

Азбука права для геев и не только

В брошюре в краткой форме отражены правовые сведения, которые могут понадобиться в повседневной жизни жителей Украины. Издание учитывает специфику проблем, с которыми сталкиваются люди гомосексуальной ориентации, но будет полезным и для самой широкой аудитории.

Азбука права для геїв та не тільки.

В брошурі у короткій формі відображені правові відомості, що можуть бути знадобитись у повсякденному житті мешканців України. Видання враховує специфіку проблем, з якими зіштовхуються люди гомосексуальної орієнтації, але буде корисним і для найширшої аудиторії.

©Центр "Наш мир", 2002

Наши контакты:

Тел./факс: (044) 296-34-24

Почтовый адрес: а/я 173, г. Киев, 02100

E-mail: coordinator@gay.org.ua

<http://www.gay.org.ua>

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие

1. Введение

1.1. Конституция Украины и права человека

1.2. Система законов и система органов власти в Украине

1.3. Правовое положение сексуальных меньшинств в Украине – краткий обзор

2. Некоторые аспекты гражданско-правовых отношений

2.1. Договоры

2.2. Нотариат

2.3. Оформление сделки купли-продажи и собственности на недвижимость

2.4. Сдача жилья в поднаем

2.5. Имущественные споры и защита имущественных прав

3. Права, свободы и обязанности человека и гражданина

3.1. Право на свободу и личную неприкосновенность

3.1.1. Уголовные и административные правонарушения

3.1.2. Система правоохранительных органов Украины

3.1.3. К вам домой пришли работники милиции.

3.1.4. Вызов на беседу в милицию

3.1.5. Вызов на допрос в качестве свидетеля

3.1.6. Обыск

3.1.7. Если вас остановил сотрудник милиции

3.1.8. Свидание с партнером, приговоренным к лишению свободы

3.1.9. Порядок выезда из Украины и въезда в Украину граждан Украины

3.2. Срочная военная служба

3.3. Право на половую свободу и половую неприкосновенность личности

3.3.1. Изнасилование (ст. 152 УК Украины)

3.3.2. Насильственное удовлетворение половой страсти в извращенных формах (ст. 153 УК Украины)

3.3.3. Понуждение к вступлению в половую связь (ст. 154 УК Украины) – или что делать в случае сексуального домогательства на работе

3.3.4. Половые сношения с лицом, не достигшим половой зрелости (ст. 155 УК Украины)

3.3.5. Развращение малолетних (ст. 156 УК Украины) и “возраст согласия” в Украине

3.4. Право на медицинскую помощь

3.4.1. Право на гарантированную государством бесплатную медицинскую помощь

3.4.2. Некоторые вопросы, связанные с ВИЧ-инфекцией и венерическими заболеваниями

3.5. Право на неприкосновенность частной жизни

3.6. Некоторые вопросы семейных отношений

3.6.1. Сексуальные меньшинства в Украине: возможности заключения брака или регистрации партнерства

3.6.2. Возможность использования договора о совместной деятельности для урегулирования имущественных отношений, бытовых вопросов между однополыми партнерами

3.6.3. Права наследования

3.6.4. Порядок расторжения брака и некоторые особенности бракоразводного процесса

3.6.5. Усыновление

3.7. Право на труд – некоторые аспекты трудовых отношений

3.8. Право на свободу объединения в политические партии общественные организации

4. Механизмы защиты прав и свобод

4.1. Защита прав и интересов в соответствии со ст. 40 Конституции Украины и Законом Украины “Об обращениях граждан”

4.2. Обжалование действий органов государственной власти, предприятий, объединений граждан и других юридических лиц в суде

4.3. Защита прав и интересов в суде

4.3.1. Право на судебную защиту чести и достоинства

4.4. Механизм защиты прав через институт Уполномоченного Верховной Рады Украины по правам человека

4.5. Защита прав в Европейском суде по правам человека

Источники

Предисловие

В данной брошюре мы лишь кратко изложили некоторые юридические сведения, которые необходимо знать каждому гражданину Украины для того, чтобы иметь представление о своих законных правах и обязанностях; сведения, которые совершенно необходимы в нашей повседневной жизни, при контактах с другими гражданами, различными организациями и государственными органами.

В последнее время очень частыми стали случаи, когда из-за банального незнания своих прав и обязанностей граждане зачастую попадают в затруднительное положение. Именно потому активно проводится на всех уровнях “правовой ликбез”.

Данная брошюра – его важная составная часть. В ней более подробно рассматриваются некоторые специфические вопросы, касающиеся юридических проблем, с которыми сталкиваются в Украине люди гомосексуальной ориентации. Теоретическое равноправие всех граждан иногда сводится на нет тем, что в законодательстве не предусмотрены механизмы реализации такого равноправия; существование особых социальных групп просто игнорируется. К тому же, кроме закона существует еще и практика его применения. Надеемся, что это издание поможет решить как некоторые общие проблемы, которые реально встречаются в жизни жителей нашей страны, так и специфические проблемы украинских геев и лесбиянок.

Естественно, раскрыть все вопросы права в её пределах фактически невозможно. Однако, мы остановимся на наиболее часто встречающихся вопросах, разъяснение которых, бесспорно, станет Вам надежным подспорьем.

Помните, что согласно ст. 68 Конституции Украины незнание права не избавляет от ответственности, потому всегда очень важно быть вооруженным. А знание – это мощнейшее оружие!

1. Введение

1.1. Конституция Украины и права человека

Конституция Украины – это основной закон нашего государства, нет и не может быть законодательного акта выше её по значению. Все вопросы, урегулированные иными правовыми актами, но противоречащие Конституции, решаются в соответствии с ней.

Конституция Украины включает в себя ряд разделов, из которых основной и самый важный для нас – права и свободы человека и гражданина. Разрабатывая конституцию европейского, демократически направленного государства, украинские законодатели включили в неё ряд прав и обязанностей, общепринятых в цивилизованном мире. В первую очередь, это право на жизнь, достойное существование, свободу личности, вероисповедания, слова, переписки и т.п. Конституционные гарантии свободы в Украине характерны, прежде всего, тем, что Конституция Украины 1996 г. была принята, как это следует из её Преамбулы, с целью обеспечения прав и свобод человека.

