административный процесс, должен соответствующим решением уполномочить определенное должностное лицо на поддержание обвинения в суде. При этом необходимо четкое разграничение, кто будет обвинителем в суде, а какие лица органа, ведущего административный процесс, могут являться свидетелями (например, лицо, составившее протокол об административном правонарушении, может быть только свидетелем по делу, а начальник органа, ведущего административный процесс, его заместитель или иные руководящие работники — обвинителями).

**Во-вторых**, следует установить, что

**в случае отказа должностного лица органа, ведущего административный процесс, от участия в судебном заседании в качестве обвинителя, лицо, привлекаемое к административной ответственности, подлежит оправданию.**

**И в-третьих**, необходимо четко определить права и обязанности должностного лица органа, ведущего административный процесс (должностного лица) органа, обязанного доказывать вину лица, совершившего административное правонарушение, в судебном процессе.

# Жалоба на неправомерные действия судьи: оформление, подача, рассмотрение

Игорь БУЕВИЧ, юрист

**За осуществление судьей действий в нарушение правовых норм, имеющих для него обязательный характер, он может быть привлечен к дисциплинарной ответственности. Это прямо предусмотрено главой 11 Кодекса Республики Беларусь о судоустройстве и статусе судей. В свою очередь, одним из поводов для привлечения судьи к такой ответственности является жалоба гражданина или юридического лица на его действия, совершенные как во время рассмотрения дела в суде, так и не при исполнении им своих служебных обязанностей.**

Основаниями для привлечения судьи к дисциплинарной ответственности, в частности, являются:

- нарушение требований законодательства при осуществлении правосудия;
- нарушение Кодекса чести судьи Республики Беларусь.

При этом следует иметь в виду, что отмена или изменение вышестоящей инстанцией судебного постановления по какому-либо делу не влекут за собой ответственности судьи, участвовавшего в вынесении этого судебного постановления, конечно, за исключением случая, когда будет установлено преднамеренное вынесение незаконного судебного постановления.

Кодекс Республики Беларусь о судоустройстве и статусе судей не предусматривает каких-либо требований к письменным жалобам граждан и юридических лиц на неправомерные действия судьи. Поэтому в таких случаях можно руководствоваться положениями Закона Республики Беларусь от 18.07.2011 № 300-З «Об обращениях граждан и юридических лиц» и Указа Президента Республики Беларусь от 15.10.2007 № 498 «О дополнительных мерах

по работе с обращениями граждан и юридических лиц». Исходя из указанных нормативных документов можно определить, что **жалоба на действия судьи должна содержать:**

- должность, фамилию, имя, отчество должностного лица, обладающего правом на возбуждение дисциплинарного производства в отношении судьи;
- фамилию, имя, отчество заявителя, адрес его места жительства и (или) места работы (учебы);
- должность, фамилию, имя, отчество судьи, на действия которого подается жалоба;
- указание на допущенные судьей нарушения, их фактическое и правовое обоснование;
- указание на документы и иные доказательства, подтверждающие факты нарушения судьей норм, имеющих для него обязательный характер;
- информацию о результатах их рассмотрения предыдущей аналогичной жалобы (если она подавалась);
- просьбу заявителя о возбуждении дисциплинарного производства в отношении судьи, на действия которого подается жалоба;

— дату и подпись заявителя или его представителя.

К жалобе **следует приложить:**

— документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего жалобу от имени заявителя;

— документы (или их копии), подтверждающие факты нарушения судьей норм, имеющих для него обязательный характер;

— копии решений, принятых ранее по аналогичной жалобе.

Однако следует иметь в виду, что

**дисциплинарное производство (привлечение судьи к дисциплинарной ответственности) возбуждается не на основании самой жалобы гражданина или юридического лица, а по решению уполномоченного должностного лица, которому эта жалоба адресована.**

Правом возбуждения дисциплинарного производства обладают:

— Президент Республики Беларусь — в отношении всех судей;

— Председатель Верховного Суда Республики Беларусь — в отношении всех судей общих судов;

— Председатель Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь — в отношении всех судей хозяйственных судов;

— Министр юстиции Республики Беларусь — в отношении судей общих и хозяйственных судов, за исключением председателей, заместителей председателей и судей Верховного Суда Республики Беларусь и Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь;

— председатели областных (Минского городского) — в отношении судей соответствующих областных (Минского городского), районных (городских) и специализированных судов;

— председатели хозяйственных судов областей (города Минска), специализированных хозяйственных судов — в отношении судей соответствующих хозяйственных судов областей (города Минска), специализированных хозяйственных судов;

— начальники управлений юстиции соответствующих областных (Минского городского) исполнительных комитетов — в отношении судей соответствующих районных (городских) и специализированных судов.

К слову, такая жалоба, если у вас возникнет необходимость ее подавать, **государственной пошлиной не облагается.**



**Являетесь членом жилищного кооператива или товарищества собственников? Посоветуйте своему председателю подписаться на журнал «УправДом», который находится в свободном доступе на сайте [www.statut.by](http://www.statut.by)**

ООО «Издательский дом «СТАТУТ»



УНП 191297522

Судья может быть подвергнут дисциплинарному взысканию не позднее 2 месяцев со дня обнаружения дисциплинарного проступка, не считая времени болезни или пребывания в отпуске, но не позднее 6 месяцев со дня его совершения, а по результатам проверки, проведенной компетентными органами, — не позднее 2 лет со дня совершения дисциплинарного проступка.

Видами дисциплинарных взысканий являются замечание, выговор, предупреждение о неполном служебном соответствии, понижение в квалификационном классе судьи на срок до 6 месяцев, освобождение от должности. При наложении взыскания учитываются характер нарушения и его последствия, тяжесть проступка, личность судьи, степень его вины.

Лицо, возбуждающее дисциплинарное производство, предварительно проверяет сведения о дисциплинарном проступке судьи, в отношении которого дисциплинарное производство возбуждается, путем получения от него и иных лиц письменных объяснений, истребования для ознакомления судебных дел и других необходимых материалов. Решение о возбуждении дисциплинарного производства направляется с необходимыми материалами в соответствующую квалификационную

**АДВОКАТ**  
**Сычев Вячеслав Николаевич**  
оказание юридической помощи  
по гражданским,  
хозяйственным и уголовным делам,  
связанным с осуществлением  
экономической деятельности  
**+375-29-652-43-08**  
<http://www.advocatminsk.by>  
Лиц. № 02240/0063238 рег. № 741 выд. Мин. юст. РБ,  
действительна до 26.12.2013.

коллегию судей. Дисциплинарное производство в отношении судей общих и хозяйственных судов за совершение ими дисциплинарных проступков осуществляется квалификационными коллегиями судей Верховного Суда, областных (Минского городского) судов, хозяйственных судов.

Дисциплинарное производство в отношении судьи осуществляется в течение 1 месяца со дня поступления дела в квалификационную коллегию судей, не считая времени дополнительной проверки. По результатам рассмотрения квалификационная коллегия судей может принять заключение, имеющее рекомендательный характер, о наличии оснований для наложения на судью дисциплинарного взыскания или о прекращении дисциплинарного производства. Материалы по результатам дисциплинарного производства в 3-дневный срок направляются квалификационными коллегиями судей с их заключениями для принятия решений председателям соответствующих судов, лицам, уполномоченным вносить представление Президенту Республики Беларусь о понижении судьи в квалификационном классе на срок до 6 месяцев или освобождении от должности, а также для сведения в Министерство юстиции Республики Беларусь.

Согласно опять же законодательству об обращениях граждан и юридических лиц, о результатах рассмотрения вашей жалобы вас должны уведомить. Однако, учитывая длительность описанной выше процедуры дисциплинарного производства, на установленный по общему правилу месячный срок в данном случае рассчитывать не стоит.



Photo: ByMedia.Net



# Определяем площадь квартиры, гаража, дачи

Александр ЖУК, аттестованный юрист,  
магистр права

**Четкое определение общей площади квартиры позволяет точно определить стоимость жилого помещения при долевом строительстве. Общая площадь жилого помещения играет определяющую роль при постановке на учет нуждающихся в улучшении жилищных условий, регистрации граждан в квартирах и общежитиях.**

В частности, согласно действующему законодательству регистрация по месту жительства не может быть осуществлена, если после регистрации обеспеченность общей площадью жилого помещения станет менее 15 кв.м на одного человека (в г. Минске — менее 20 кв.м на одного человека). При регистрации в общежитии, а также регистрации иностранного гражданина или лица без гражданства, которому предоставлен статус беженца или предоставлено убежище в Республике Беларусь, учитывается обеспеченность жилой площадью, которая должна быть не менее 6 кв.м на одного человека\*.

Подсчет общей и жилой площадей осуществляется в соответствии с Инструкцией о порядке проведения технической инвентаризации и проверки характеристик капитальных строений (зданий, сооружений), незавершенных законсервированных капитальных строений, изолированных помещений, утвержденной постановлением Комитета по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь от 28.07.2004 № 39 и действующей сегодня в редакции постановления Государственного комитета по имуществу Республики Беларусь от 29.09.2009 № 59.

Согласно вышеуказанному документу **общая площадь жилого помещения (квартиры, многоквартирного жилого**

**дома) определяется как сумма площадей жилых и подсобных помещений** (кухонь, прихожих, внутриквартирных коридоров и лестниц, ванных или душевых, санузлов, кладовых, топочных и других помещений, не являющихся жилыми комнатами), расположенных в надземных, мансардных, цокольных и подвальных этажах, отапливаемых пристройках и верандах. При подсчете общей площади не учитываются площади неотапливаемых (холодных) помещений, лоджий, балконов, террас. В частности, площадь балкона, лоджии не включается в стоимость жилого помещения при приватизации. В общую площадь жилого помещения в многоквартирных или блокированных жилых домах также не включаются площади отапливаемых встроенно-пристроенных гаражей для хранения транспортных средств индивидуального пользования.

Общая площадь **при строительстве квартиры** определяется по строительным нормам Республики Беларусь «Жилые здания» 3.02.04-03, утвержденным приказом Министерства архитектуры и строительства Республики Беларусь от 26.08.2003 № 165 (далее — СНБ). Согласно этому документу общую площадь следует определять как сумму общей площади жилого помещения (квартиры), а также площадей лоджий, балконов, веранд, террас и

\* Пункт 8 Положения о регистрации граждан по месту жительства и месту пребывания, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 07.09.2007 № 413.



издательский дом  
**СТАТУТ**

Тел.: (29) 393 84 97  
e-mail: mail@statut.by

ООО Издательский дом «СТАТУТ»  
оказывает следующие виды услуг:

- дизайн и верстка текста;
- корректура и редактирование текста (русский и белорусский языки);
- изготовление рекламных блоков.

Цена договорная.