К сожалению, несмотря на рекомендацию Международного юридического форума в Новой Гуте (11-13 января 1996 г.), который был специально посвящен окончательной доработке украинского конституционного проекта, свобода, в качестве одной из высших социальных ценностей, не была включена в окончательную редакцию ст. 3 Конституции Украины 1996 г. Однако, в ч. 2 ст. 3 Конституции Украины признается, что права и свободы, а также их гарантии определяют смысл и направленность деятельности государства.

Вместе с тем, в ч. 3 ст. 8 Конституции Украины 1996 г. говорится, что обращение в суд для защиты конституционных прав и свобод непосредственно на основе Конституции гарантируется, а в ст. 55 Конституции подчеркивается, что свободы человека и гражданина защищаются судом. В ч. 3 ст. 55 каждому гарантируется право обращения за защитой своих прав и свобод к Уполномоченному Верховного Совета Украины по правам человека. Эта же статья гарантирует право каждого обращаться за защитой своих свобод в международные судебные организации или органы международных организаций, членом или участником которых является Украина. Кроме того, защита каждым своих свобод не запрещенным законом способом разрешена на основе ч. 5 ст. 55 Конституции. В ст. 22 признается, что список прав и свобод человека и гражданина, приведенный в Конституции, не является исчерпывающим, и что они не могут быть отменены или сужены в случае принятия новых или изменении уже действующих в Украине законов.

Что же касается вопроса о конституционных ограничениях прав и свобод в Конституции Украины, то их перечень весьма значителен. Например, в соответствии с требованиями ст. 15 Конституции Украины 1996 г. свобода политической деятельности может быть ограничена в Украине не только Конституцией, но и обычным законом. Оговорено, что право человека на свободное развитие индивидуальности не может нарушать прав и свобод других людей.

Хотя право каждого человека на свободу признается в ч. 1 ст. 29 Конституции Украины 1996 г., в ст. 30-64 этой же Конституции данному "праву на свободу" сопутствует перечень более конкретных прав и свобод человека и гражданина, которые подлежат весьма значительным ограничениям. И хотя в ст. 64 утверждается, что права и свободы человека и гражданина не могут быть ограничены иначе, как в случаях прямо предусмотренных Конституцией, именно эти случаи, как показывает анализ ст. 15 Конституции Украины 1996 г., могут быть экстраполированы за пределы прямого правового воздействия конституционных норм.

Кроме того, на основании ч. 2 ст. 64 Конституции Украины 1996 г. конституционные права и свободы в Украине могут быть ограничены в условиях (и на срок) военного и чрезвычайного положения.

К числу конституционных прав и свобод, которые могут быть ограничены подобным образом принадлежат также неприкосновенность жилища, тайна переписки, свобода передвижения, свобода сбора и распространения информации, свобода мировоззрения и вероисповедания, свобода объединения в партии и общественные организации, свобода собраний, право на участие в управлении государственными делами, право на участие в референдуме, право владения, пользования и распоряжения собственностью, свобода предпринимательской деятельности, право на труд и забастовку, право на отдых, социальную защиту и охрану здоровья. Кроме того, в условиях военного и чрезвычайного положения могут быть ограничены право на образование и свобода литературного, художественного и технического творчества. Иными словами, в условиях чрезвычайного или военного положения вся жизнь гражданского общества в Украине может быть фактически парализована государством.

Конституция Украины в ст. 24 гарантирует равенство прав и защиту от дискриминации граждан по ряду признаков. В ней, впрочем как и в подавляющем большинстве конституций стран мира, ничего прямо не сказано о запрете на дискриминацию по признаку сексуальной ориентации, однако список антидискриминационных оснований в Конституции оставлен открытым ("*... и по иным признакам*"). Теоретически это должно означать и запрет на дискриминацию по признаку сексуальной ориентации, однако единственным органом, имеющим право на обязательную к применению трактовку Конституции Украины, является Конституционный суд, а он подобный вопрос пока что не рассматривал.

1.2. Система законов и система органов власти в Украине

Нормы права содержатся в документах разного происхождения и разной юридической силы. Это Конституция Украины, подписанные и ратифицированные международные договоры, законы, подзаконные акты и т.д. Кроме того, немаловажное значение имеют уже принятые правоприменительные акты, в первую очередь судебные решения. Хотя со-

гласно общепринятой точке зрения они не являются источниками права (кроме решений Конституционного суда), не стоит недооценивать их влияние на вопросы защиты тех или иных прав и свобод человека.

Прежде чем переходить к вопросам защиты тех или иных прав, следует остановиться на структуре власти в Украине, которая и призвана эти права гарантировать. Государственная власть базируется на равноправии трех её ветвей – исполнительной (Кабинет Министров Украины, КМУ), законодательной (Верховная Рада, ВР), судебной (система судов).

Единственным органом законодательной власти является Верховная Рада, её основной задачей, определенной среди прочих Конституцией Украины, является законодательная деятельность – т.е. издание законов. Кодексы представляют собой законы, только упорядоченные по определенной теме. Существуют уголовный, гражданский, уголовно-процессуальный, гражданско-процессуальный кодексы, кодекс законов о труде и иные кодексы, каждый из которых регулирует нормы определенной отрасли права. Законов также существует огромное количество. Они либо регулируют какое-то определенное правоотношение, либо дополняют определенные акты.

Исполнительная власть представлена на разных уровнях – в центре Кабинет Министров. Он издает акты (Постановления) более низшего уровня, чаще всего регламентирующие экономические и хозяйственные вопросы. Исполнительная власть существует и на местах, и представлена она местными администрациями.

Состав органов исполнительной власти формирует Президент единолично (главы областных администраций, министры), по согласованию с ВР или премьер-министром.

В настоящее время в Украине также действует институт госсекретарей министерств и Кабинета министров, введенный указом Президента в мае 2001 года. На госсекретарей возложены задачи по организации и обеспечению деятельности министерств и текущей работы министерств.

Обособленно идут ведомства. Это комитеты (например, по энергосбережению, по спорту и т.п.), Налоговая администрация, Служба безопасности Украины, Национальный банк, Совет по национальной безопасности и обороне. Все они издают свои нормативные акты, имеющие, естественно, более низкий уровень субординации. Местные власти также издают акты, регулирующие специфические правоотношения на своем уровне.