УНП 191297522

холодных кладовых, подсчитываемых со следующими коэффициентами:

- для лоджий — 0,5;
- для балконов и террас — 0,3;
- для веранд и холодных кладовых — 1,0;
- для остекленных в соответствии с разработанным проектом лоджий и балконов — 0,7.

В то же время

**жилая площадь жилого помещения определяется как сумма площадей жилых комнат и площадей встроенных шкафов для одежды и кладовых (гардеробных), открывающихся в сторону жилых комнат.**

Если жилая комната (гостиная) отделена от кухни, оборудованной электрической плитой, стеной (перегородкой) с проемом, не оборудованным дверью, то площадь каждого помещения подсчитывается отдельно. Если жилая комната (гостиная) имеет общее пространство с кухней, оборудованной электрической плитой, то считается, что **такое помещение соответствует признакам жилой комнаты с кухонным оборудованием.** Следовательно, ее площадь подсчитывается как площадь одного помещения.

Жилая площадь жилых домов определяется как сумма площадей жилых помещений. В жилую площадь включается площадь всех жилых комнат, в том числе временно пустующих по каким-либо причинам. Площадь, занимаемая печью, камином или котлом, в площадь помещения не включается. Площадь внутриквартирной лестницы (горизонтальная проекция)

включается поэтажно в площадь пола помещений верхнего этажа, при этом дополнительно учитывается часть площади пола под лестницей в нижнем этаже. А вот **при подсчете площади помещения с наклонным потолком (стеной) учитывается площадь этого помещения с высотой до наклонного потолка (стены) более 1,1 м.**

Площадь чердаков, погребов, смотровых ям в общую площадь здания не включается.

Для садового домика (дачи) определяется только общая площадь здания, которая подсчитывается как сумма площадей всех размещенных в нем помещений.

Для гаража также определяется только общая площадь, которая подсчитывается как сумма площадей всех размещенных в нем помещений, за исключением площади смотровой ямы и погреба. Общая площадь блока гаражей подсчитывается как сумма общих площадей всех гаражей для хранения транспортного средства индивидуального пользования, расположенных в блоке.

И еще один важный момент:

**площади подвальных этажей (подвалов) высотой менее 1,8 м, расположенных под многоквартирными (блокированными) жилыми домами, садовыми домиками (дачами), гаражами, в общую площадь здания не включаются.**

Измерение помещений, расположенных в таких этажах, службой технической инвентаризации не производится.

# Об ответственности за неправомерную передачу транспортного средства другому лицу

Павел ЛАТЫШЕВ, юрист  
[www.advokat-latyshev.by](http://www.advokat-latyshev.by)

**Управление транспортным средством в состоянии опьянения является одним из самых серьезных, если вообще не самым серьезным, нарушением правил дорожного движения. Эта проблема постоянно находится в поле зрения СМИ, законодателей, практиков и ученых. Однако еще одной серьезной проблемой в этой области является точное и единообразное применение законодательства. Как свидетельствует судебная практика, здесь тоже еще далеко не все гладко.**

Указом Президента Республики Беларусь от 25.11.2010 № 611 были внесены изменения и дополнения в Правила дорожного движения, утвержденные Указом Главы государства от 28.11.2005 № 551 (далее — ПДД). Пункт 11 ПДД тогда был изложен в следующей редакции:

*«11. Владельцу транспортного средства либо лицу, имеющему право на управление транспортным средством, запрещается передавать управление транспортным средством другому лицу:*

*11.1. не имеющему при себе водительского удостоверения;*

*11.2. не убедившись, что лицо, которому передается управление транспортным средством, не находится в состоянии алкогольного опьянения либо в состоянии, вызванном употреблением наркотических средств, психотропных, токсических или других одурманивающих веществ».*

Однако в настоящей статье речь пойдет о практике применения п. 11 ПДД в редакции 2009 г. в контексте конкретного беспрецедентного дела об административном правонарушении, так как изложенная здесь информация актуальна и по сей день.

## Фабула дела

Одним из районных судов Минской области было рассмотрено дело об административном правонарушении по обвинению мастера производственного обучения вождению механическим транспортным средством (далее — мастер ПО) одной из автошкол г. Минска в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст.18.16 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях (далее — КоАП). Он обвинялся в нарушении п. 11 ПДД, то есть в передаче управления транспортным средством во время обучения вождению (учебной езды) курсанту этой автошколы, находящемуся в состоянии, вызванном употреблением наркотических средств.

Краткие обстоятельства дела были таковы.

Весной 2009 г. на одной из улиц г. Минска работниками ГАИ был остановлен легковой автомобиль, который являлся специальным механическим транспортным средством, а именно легковым автомобилем, переоборудованным для целей обучения физических лиц управлению механическим транспортным средством. В остановленном учебном автомобиле находились:

— на водительском месте — курсант автошколы гражданин А.

— на месте справа от водительского (оно именуется мастерским местом) — мастер производственного обучения вождению гражданин Б.

Последний находился при исполнении своих служебных обязанностей. Он выполнял свою основную трудовую функцию — во время осуществления учебной езды обучал курсанта автошколы гражданина А. управлению механическим транспортным средством. В результате медицинского освидетельствования было установлено, что курсант автошколы находился в состоянии наркотического опьянения, вызванного употреблением определенных медицинских препаратов. В отношении мастера ПО был составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст.18.16 КоАП.

В процессе защиты мастера ПО, которую осуществлял адвокат Минской областной коллегии адвокатов (далее — МОКА) Латышев С.В., выяснилось, что в законодательстве:

— **отсутствует правовое понятие «передача управления транспортным средством»;**

— недостаточно четко определен правовой статус курсанта автошколы во время учебной езды;

— отсутствуют нормы законодательства, обязывающие курсантов автошкол проходить медицинские осмотры перед допуском их к обучению вождению в период учебной езды;

— отсутствуют нормы законодательства, которые возлагали бы на мастеров производственного обучения вождению автошкол обязанность проводить медицинский осмотр курсантов на предмет нахождения последних в состоянии алкогольного или наркотического опьянения перед допуском их к обучению вождению в период учебной езды.

Совокупность вышеназванных обстоятельств и привела к ошибочному, по мнению защиты, составлению протокола об административном правонарушении и началу административного процесса в отношении мастера производственного обучения вождению.

## Что такое «передача управления транспортным средством»?

Проанализировав объективную сторону состава правонарушения по вышеуказанному делу, автор статьи обращает внимание на следующие обстоятельства.

Пункт 11 ПДД в редакции 2009 г. гласил: *«Владельцу транспортного средства либо лицу, имеющему право на управление транспортным средством, запрещается передавать управление транспортным средством лицу, находящемуся в состоянии алкогольного опьянения либо в состоянии, вызванном употреблением наркотических средств, психотропных, токсических или других одурманивающих веществ, в болезненном или утомленном состоянии, под воздействием лекарственных средств, снижающих внимание и быстроту реакции, а также лицу, не имеющему при себе водительского удостоверения».*

В то же время согласно п. 2.8 ПДД водитель — это физическое лицо, управляющее транспортным средством, за исключением лица, обучаемого управлению механическим транспортным средством (сдающего квалификационный практический экзамен на право управления механическим транспортным средством). Этой же нормой установлено, что к водителю приравниваются лицо, обучающее управлению механическим транспортным средством (принимаящее квалификационный практический экзамен на право управления механическим транспортным средством) и при



этом находящееся в нем, а также всадник, погонщик скота. Как видим, этим определением

**законодатель  
исключает  
из числа водителей  
лиц, обучающихся  
управлению  
транспортным средством.**

Исходя из вышеизложенного и материалов дела, возникает основной вопрос предмета доказывания по этому делу: **имела ли место передача управления учебным автомобилем?** Ведь без уяснения понятия о том, что такое «передача управления механическим транспортным средством», невозможно всестороннее, полное и правильное исследование объективной стороны правонарушения.

Вместе с тем ни в Международной Венской конвенции «О дорожном движении», ни в ПДД близлежащих государств (Российская Федерация, Украина) определения данного понятия мы не найдем. Упоминание о передаче транспортного средства есть в статье Головки В.В, Иванова О.А «К вопросу об административной ответственности за управление транспортным средством водителем, находящимся в состоянии алкогольного опьянения». Вот что указывается в данной статье: «*Передача управления транспортным средством лицу, находящемуся в состоянии опьянения, означает, что такая передача осуществляется добровольно и водителю заведомо известно (или он должен предполагать), что человек, которому он передает управление, находится в состоянии опьянения*». Но данное мнение по поводу передачи управления транспортным средством представляется недостаточным. Российские авторы сделали упор на форму вины, оставив без внимания саму сущность понятия «передача управления транспортным средством», то есть сущность объективной стороны правонарушения.

В ходе судебного заседания, орган, ведущий административный процесс, в лице инспектора ДПС, который привлекался в качестве свидетеля, не смог сказать ничего внятного по поводу определения данного понятия.

Автор настоящей статьи предлагает следующее определение: **передача управления транспортным средством** — это такое развитие событий, действие, во время которого одно физическое лицо, управляющее конкретным механическим транспортным средством (водитель), осознанно полностью утрачивает контроль (возможность воздействия)

на органы управления этого транспортного средства, при этом осознанно допуская к воздействию на органы управления этого же транспортного средства другое физическое лицо, которое получив такую возможность, реально ее реализует, приводит транспортное средство в движение, становясь лицом, управляющим этим транспортным средством (водителем), без контроля на органы управления этого же транспортного средства со стороны первого физического лица.

Законодатель четко определил понятие «водитель» — это физическое лицо, управляющее транспортным средством и, наоборот, физическое лицо, управляющее транспортным средством, — это водитель. Как было отмечено выше, законодатель исключил из числа водителей лиц, обучающихся управлению транспортным средством, указав, что

**функция водителя  
возложена на лиц,  
обучающих вождению  
и находящихся  
непосредственно  
на месте мастера ПО  
рядом с водительским  
сидением.**

В случае учебной езды на специально оборудованном автомобиле находящиеся на мастерском месте в автомобиле лица, обучающие управлению механическим транспортным средством, никогда осознанно полностью не утрачивают контроль (возможность воздействия) на органы управления этого транспортного средства, воздействуя на эти органы управления через дублирующую ножную систему управления сцеплением и рабочим тормозом. При этом находящийся рядом курсант автошколы во время учебной езды может обучаться воздействию на органы управления учебного транспортного средства только под контролем лица, обучающего управлению механическим транспортным средством.

## Без вины виноватый

Итак, в момент остановки учебного автомобиля инспектором ДПС на водительском сидении был курсант А., который обучался управлению транспортным средством под руководством мастера ПО, лица, обучающего управлению транспортным средством, который в свою очередь полностью не утрачивал контроль над органами управления транспортным средством. Все это, по нашему мнению,

**Черкас**  
Плюс

ТИПОГРАФИЯ

Тел./факс:  
(017) 211-00-63  
(017) 211-00-64  
(017) 211-00-65  
(017) 226-45-48

г. Минск,  
ул. К. Цеткин, 18  
(ОАО «Галантэя»)

e-mail: odp4@yandex.ru

ООО «Черкас Плюс». УНП 190455049  
ЛП №02330/0552775 до 4.10.2015 г.