Третьей ветвью власти является судебная. В 2001 году в Украине была проведена судебная реформа на основе новой редакции закона "О судостроительстве Украины". Судебная реформа предусматривает наличие четырех основных судов: гражданского, уголовного, военного и хозяйственного. Районный и городские суды являются судами первой инстанции, а областные суды, Киевский и Севастопольский городские суды, Верховный суд Крыма имеют статус апелляционных и призваны рассматривать кассации на не вступившие в силу приговоры. В хозяйственном судопроизводстве первая инстанция – областной суд. Высший хозяйственный суд Украины станет апелляционным. Предполагается введение специальных судов: земельного, патентного, интеллектуальной собственности. Суды присяжных новой реформой не предусмотрены.

Необходимо помнить, что в гражданском суде рассматриваются иски граждан к другим физическим или юридическим лицам, к должностным лицам и к государственным органам. Иск – это спор, попытка восстановить ущемленное право.

Уголовный процесс рассматривает уголовные дела, его задача – установить причастность лица к совершению того или иного преступления и определить наказание.

1.3. Правовое положение сексуальных меньшинств в Украине – краткий обзор

В настоящее время украинское законодательство формально не предусматривает ущемление прав сексуальных меньшинств. Конституция Украины не содержит статей, ограничивающих свободу выбора половых партнеров, сексуальной ориентации. Новый Уголовный кодекс Украины также не предусматривает специфической уголовной ответственности за сексуальные отношения между однополыми партнерами.

Трудовое законодательство Украины не предусматривает никаких ограничений, связанных с сексуальной ориентацией, хотя и не содержит прямого запрета на дискриминацию по этому признаку. Таким образом, теоретически сексуальная ориентация не может быть основанием для отказа в приеме на работу, увольнения, понижения по службе, изменения условий труда и т.п. Также нет прямых ограничений для приема на работу в специфические службы (в милицию, армию, учебные заведения и т.п.).

В Украине также не разрешены (равно как и не запрещены, потому проще сказать, не урегулированы) браки между лицами одного пола, что может повлечь за собой определенные проблемы в ходе приобретения общей совместной собственности, при наследовании, усыновлении. Более подробно эти вопросы будут рассмотрены далее.

В целом, действующее законодательство Украины прямо не запрещает дискриминацию по признаку сексуальной ориентации. Однако статья 161 Уголовного кодекса предусматривает уголовную ответственность за нарушение равноправия граждан по ряду признаков, упомянутых в ст. 24 Конституции Украины, – *"расы, цвета кожи, политических, религиозных и иных убеждений, пола, этнического и социального происхождения, имущественного положения, места проживания, по языковому и иным признакам"*. Таким образом, дискриминация по признаку сексуальной ориентации в любой сфере, хотя и прямо не запрещенная законом, в принципе подлежит уголовному преследованию. Однако, поскольку в тексте Кодекса слова "сексуальная ориентация" отсутствуют, этот вопрос требует специального разбирательства и, возможно, решения Конституционного суда.

2. Некоторые аспекты гражданско-правовых отношений

2.1. Договоры

Договоры – основа нашей жизни и быта. Договоры, связанные с простыми сделками, могут заключаться в устной форме (например, покупка продуктов в магазине), в письменной и в нотариальной.

Существуют различные виды договоров, например купли-продажи, аренды, подряда, дарения, пожизненного содержания, мены, поставки и др. Как уже отмечалось, основу взаимоотношений между гражданами регулирует частное право, в основании которого лежит право гражданское. В целом, договорные отношения регулируются Гражданским кодексом Украины (далее по тексту ГК).

2.2. Нотариат

В соответствии с действующим законодательством Украины, обязательному нотариальному удостоверению подлежат:

- договоры об отчуждении (купля-продажа, мена, дарение, пожизненное содержание) жилого дома, другого недвижимого имущества (статьи 227, 242, 244, 426 ГК Украины);
- договоры о залоге недвижимого имущества, транспортных средств, космических объектов, товаров в обороте или в переработке (ст. 13 Закона “О залоге”);
- договоры об отчуждении земельных участков, которые находятся в коллективной или частной собственности (ст. 18 Земельного кодекса Украины, ст. 4 Декрета Кабинета Министров Украины от 26 декабря 1992 г. “О приватизации земельных участков”);
- договоры купли-продажи имущества государственных предприятий (ст. 27 Закона “О приватизации имущества государственных предприятий”, ст. 25 Закона “О приватизации небольших государственных предприятий” (малая приватизация));
- доверенности на заключение сделок, которые требуют нотариальной формы, а также на совершение действий в отношении предприятий, учреждений и организаций, за исключением случаев, когда законом или специальными правилами допускается иная форма доверенности (ст. 65 ГК Украины).

Несоблюдение обязательной нотариальной формы сделки влечет за собой недействительность такой сделки. Каждая из сторон в таком случае обязана возвратить своему контрагенту все, полученное по сделке, а если возврат в натуре невозможен – возместить стоимость в деньгах. Разницы между договором, оформленным у частного и государственного нотариуса нет. В соответствии с Законом Украины “О нотариате” оба договора будут действительны и иметь одинаковую юридическую силу.

2.3. Оформление сделки купли-продажи и собственности на недвижимость

Часто возникают вопросы, связанные с обменом и приобретением жилья. Чтобы обезопасить себя от потенциальных проблем, которые могут возникнуть в этой области, следует обращаться в специализированные юридические конторы или агентства по недвижимости, где можно получить консультацию по тому или иному специфическому вопросу. Здесь же мы ограничимся перечнем документов, которые необходимы для оформления сделки купли-продажи:

- 1) Паспорта сторон.
- 2) Документы, которые подтверждают право собственности продавца на имущество, которое отчуждается (договор купли-продажи, дарения, мены и т.д.).
- 3) Если документ о праве собственности свидетельствует о том, что одним из собственников объекта недвижимости является несовершеннолетний или недееспособный, то необходимо также разрешение органа опеки и попечительства.
- 4) Если квартира (дом) приобретены в совместном браке, то необходимо также письменное согласие супруга(ги) на отчуждение этой квартиры.
- 5) Справка из нотариальной конторы об отсутствии запрета на отчуждение данного объекта недвижимости.
- 6) Справка-характеристика БТИ на отчуждаемый объект недвижимости.