**УФ ФЛЕКСОПЕЧАТЬ**

7-цветная печать

• ЭТИКЕТКИ САМОКЛЕЯЩИЕСЯ  
В ЛИСТАХ И В РУЛОНАХ

• УПАКОВОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

**ОФСЕТНАЯ ПЕЧАТЬ**

- БУКЛЕТЫ
- ЖУРНАЛЫ
- ЛИСТОВКИ
- ПАПКИ
- ПЛАКАТЫ
- КАЛЕНДАРИ
- БЛАНКИ
- ОТКРЫТКИ
- ВИЗИТКИ
- ЯРЛЫКИ
- НАКЛЕЙКИ
- ЭТИКЕТКИ

ТИСНЕНИЕ

ВЫСЕЧКА

ВЫРУБКА

свидетельствует об отсутствии факта передачи управления транспортным средством. Но возникает естественный вопрос: если отсутствует факт передачи управления транспортным средством со стороны мастера ПО курсанту автошколы, то как, какими терминами и понятиями, охарактеризовать правоотношения (взаимоотношения) между курсантом и автошколой в период осуществления учебной езды? ПДД и Закон Республики Беларусь от 05.01.2008 № 313-З «О дорожном движении» (далее — Закон о дорожном движении) дают ответ на этот вопрос:

**автошкола согласно программе обучения, на каком-то определенном законодательством этапе, допускает курсанта к обучению практическому вождению механическим транспортным средством, а не передает последнему управление механическим транспортным средством.**

В качестве лица, обучаемого управлению механическим транспортным средством, курсант становится лицом, допущенным к участию в дорожном движении.

При анализе субъективной стороны правонарушения, автор настоящей статьи пришел к следующим выводам.

Итак, состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст.18.16 КоАП, предусматривает совершение противоправного деяния с прямым умыслом. В свою очередь, согласно ч. 2 ст. 3.2 КоАП административное правонарушение признается совершенным с прямым умыслом, если физическое лицо,

его совершившее, сознавало противоправность своего деяния, предвидело его вредные последствия и желало их наступления.

Согласно ст. 3.4 КоАП форма вины при совершении административного правонарушения, не связанного с наступлением вредных последствий, устанавливается по отношению физического лица к противоправному деянию. Поскольку данный состав не связан с наступлением вредных последствий, то мастер производственного обучения вождению должен был осознавать противоправность деяния, определенного КоАП, а именно передачи управления механическим транспортным средством другому лицу, которое, при этом, находилось в состоянии наркотического опьянения, вызванного употреблением определенных медицинских препаратов. Но поскольку, по нашему мнению, факт передачи управления механическим транспортным средством другому лицу (от мастера курсанту) в настоящем деле об административном правонарушении не был установлен, то можно констатировать, что **и осознавать противоправность того, чего не было, мастер ПО никак не мог.**

Подчеркнем, что никак не мог и не должен был мастер производственного обучения вождению сознавать и то, что курсант автошколы находился в состоянии наркотического опьянения, вызванного употреблением определенных медицинских препаратов. Во-первых, на мастеров производственного обучения вождению автошкол **не возложена обязанность проводить медицинский осмотр курсанта** на предмет нахождения последнего в состоянии алкогольного или наркотического опьянения при допуске последнего к обучению практическому вождению механическим транспортным средством. Во-вторых, выводы о состоянии алкогольного или наркотического

опьянения на чисто визуальных наблюдениях, не подтвержденные выводами медицинского заключения никогда не могут быть достоверными и правомерными. Наконец, в-третьих, как показал в суде мастер ПО, курсант был вполне адекватен, никаких признаков алкогольного или наркотического опьянения у него не наблюдалось (ни запаха, ничего другого). Данное обстоятельство подтвердили в суде и другие свидетели. Таким образом, мастер и практически не мог даже подозревать о том состоянии курсанта автошколы, в котором тот находился. Ведь даже допрошенный в судебном заседании в качестве свидетеля врач-нарколог, который проводил медицинское освидетельствование курсанта автошколы А., показал, что визуально определить состояние наркотического опьянения у человека зачастую не под силу и опытному врачу-наркологу.

Все вышесказанное свидетельствовало об отсутствии вины мастера ПО в том деянии, в котором он был обвинен. В результате **судом была принята во внимание позиция защиты, и административный процесс по делу в отношении мастера был прекращен.**

## Выводы и предложения

Несмотря на то что приведенная выше судебная история закончилась для мастера ПО благополучно, автор настоящей статьи считает, что данное конкретное дело свидетельствует о необходимости совершенствования законодательства по следующим вопросам.

В частности, по нашему мнению, следовало бы, во-первых, **четко определить правовой статус курсанта автошколы.** На сегодняшний день исходя из п. 2.8 ПДД можно утверждать, что законодатель исключил из числа водителей лиц, обучающихся управлению механическим транспортным средством, при этом указав, что водителем в случае учебной езды на специально оборудованном автомобиле является лицо, обучающее управлению механическим транспортным средством и при этом находящееся в нем. То есть лицо, обучающее управлению механическим транспортным средством и при этом находящееся в нем, является по указанию законодателя и лицом, управляющим учебным транспортным средством через дублирующую ножную систему управления сцеплением и рабочим тормозом.

А вот Закон о дорожном движении (ст. 3) говорит о том, что **лицо, обучающееся вождению, является участником дорожного движения.**

На сегодняшний день законодатель не делит курсантов автошкол по признаку находящихся и не находящихся в состоянии алкогольного или наркотического опьянения и нигде не определяет, что трезвые курсанты автошкол в случае учебной езды на специально оборудованном автомобиле являются лицами, обучающимися управлению механическим транспортным средством, а курсанты автошкол, находящиеся в состоянии алкогольного или наркотического опьянения в случае учебной езды на специально оборудованном автомобиле являются водителями, то есть им было передано управление транспортным средством.

Курсанты автошкол по определению законодателя в случае учебной езды на специально оборудованном автомобиле, при наличии на мастерском месте в автомобиле лица, обучающего управлению механическим транспортным средством, независимо от своего состояния (трезвое или нетрезвое) **всегда являются лицами, обучающимися управлению механическим транспортным средством** (а не водителями, то есть лицами, управляющими транспортным средством), и только в этом качестве допускаются к участию в дорожном движении и являются участниками дорожного движения.

В связи с изложенным представляется необходимым уточнение ряда позиций ПДД, которые, на наш взгляд, не согласуются с п. 2.8 ПДД. Возьмем, например, п. 89.4 ПДД, в котором содержится следующая норма:

*«Вне населенных пунктов разрешается движение со скоростью:*

*механическим транспортным средствам, управляемым водителями с водительским стажем до двух лет, а также при обучении управлению механическим транспортным средством, когда транспортным средством управляет обучаемый управлению, - не более 70 км/ч»;*

Слова «...когда транспортным средством управляет обучаемый управлению...» не согласованы с п. 2.8 ПДД. Курсант не является водителем, а, следовательно, не управляет транспортным средством.

Такого же согласования с п. 2.8 ПДД требует и абзац 3 п. 9.5 ПДД.

После анализа ПДД Российской Федерации и Украины автору

**представляется необходимым ввести в ПДД Республики Беларусь раздел «Учебная езда», который был бы посвящен правам и обязанностям курсанта автошколы.**

Более того, мы возьмем на себя смелость привести ниже примерную редакция данной главы, нами разработанную.

## **Глава X «Учебная езда»:**

1. Обучение вождению — передача определенных навыков, знаний по воздействию на органы управления транспортного средства.

2. Курсант автошколы — физическое лицо, проходящее в соответствии с установленным планом обучение по теоретическому курсу ПДД, практическому овладению навыками управления транспортным средством, участвующее в дорожном движении.

3. Лицам, которые обучаются вождению автомобиля, должно быть не менее 16 лет, а мотоцикла — 14 лет. Такие лица обязаны иметь при себе документ, который удостоверяет их возраст.

4. Курсанты автошколы, которые получили допуск к обучению вождению, обязаны знать и выполнять требования настоящих Правил.

5. Начальное обучение вождению транспортного средства должно проводиться на закрытых площадках, автодромах или в местах, где отсутствуют другие участники дорожного движения. Запрещается обучение вождению в жилой зоне, на дорогах для автомобилей и автомагистральных.

6. Учебная езда на дорогах разрешается только в присутствии мастера производственного обучения вождению (лица, которое обучает) и при достаточных начальных навыках вождения у того, кто учится.

7. Курсанты автошколы обязаны проходить обязательный медицинский осмотр перед каждым их допуском к обучению вождению в период учебной езды

8. Мастер производственного обучения вождению учебного заведения независимо от его формы собственности и хозяйствования должен иметь при себе документ на право обучения вождению и удостоверение на право управления транспортным средством

соответствующей категории и несет ответственность как водитель в соответствии с законодательством.

Также исходя из п. 2.8 ПДД представляется необходимым введение в КоАП специальной статьи, предусматривающей административную ответственность для курсантов автошколы, находящихся в состоянии алкогольного или наркотического опьянения во время обучения вождению в период учебной езды.

В случае введения в ПДД (или в иной нормативный акт) нормы о том, что курсанты автошколы обязаны проходить обязательный медицинский осмотр перед каждым их допуском к обучению вождению в период учебной езды, представляется необходимым также введение в КоАП специальной статьи (или дополнения в ст. 18.25), предусматривающей административную ответственность мастеров ПО (или других должностных лиц, на которых будет возложена обязанность осуществлять допуск курсантов к обучению вождению в период учебной езды) за допуск к обучению вождению в период учебной езды курсантов, находящихся в состоянии опьянения. Редакция этой нормы могла бы выглядеть следующим образом:

«Статья 18.25-1. Допуск к обучению вождению курсантов автошколы, находящихся в состоянии алкогольного опьянения или в состоянии, вызванном потреблением наркотических средств.

Допуск к обучению вождению в период учебной езды лицом, ответственным за проведение медицинского осмотра, курсантов автошколы, находящихся в состоянии алкогольного опьянения или в состоянии, вызванном потреблением наркотических средств, психотропных, токсических или других одурманивающих веществ, а равно отказ от прохождения обязательного медицинского осмотра перед учебной ездой, влечет наложение штрафа от 5 до 10 базовых величин.

То же деяние, совершенное повторно в течение одного года после наложения административного взыскания за то же нарушение, влечет наложение штрафа от 10 до 20 базовых величин».

К практике применения п. 11 ПДД в ныне действующей редакции мы вернемся в следующем номере.