Оформление права собственности на объекты недвижимого имущества производится с выдачей свидетельства о праве собственности. Свидетельство о праве собственности выдается:

Местными органами государственной исполнительной власти, местного самоуправления:

- физическим лицам на вновь построенные, перестроенные или реконструированные объекты недвижимого имущества при наличии акта о праве собственности либо решения об отводе земельного участка для этой цели и при наличии акта государственной комиссии о принятии объекта и вводе его в эксплуатацию;

- собственникам общих строений, которые на законных основаниях осуществили перестройку, пристройку, вследствие чего изменилась принадлежащая им доля. В тех случаях, когда собственник не соглашается на изменение доли добровольно, этот вопрос решается в судебном порядке;
- членам жилищно-строительных, дачных, гаражных и других кооперативов, товариществ либо объединений, которые полностью внесли свои паевые взносы;
- физическим лицам, получившим в собственность недвижимое имущество предприятия, организации, учреждения, которые ликвидировались.

Государственными органами приватизации:

- нанимателям квартир в государственном жилищном фонде, которые приватизировали их в соответствии с Законом Украины “О приватизации государственного жилищного фонда”

2.4. Сдача жилья в поднаем

Также необходимо коснуться вопроса о сдаче квартиры, находящейся в государственной или муниципальной собственности, в аренду третьим лицам, т.е. вопроса о заключении договора поднайма.

Договор поднайма заключается в письменной форме и должен быть зарегистрирован в жилищно-эксплуатационной конторе. В договоре поднайма необходимо указать место и время заключения договора, фамилию, имя и отчество нанимателя и поднанимателя (а также членов его семьи), характеристику сдаваемого в поднаем жилого помещения; имущество, которое передается в пользование и его состояние; какие предоставляются коммунальные и другие услуги, размер платы. Размер платы за пользование жилым помещением и за коммунальные услуги устанавливается соглашением сторон и не может превышать размера квартирной платы, уплачиваемой нанимателем, и его расходов по оплате коммунальных услуг (ст. 95 ЖК Украины).

2.5. Имущественные споры и защита имущественных прав

Имущественные споры в Украине рассматриваются гражданским судом. Для этого следует подать иск в гражданский суд по месту жительства или фактического пребывания ответчика.

Иск – это обращение в суд с целью восстановления нарушенного права.

В исковом заявлении следует указать координаты суда, истца и ответчика, изложить суть претензий, желаемое решение, документы, которые подтверждают обоснованность притязаний. Данные документы следует приложить к заявлению. В ходе процесса также можно прибегнуть к помощи адвоката. В некоторых запутанных случаях данная помощь просто необходима (более подробно см. раздел “Механизмы защиты прав и свобод”).

Как уже отмечалось, каждому в Украине гарантируется право на обжалование в суде решений, действий или бездействия органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных и служебных лиц, а также на возмещение за счет государства или органов местного самоуправления материального и морального ущерба, причиненного незаконными решениями, действиями или бездействием органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных и служебных лиц при осуществлении ими своих полномочий. При обращении в суд для защиты своих прав и свобод следует помнить о сроке исковой давности, т.е. сроке, в течение которого гражданин может обратиться в суд – он исчисляется с момента фактического нарушения Вашего права. В общем, срок исковой давности установлен в три года, но в некоторых специфических случаях он может быть и короче.

3. Права, свободы и обязанности человека и гражданина

“Каждый обязан неукоснительно соблюдать Конституцию Украины и законы Украины, не посягать на права и свободы, честь и достоинство других людей.

Незнание законов не освобождает от юридической ответственности”

Ст. 68 Конституции Украины

“Все люди свободны и равны в своем достоинстве и правах. Права и свободы человека неотчуждаемы и нерушимы”.

Ст. 21 Конституции Украины

3.1. Право на свободу и личную неприкосновенность

“Каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность.

Никто не может быть арестован или содержаться под стражей иначе как по мотивированному решению суда и только на основаниях и в порядке, установленных законом.

В случае настоящей необходимости предотвратить преступление или его пресечь уполномоченные на то законом органы могут применить содержание лица под стражей в качестве временной меры пресечения, обоснованность которой в течение семидесяти двух часов должна быть проверена судом. Задержанное лицо немедленно освобождается, если в течение семидесяти двух часов с момента задержания ему не вручено мотивированное решение суда о его содержании под стражей.

Каждому арестованному или задержанному должно быть безотлагательно сообщено о мотивах ареста или задержания, разъяснены его права и предоставлена возможность с момента задержания защищать себя лично и пользоваться правовой помощью защитника.

Каждый задержанный имеет право в любое время обжаловать в суде свое задержание.

Об аресте или задержании человека должно быть незамедлительно сообщено родственникам арестованного или задержанного”.

Ст. 29 Конституции Украины

“Каждый имеет право на правовую помощь. В предусмотренных законом случаях эта помощь предоставляется бесплатно. Каждый свободен в выборе защитника своих прав.

Для обеспечения права на защиту от обвинения и предоставления правовой помощи при решении дел в судах и других государственных органах в Украине действует адвокатура”.

Ст. 59 Конституции Украины

“Лицо считается невиновным в совершении преступления и не может быть подвергнуто уголовному наказанию, пока его вина не будет доказана в законном порядке и установлена обвинительным приговором суда.

Никто не обязан доказывать свою невиновность в совершении преступления.

Обвинение не может основываться на доказательствах, полученных незаконным путем, а также на предположениях. Все сомнения относительно доказанности вины лица истолковываются в его пользу.

В случае отмены приговора суда как неправосудного государство возмещает материальный и моральный ущерб, причиненный безосновательным осуждением”.

Ст. 62 Конституции Украины

“Лицо не несет ответственности за отказ давать показания или объяснения в отношении себя, членов семьи или близких родственников, круг которых определяется законом. Подозреваемый, обвиняемый или подсудимый имеет право на защиту.

Осужденный пользуется всеми правами человека и гражданина, за исключением ограничений, определенных законом и установленных приговором суда”.

Ст. 63 Конституции Украины

3.1.1. Уголовные и административные правонарушения

Правонарушение – это нарушение определенного нормативным актом права. Правонарушением не будет нарушение норм морали, обычаев и т.п. Правонарушения могут совершаться абсолютно во всех отраслях права. Однако, преступлением будет лишь то правонарушение, которое посягает на общественную или индивидуальную безопасность. Со-

вершение *преступления* может повлечь за собой *уголовную ответственность*. Посягательства на менее важные общественные отношения являются *административными правонарушениями*.

3.1.2. Система правоохранительных органов Украины

Система правоохранительных органов в Украине имеет достаточно разветвленную структуру. Во главе её стоит Министерство внутренних дел (МВД) – проще сказать, милиция. В состав МВД входят непосредственно милиция, государственная автоинспекция, госпожароохрана, внутренние войска, административная милиция, управление по борьбе с организованной преступностью. Милиция также бывает транспортной (линейные отделения внутренних дел), экологической и т.п.

Прокуратура Украины следит за законностью, представляет интересы гражданина или государства в суде в случаях, определенных законодательством.

Санкцию на арест выдает суд, равно как и на обыск, причем судья, выдавший соответствующее постановление, продолжает вести дело до его завершения (закрытия или вынесения приговора).

Служба безопасности Украины (СБУ) занимается наиболее опасными для безопасности государства преступлениями. У налоговой службы есть своя милиция, правоохранительные функции также имеет и Контрольно-ревизионное управление.

Согласно статье 29 Конституции Украины каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность. В соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом Украины никто не может быть арестован иначе, чем на основании судебного решения или с санкции прокурора.

3.1.3. Визит работников милиции на дом

Если к Вам в дверь постучались работники милиции, то, выяснив, что им нужно, первым делом стоит потребовать, чтобы милиционеры предъявили свои удостоверения личности. Не стесняйтесь внимательно рассмотреть эти документы. Запишите номера удостоверений, фамилии и должности лиц, их предъявивших – Вы имеете на это право согласно статье 5 Закона "О милиции". Имейте в виду, что в случае отсутствия у них оснований (см. ниже), Вы можете не впускать их в квартиру. Если работники милиции попытаются войти без Вашего разрешения, напомните им ст. 30 Конституции Украины о неприкосновенности жилища и положение статьи 11 п.15 (Б) Закона Украины "О милиции", где сказано, что беспрепятственный вход в жилище граждан допускается только "*...в случае преследования преступника или пресечения преступления, которое угрожает жизни жителей, а также в случае стихийного бедствия*". Напомните им также о существовании уголовной ответственности за незаконное проникновение в жилье – ст. 162 Уголовного кодекса Украины (далее по тексту – УК). Разговор с милиционерами лучше проводить при свидетелях, которые смогут позже подтвердить его содержание – домочадцах, соседях.

Если Вы не желаете разговаривать с сотрудниками правоохранительных органов, то можете на этом и закончить беседу – Вы имеете на это полное право. Если же Вы решили отвечать на их вопросы, то знайте, что отвечаете на них только по собственной воле (ст. 8 п.1 Закона Украины "Об оперативно-розыскной деятельности") и уголовной ответственности за дачу ложных показаний в этом случае Вы не несете. "*Оперативным подразделениям... предоставляется право опрашивать граждан с их согласия...*" – ст. 8 п.1 Закона Украины "Об оперативно-розыскной деятельности". Запомните: ответственность за дачу заведомо ложных показаний (ст. 384 УК) и отказ от дачи показаний (ст. 385 УК) наступает для свидетеля только в случае проведения официального допроса свидетеля с ведением протокола допроса.

В случае угроз со стороны визитеров о неких нежелательных последствиях для Вас и Ваших близких при отказе от сотрудничества с правоохранительными органами, можете пригрозить им, а при необходимости и написать жалобу на их действия районному прокурору. Основанием для такой жалобы являются ст. 110 Уголовно-процессуального кодекса Украины (далее по тексту УПК) и ст. 12 Закона Украины "О прокуратуре". Можно также напомнить об уголовной ответственности за злоупотребление властью или должностным положением (ст. 364 УК, до 12 лет лишения свободы) или за превышение власти или должностных полномочий (ст. 365 УК, до 10 лет лишения свободы).

3.1.4. Вызов на беседу в милицию

Если Вас вызывают на беседу в милицию, то Вы должны знать следующее:

Если вызов не относится к конкретному уголовному или административному делу, то Вы имеете право на подобный вызов не являться и никакой ответственности за это нести не будете. Любые беседы с Вами работники милиции могут вести только с Вашего согласия (ст. 8 закона "Об оперативно-розыскной деятельности").

Если вызов касается какого-либо уголовного дела, то вызов на беседу или любое другое общение, кроме допроса, даже если он сопровождается повесткой, не является для Вас обязательным и, соответственно, за неявку по такому вызову Вы не несете никакой ответственности (ст. 8 Закона "Об оперативно-розыскной деятельности"). Вы, впрочем, можете и посетить милицию, хотя бы для того, чтобы узнать, что их интересует. Тогда лучше побольше слушать и поменьше говорить. Кроме того, в случае простой беседы (не допроса) Вы не несете ответственности за неправдивый рассказ. Но не обвиняйте кого-либо в совершении преступления, не делайте умозаключений – сообщайте не свои до-

гадки, а только голые факты, которые известны лично Вам. Помните об уголовной ответственности по ст. 383 УК "Заведомо ложный донос".

Если вызов касается административного проступка, то Вы обязаны явиться по вызову работника милиции или судьи. В случае неявки Вас могут подвергнуть приводу (т.е. насильственному препровождению в милицию или в суд). Но Ваша явка является обязательной только по административным проступкам, перечень которых приведен в ч. 2 ст. 268 Кодекса Украины об административных правонарушениях (далее по тексту КоАП):

- ч. 1 ст. 44 КоАП "Незаконное производство, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наркотических или психотропных веществ без цели сбыта в небольших размерах";
- ст. 51 КоАП "Мелкое разворовывание государственного или коллективного имущества";
- ст. 146 КоАП "Нарушение правил изготовления, приобретения, реализации, установления, строительства и эксплуатации радиоэлектронных средств и использования радиочастот";
- ст. 157 КоАП "Мелкая спекуляция";
- ст. 160 КоАП "Торговля с рук в не установленных местах";
- ст. 160-2 КоАП "Незаконная торговая деятельность";
- ст. 173 КоАП "Мелкое хулиганство";
- ч. 3 ст. 178 КоАП "Распитие спиртных напитков в общественных местах и появление в общественных местах в пьяном виде с признаками систематичности (более 2 раз)";
- ст. 185 КоАП "Злостное неподчинение законному распоряжению или требованию работника милиции или его оскорбление";
- ст. 185-1 КоАП "Нарушение порядка организации и проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций";
- ч. 1 ст. 185-3 КоАП "Проявление неуважения к суду";
- ст. 185-7 КоАП "Публичные призывы к неисполнению требований работника милиции";
- ст. 187 КоАП "Нарушение правил административного надзора".