(Окончание следует)



## Дерево от машины недалеко падает...

**?** Как правильно действовать, если на машину во дворе упало дерево, чтобы потом не было проблем с выплатой страховки или возмещением ущерба?

Механизм действий при непосредственном обнаружении упавшего на автомобиль дерева будет следующим.

Во-первых, необходимо вызвать сотрудников милиции по телефону 102. Во-вторых, до приезда сотрудников стоит самостоятельно с помощью цифрового фотоаппарата зафиксировать все повреждения автомобиля. По приезде сотрудников милиции нужно написать заявление о том, что произошло. Сотрудники должны осмотреть место происшествия, зафиксировать все повреждения в соответствующем протоколе процессуального действия. Если автомобиль застрахован по добровольному виду страхования «Каско», то необходимо сообщить в страховую организацию для того, чтобы они прислали специалиста-оценщика, который должен зафиксировать повреждения и оценить стоимость ремонта. Если же «Каско» нет, то необходимо самостоятельно найти специалиста — оценщика (должен быть сертифицированным специалистом и иметь соответствующую лицензию). Данный специалист должен зафиксировать повреждения и оценить стоимость ремонта. Также необходимо обратиться в соответствующий ЖЭС и Зеленстрой района (города) с заявлением о произошедшем. Начальник ЖЭСа должен составить акт обследования, указав, какие повреждения нанесены автомобилю.

Что касается конкретно компенсации ущерба, то тут может быть 2 варианта.

**Вариант 1:** автомобиль застрахован по добровольному виду страхования «Каско». Объектом страхования в результате любых страховых событий независимо от того, виновник вы или пострадавшая сторона, будет ваш автомобиль, и вы получаете возмещение на его восстановительный ремонт. То есть при падении дерева Вы в любом случае получите возмещение на ремонт.

**Вариант 2:** автомобиль не застрахован по добровольному виду страхования «Каско». Здесь возникают гражданские правоотношения между владельцем автомобиля и организациями, ответственными за обслуживание

соответствующих территорий, в том числе и за обслуживание деревьев — соответствующим ЖЭС и Зеленстроем.

Согласно ст. 11 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее — ГК), одним из способов защиты гражданских прав является возмещение убытков. Статья 14 ГК раскрывает сущность вышеуказанного способа:

— лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законодательством или соответствующим законодательству договором не предусмотрено иное;

— под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). По вопросу упущенной выгоды можно привести такой пример. Если вы работаете таксистом или используемый автомобиль как средство заработка, то время простоя и те неполученные денежные средства вследствие ремонта можно признать упущенной выгодой и взыскивать наравне с реальным ущербом.

В этих случаях способом восстановления нарушенных прав является иск. Истцом будет выступать владелец автомобиля, ответчиком — ЖЭС и/или Зеленстрой. Ущерб может быть взыскан в тех случаях, когда будет установлено, что дерево, например, находилось в аварийном состоянии, а ответчик за ним не уследил, либо если дерево не облагораживалось (не обрезалась крона, не отпиливались соответствующие выступающие ветви и т.д.), в других случаях по усмотрению суда. Если же дерево упало в результате сильного ветра, грозы, урагана (в общем, природных явлений) и не было аварийным, то согласно действующему законодательству это признается обстоятельством непреодолимой силы, то есть чрезвычайным и непредотвратимым при данных условиях обстоятельством, и ущерб взысканию не подлежит.

*Павел Латышев, юрист*

# Браки и разводы: НОВАЦИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

**Ирина ФЕДОРОВА,**  
заместитель главного редактора журнала  
«Кадровик. Управление персоналом»

«Личный юрист» уже сообщал своим читателям о многочисленных изменениях, которые были внесены в Кодекс Республики Беларусь о браке и семье в начале этого года Законом Республики Беларусь от 07.01.2012 № 342-З. Но ввиду того что данная тема интересует значительную часть нашей аудитории, вернемся к ней еще раз и напомним основные новшества, касающиеся порядка заключения и расторжения браков.

## Зарегистрировать брак стало проще

Изменения вступили в силу 24 июля текущего года. Те из них, которые касаются заключения брака, направлены на упрощение этой процедуры. Так, если до сих пор подать заявление в ЗАГС нужно было как минимум за 15 дней до торжества, то сегодня это можно сделать за 3 дня. Есть **исключительные случаи, при которых можно расписаться прямо в день подачи заявления, например:**

— в случае беременности невесты (беременность должна быть подтверждена справкой из женской консультации, где невеста состоит на учете);

— в случае наличия общего ребенка (детей). Не редки случаи, когда люди годами живут в гражданском браке, рожают детей, растят их, а потом вдруг решают узаконить свои отношения. Сегодня это можно сделать на самом деле «вдруг» — просто прийти в ЗАГС, принеся с собой паспорта и свидетельства о рождении совместных детей и сразу же зарегистрировать брак;

— иные особые обстоятельства. К таким обстоятельствам можно отнести, например, командировку или тяжелое заболевание одного из молодоженов. Но эти факты должны также подтверждаться документально.

Максимальный срок для подачи заявления по-прежнему остался равен 3 месяцам. Это значит, что если вы хотите расписаться

в какой-то определенный день, вам не удастся подать заявление раньше, чем за 3 месяца до намеченного события. В случае если торжественная дата кажется привлекательной только вам, данное ограничение навряд ли создаст какие-либо проблемы. Но бывают даты, за которыми молодожены особенно гоняются, веря в магию чисел. Так, например, в этом году ждут ажиотажа 12 декабря, многие жаждут увидеть в своем свидетельстве о браке цифру 12.12.2012, традиционно много желающих бывает и на День святого Валентина. Вот в таких случаях опередить всех с подачей заявления все равно не получится.