Никто не имеет права подвергнуть Вас приводу по другим статьям КоАП.

Если вызов связан с конкретным уголовным делом, то выясните, в качестве кого Вас вызывают. Если Вас хотят допросить в качестве свидетеля (см. ниже), то Вы обязаны явиться в назначенное время только при получении официальной повестки, которую Вам должны вручить лично и под роспись (ст. 166 Уголовно-процессуального кодекса Украины), иначе Вас могут подвергнуть приводу в порядке ч. 2 ст. 70 УПК. На устные приглашения Вы имеете право не являться.

3.1.5. Вызов на допрос в качестве свидетеля

В случае если следователь, прокурор или судья решит, что Вы можете располагать какой-либо информацией по уголовному делу, находящемуся в их производстве, Вас могут вызвать для дачи показаний в качестве свидетеля (ст. 68 УПК).

Порядок вызова на допрос регулируется статьей 166 УПК. Такой вызов осуществляется по повестке, в которой указывается, кто вызывается в качестве свидетеля, куда и к кому, на какое время явки. Повестка может быть вручена Вам лично под роспись или письмом с уведомлением по почте. В случае Вашего отсутствия повестка может быть вручена совершеннолетнему члену Вашей семьи или администрации по месту работы. К повестке приравнивается телеграмма и телефонограмма, но на практике эти типы повесток применяются редко. В любом случае, если нет подтверждения получения повестки лично Вами, то Вы не несете ответственности за неявку.

Если Вы явились по повестке, но в течение долгого времени (к примеру, более получаса) не можете попасть к вызвавшему Вас работнику (тот отсутствует, занят чем-то другим, просто "маринует" Вас в приемной), Вы не обязаны ждать вечно. Потребуйте у дежурного на входе зарегистрировать Вас в журнале посетителей с указанием времени, а если таковой журнал отсутствует – написать справку о явке по повестке и подписать ее. Если он откажется, Вам нужно иметь свидетелей, которые подтвердили бы Вашу явку в условленное время. Этими действиями Вы сможете оградить себя от обвинений в неявке по повестке.

Перед началом допроса не постесняйтесь попросить у лица, которое собирается Вас допрашивать, удостоверение личности и запишите данные о нем. Перед допросом следователь заполняет "шапку" протокола допроса свидетеля. Проследите, чтобы он заполнил все графы протокола (особенно, те, где указываются данные о том, кто осуществляет допрос). Если следователь, который ведет дело, поручил проведение допроса другому работнику, то он нарушает норму ч. 2 ст. 118 УПК, где указано, что *"В черте города или района... следователь обязан лично производить все следственные действия"*. Если в дальнейшем следствие будет ссылаться на эти показания, то протокол допроса может

быть признан недействительным. Зная это, оперативные работники иногда не заполняют в протоколе допроса свои данные с тем, чтобы следователь позже внес туда свои.

Далее Вас обязаны ознакомить с содержанием ст. 63 Конституции Украины, которая освобождает от ответственности за отказ от дачи показаний относительно себя лично, членов семьи и близких родственников (мать, отец, сын, дочь, сестра, брат, внук, внучка, бабушка, дед). Обратите внимание – Вы можете отказаться от дачи показаний. Если Вы их все-таки даете, то они могут быть использованы впоследствии. Затем Вас знакомят с содержанием ст. 384 УК, которая предусматривает ответственность за дачу заведомо ложных показаний. Не бойтесь, просто будьте осторожным при формулировании ответа на вопрос. Даже если Вы по ошибке скажете что-то не так, то к ответственности привлечь Вас будет очень сложно – ведь следствию в этом случае нужно будет доказывать, что Вы *умышленно* ввели следствие в заблуждение. А Вы ведь вполне можете что-то *неумышленно* забыть или перепутать. Не поддавайтесь на запугивания следователя.

Обязательно проследите, чтобы в протокол внесли всех лиц, присутствующих при допросе, согласно ч. 1 ст. 85 УПК. Это стоит сделать по нескольким причинам. Во-первых, следователи порой проводят допрос в непригодных помещениях, где находится много людей, не имеющих отношение к допросу, что может отвлекать и рассеивать Ваше внимание. Иногда это делается умышленно, чтобы во время допроса оказывать на Вас психологическое воздействие. Своим требованием Вы заставите следователя или отыскать более тихое место, или внести всех присутствующих в протокол, а за присутствие посторонних на допросе по головке не погладят. Во-вторых, только лицо, производящее следственное действие, имеет право задавать Вам вопросы. Вы имеете полное право не отвечать на вопросы тех, кто не внесен в протокол допроса.

После вводной части следователь приступает к допросу. Он ставит Вам вопросы и должен записывать их в протоколе. Если вопрос не записан, то он считается не заданным. После своего вопроса следователь записывает Ваш ответ на него. Строго следите, чтобы он записывал точно то, что Вы сказали. Либо согласно ч. 3 ст. 170 УПК Вы можете потребовать у следователя собственноручно записывать свои показания. Это очень важно! Одно неправильно записанное слово может впоследствии перевести Вас из категории свидетеля в категорию подозреваемого.

Обратите внимание на тактические приемы следователей по выуживанию нужной информации у допрашиваемого. Существует метод "*сокрытия осведомленности*". В этом случае следователь уже имеет оперативную информацию об интересующем его событии, которая, однако, не может быть использована в качестве доказательства, поскольку была получена незаконным путем. Поэтому перед следователем стоит задача как бы получить эту информацию от Вас. Для этого следователь подводит наводящими вопросами Вас к нужным ему ответам. **Запомните: постановка наводящих вопросов запрещена законом (ч. 3 ст. 22 УПК)**. Если Вы чувствуете, что следователь ведет Вас к нужному ему ответу, будьте предельно осторожны в своих показаниях. Если Вы в чем-то не уверены, требуйте обязательного внесения в протокол допроса фраз типа "...по-моему", "...насколько я помню", "...не уверен" – это оградит Вас от обвинений в даче заведомо ложных показаний и оговора. За принуждение Вас к даче "нужных" показаний ст. 373 УК предусматривает уголовную ответственность (до 8 лет тюремного заключения).

Существует также метод "*сокрытия неосведомленности*". Следователь может только изображать осведомленность, упоминая второстепенные события и данные, которые, как он считает, могут иметь отношение к делу. Он может делать многозначительные паузы, загадочно улыбаться, произносить фразы типа "...ну, ну", "...говорите, говорите", "...смотрите, потом не пожалейте" и т.п. Не бойтесь, не теряйте душевное равновесие, стройте свои ответы только на фактах, в которых Вы не сомневаетесь.

После окончания допроса **внимательно** прочитайте протокол. Не стесняйтесь указывать на неточности и требовать внести изменения. Это тот случай, когда каждая запятая играет роль. Если по ходу допроса у Вас возникли претензии к следователю, требуйте их внесения в письменном виде в протокол. Вы имеете на это полное право согласно ст. 234 УПК. Сделайте это собственноручно, в той формулировке, в которой считаете нужным. Следователь обязан сообщить об этой жалобе прокурору со своими пояснениями. Это следователям очень не нравится и поможет Вам пресечь их незаконные действия.

Не бойтесь следователя. Он обычный человек, вовсе не всезнающий и не всемогущий, со своими проблемами и слабостями. Вы можете причинить ему не меньшие проблемы, чем он вам, в особенности, если Вы не чувствуете за собой никакой вины – и не позволяйте ему заставить Вас почувствовать себя в чем-то виновным. Не оговаривайте себя и кого-либо другого, чтобы избавиться от утомительного допроса – лучше вытерпеть сейчас, но избежать гораздо больших неприятностей в будущем.

Помните, что Вы не обвиняемый, а всего лишь свидетель. Задержать Вас, обыскать, или, к примеру, снять с Вас отпечатки пальцев, если Вы имеете статус свидетеля, никто не имеет права. С целью оказать на Вас давление и вынудить дать нужные ему показания следователь может попытаться перевести Вас в другую категорию – подозреваемого. Следите за тем, чтобы Ваши показания не дали ему такой возможности. Он также может пойти на провокацию с целью обвинить Вас в совершении административного проступка, составить протокол и задержать на срок до трех суток до выяснения обстоятельств с перспективой дальнейшего задержания по приговору суда на срок до 15 суток (см. ниже раздел 3.1.7). Очень часто для таких действий используется ст. 185 КоАП "Злостное неподчинение законному распоряжению или требованию работника милиции или его оскорбление". Например, следователь (а чаще всего какой-то другой сотрудник милиции) как бы вскользь, не обращая лично к Вам, произносит фразы, которые могут быть Вами расценены как оскорбительные, употребляя нецензурные выражения. Если Вы повторите эти выражения вслух или ответите в аналогичном тоне, Вас могут обвинить в оскорблении работника милиции. Еще поэтому важно, чтобы в

протокол были внесены **все** лица, присутствующие при допросе – следователь обычно использует помощь других сотрудников милиции для организации провокации. Ответьте сдержанно и потребуйте занесения инцидента в протокол с добавлением Вашей жалобы.

Если следователь знает о Вашей гомосексуальной ориентации, у него тем более появляется соблазн использовать ее для давления на Вас и шантажа. Хорошо, если Вы открытый гей и Вы не боитесь разоблачения. В противном случае у милиции появляется мощное средство давления на Вас. Помните, что сказано выше о возможности провокации. Если Вас непосредственно оскорбят нецензурным выражением или в Вашем присутствии нецензурно высказутся по поводу гомосексуалов, не бойтесь потребовать занесения этого в протокол. Это никак не доказывает Вашу сексуальную ориентацию. При угрозе "рассказать все" на работе, Вашей семье или близким, тем более следует потребовать занесения этих угроз в протокол. Тогда, если милиция выполнит угрозу, у Вас будет доказательство ее давления на Вас и нарушения Ваших конституционных прав на неприкосновенность личной жизни (ст. 31 Конституции Украины).

3.1.6. Обыск

Если уж Вам предстоит пережить обыск, то будьте сразу готовы к тому, что это событие окажется крайне неприятным и психологически тяжелым. Спокойствие, спокойствие и еще раз спокойствие. Следует выдержать такое испытание с минимальным вредом для себя и своих близких, а для этого надо проявить максимальную выдержку.

Согласно ст. 177 УПК обыск жилья или другого владения физического лица, за исключением неотложных случаев, проводится **только при наличии мотивированного постановления судьи**. В неотложных случаях, связанных со спасением жизни и сохранением имущества, или непосредственным преследованием лиц, которые подозреваются в совершении преступления, обыск может быть проведен и без постановления судьи, но при этом в протоколе обыска указываются причины, которые обусловили проведение обыска без такого постановления. В течение суток со дня проведения обыска следователь обязан направить копию протокола обыска прокурору.

Если к Вам пришли с обыском, прежде всего следует тщательно проверить полномочия пришедших. Потребуйте предъявления удостоверений личности и запишите все их данные (ФИО, должность, номер удостоверения и т.п.). Потребуйте предъявления постановления на обыск с обязательной санкцией судьи. Если санкции нет, то возможны следующие варианты:

Обыск незаконен. Требуйте понятых письменно засвидетельствовать факт отсутствия санкции. Высказывайте протест, который должен быть занесен в протокол обыска (ч. 2 ст. 188 УПК).

Обыск законен на основании ч. 4 ст. 177 УПК, предусматривающей неотложные случаи. В этом случае необходимо проверить наличие в постановлении обоснования безотлагательности. Если ничего подобного в постановлении на обыск нет, то его законность сомнительна. Требуйте занесения Ваших сомнений в протокол обыска.

Обратите внимание: обыск может производиться только в случае наличия у следователя **обоснованных** данных о **скрытых** предметах и документах, могущих иметь значение для дела. Это обоснование также должно быть указано в постановлении на обыск. Если его нет, требуйте занесения сведений об этом в протокол обыска.

Обратите внимание: следователь обязан лично принимать участие в обыске. Оперативные работники в отсутствие следователя проводить обыск не имеют права, за одним исключением: проведение обыска по письменному поручению следователя в другом городе или районе (ч. 1 ст. 118 УПК). В пределах черты города следователь обязан проводить следственные действия лично (ч. 2 ст. 118 УПК). Проверьте – в удостоверении лица, руководящего обыском, должна быть указана должность "следователь".