Еще одно приятное изменение в законодательстве, регулирующем заключение браков, — **отмена территориального принципа**. Если ранее браки регистрировались по месту жительства одного из супругов, то теперь можно расписаться в любом городе страны по своему желанию. Это дает возможность развернуться фантазии и организовать свадебную церемонию там, где это кажется наиболее романтическим. Законодатели пошли еще дальше по этому пути, и теперь организовать бракосочетание можно не только в стенах ЗАГСа. Брак может быть зарегистрирован на природе, в усадьбе, в любом месте, где вам хотелось бы. Правда, эта услуга оказывается работниками ЗАГСа уже за дополнительную плату.

Перейдем к следующему нововведению: если раньше заявление в ЗАГС нужно было нести только вдвоем, то сейчас в этом вопросе сделали небольшое послабление —

**подать заявление может один из молодоженов, однако для этого придется запастись письменным и заверенным согласием своей будущей второй половинки.**

Кстати, заверить согласие может не только нотариус, например, если будущий супруг находится в больнице, заверить его подпись под заявлением может главврач.

Упрощена также процедура бракосочетания для иностранцев. Если ранее для регистрации брака нужно было в обязательном порядке обращаться в диппредставительства и консульства, то теперь это можно сделать в нашем белорусском ЗАГСе. Достаточно чтобы хотя бы один из будущих супругов имел разрешение на постоянное проживание в нашей стране.

### Проще стало и развестись

Ни в коем случае не призывая читателей к активным действиям в этом направлении, на всякий случай напомним, что **с 1 января 2013 г. снова появится возможность расторгнуть брак через ЗАГС**, без обращения в суд. Однако обойтись без судебного решения будет возможность не у всех желающих, для этого существует 3 ограничения:

- во-первых, супруги не должны иметь несовершеннолетних детей;
- во-вторых, при разводе не должно возникать имущественных разногласий;
- в-третьих, оба супруга должны быть согласны расторгнуть брак.

Еще одно важное правило следует помнить в этом вопросе:

**подать на развод в ЗАГС можно только по месту жительства (по месту пребывания) или в тот ЗАГС, где регистрировался брак.**

Есть отличие по срокам расторжения брака в ЗАГСе и в суде. Если супругов разводят в ЗАГСе, то момент расторжения брака — это



день, когда расторжение зарегистрировано. В суде процесс будет более долгим, так как датой расторжения брака считается не день заседания суда, в который произошел развод, а день, когда решение суда вступает в законную силу, а это как минимум 10 дней, если же вторая сторона в случае несогласия подавала кассационную жалобу на судебное постановление, то этот срок оттянется еще на некоторое время.

### Немного о детях при разводе

Как положительный момент отдельно стоит отметить, что теперь законодательно решен вопрос о детском имуществе. Раньше были такие случаи, когда в процессе развода родители, просто, чтобы насолить друг другу, иногда пытались разделить и детские вещи. Сейчас законодательно установлено, что **индивидуальные вещи ребенка (например, книги или музыкальный инструмент) обязаны быть переданы тому из родителей, с которым ребенок остается проживать.**

Перестанут вызывать детей и в суд. Раньше ребенок с 10 лет мог выразить в суде свое мнение, с кем из родителей он хотел бы остаться при разводе. Данная процедура признана достаточно травматичной для детской психики. Теперь желания и стремления ребенка будут выяснять работники органов опеки и попечительства до судебного разбирательства.

Как видите, новаций не мало, и все они, как правило, направлены на упрощение процедур, или на защиту интересов несовершеннолетних детей, что очень радует.

# ЛИЧНЫЙ ЮРИСТ

Научно-популярный электронный журнал по вопросам жилищного, трудового, наследственного, семейного и иных отраслей права, рассчитанный на широкий круг читателей.

Формат журнала — А4.  
Периодичность издания — 1 раз в 2 месяца.

Прайс-лист на размещение рекламы в журнале  
утвержден приказом директора ООО «Издательский дом «СТАТУТ»  
от 02.01.2012 № 2.

Формат в долях полосы	Размер, мм	Площадь, см <sup>2</sup>	Стоимость, бел. руб.*
1	170x250	425	1 000 000
1/2	170x123	209	500 000
1/4	82,5x123	101,5	250 000
1/8	82,5x60	49,5	125 000

## Скидки

В зависимости от количества выходов	2 номера	5%
	3 номера	7%
	4 номера	9%
	5 номеров	11%
	6 номеров	13%
Размещение рекламы на условиях предоплаты или взаимозачета	10%	
При размещении рекламного модуля на всю страницу (170x250)	20%	
При размещении рекламного модуля на ½ страницы (170x123)	10%	
При параллельном размещении рекламы в журнале «УправДом»	20%	

## Наценка

Размещение нестандартного модуля	15%
Выбор места	10%
Изготовление оригинал-макета	договорная

тел.: (8 017) 380 07 60  
(8 029) 393 84 97  
(8 029) 722 43 59  
e-mail: mail@statut.by

Р/с № 3012048710009. ЗАО «БелСвиссБанк»  
г. Минск, пр. Победителей, 23,  
корп. 3, код 175  
УНП 191297522

\* Издательство работает по упрощенной системе налогообложения без НДС.