Обратите внимание: при проведении обыска обязательно должны присутствовать понятые (не менее двух). Понятыми не могут быть работники милиции (ч. 3 ст. 127 УПК). Понятые имеют право (и должны) присутствовать при всех действиях следователя по проведению обыска (ч. 3 ст. 181 УПК). Необходимо следить за тем, чтобы все лица, производящие обыск, находились в одной комнате. Не допускайте ситуаций, когда оперативный работник уходит без понятых в другую комнату. Может случиться, что через минуту он выйдет из нее со словами "посмотрите, что я нашел!" и будет держать в руках некую запрещенную вещь, которую Вы впервые видите. **Не берите эту вещь в руки!** Не берите в руки ничего незнакомого, что подсовывают вам работники милиции якобы для опознания! Потребуйте, чтобы в протокол обыска был внесен Ваш протест. Требуйте, чтобы в протоколе было указано, что эта вещь была найдена в отсутствие понятых. В то же время, если Вам показывают нечто действительно принадлежащее Вам, но то, что Вы не хотите признавать своим, то возьмите это демонстративно в руки на виду у понятых и потребуйте занесения этого в протокол – Вы взяли эту вещь, но не опознали ее. Тогда Вы сможете утверждать, что Ваши отпечатки пальцев появились на ней именно в этот момент. Если Ваш процессуальный статус – "подозреваемый" или "обвиняемый", то требуйте присутствия адвоката при проведении обыска. В случае отказа требуйте занесения этого факта в протокол.

Обратите внимание: обыск должен производиться **в дневное время**, за исключением случаев, не терпящих отлагательства (см. выше).

Иногда следователь начинает обыск с личного обыска лиц, находящихся в помещении. Для этого в принципе также необходимо отдельное постановление. Однако, личный обыск может производиться и без постановления, но только в случае задержания, взятия под стражу или если у следователя есть **достаточные основания** полагать, что лицо скрывает при себе предметы или документы, имеющие значение для дела. Проверить наличие таких достаточных оснований, однако, весьма трудно – в конечном итоге, если следователь этого очень хочет, Вас обыщут на месте. Помните,

что личный обыск должен проводиться лицами одного пола с обыскиваемым. На понятых распространяется то же требование. Обратите особое внимание, чтобы понятым было хорошо видно, как именно Вас обыскивают, если Вы боитесь, что Вам могут что-то подкинуть в карманы. Если понятые не видели своими глазами, как что-то у Вас нашли, а увидели это только в руках обыскивающего лица, немедленно требуйте занесения этого факта в протокол.

Теперь остановимся на некоторых тактических приемах следователя при проведении обыска. Эти приемы (тактика обыска) призваны склонить обыскиваемого к добровольной выдаче всех предметов, имеющих значение для дела и, если следователю повезет, то и к даче дополнительных показаний по делу.

“Неизвестное техническое устройство”. Следователь приносит на обыск некое техническое устройство неизвестного назначения и сообщает членам группы (так, чтобы слышал хозяин квартиры), что это новейший аппарат, который видит сквозь стены, обнаруживает доллары по запаху, а огнестрельное оружие по звездам. Расчет прост. Недостаточно образованный технически хозяин, решив, что “его песня спета”, может добровольно выдать все, что у него есть.

“Словесная разведка”. Участники обыска называют вслух те предметы обстановки, которые они собираются осматривать, а опытный работник внимательно следит за реакцией хозяина, пытаясь по его реакции определить направление поиска;

“Соккрытие истинной осведомленности”. В случае, если у следователя не хватает фактических данных для поиска, то он может попытаться “напустить туману”. С помощью намеков, недосказанных фраз или подобных приемов следователь может попытаться создать у обыскиваемого лица впечатление избыточной осведомленности. Обыскиваемый, решив, что следователь и так все знает, может добровольно выдать все и даже дать дополнительные показания.

Следите за тем, чтобы все предметы, изымающиеся в процессе обыска, вносились в протокол (ст. 188 УПК). Статья 186 УПК требует, чтобы все изъятые предметы и документы имели непосредственное отношение к делу. Обратите внимание, чтобы не исчезли Ваши деньги и драгоценности, проверьте их наличие на месте при окончании обыска. Если Вы считаете, что следователь изымает все подряд без разбора (“авось пригодится”), требуйте занесения в протокол обыска Вашего протеста против таких его действий. Вы обязаны по требованию следователя открывать все закрытые помещения, сейфы, шкафы и т.п. Иначе их имеют право взломать.

Обратите внимание: по окончании обыска Вам **обязаны** вручить копию протокола и описи изъятых имущества (ст. 189 УПК). Проверьте, чтобы в описи было указано все фактически изъятые имущество.

Обратите внимание: Вы имеете право составить жалобу прокурору с описанием незаконных действий участников обыска (если таковые, по Вашему мнению, были) и с требованием привлечь виновных к ответственности. Ваша жалоба должна быть рассмотрена в течение 3-х дней, о чем прокурор должен Вас уведомить. Если решение прокурора Вас не устраивает, Вы можете подавать жалобу к вышестоящему прокурору (ст. 235 УПК).

Обратите внимание: ст. 162 Уголовного кодекса Украины предусматривает уголовную ответственность за нарушение неприкосновенности жилища, в том числе и за незаконное проведение в жилище или ином владении физического лица осмотра либо обыска. Причем совершение незаконного обыска должностным лицом или с применением насилия либо с угрозой его применения предусматривает более строгую меру наказания – лишение свободы на срок от двух до пяти лет.

3.1.7. Если Вас остановил сотрудник милиции

Во-первых, следует сохранять спокойствие и помнить, что в соответствии со ст. 5 Закона Украины “О милиции” остановивший Вас сотрудник правоохранительных органов обязан назвать свою фамилию и звание. Вы также имеет право потребовать предъявить вам служебное удостоверение, не забыв при этом записать сведения, которые смогут пригодиться в дальнейшем. Помните, что в соответствии со ст. 29 Конституции Украины и ст. 5 Закона Украины “О милиции”, остановивший Вас сотрудник обязан сообщить Вам, почему Вас остановили, т.е. причину ограничения Ваших прав и свобод. Статья 19 Конституции Украины предусматривает, что никто не может быть принужден делать то, что не предусмотрено законодательством. Из этого следует, что до тех пор, пока вам не разъяснят законную причину задержания, никто не может принудить Вас идти в милицию.

Права, которыми наделена милиция для выполнения возложенных на неё обязанностей (помните, что милиция призвана, в первую очередь, защищать жизнь, здоровье, права и свободы граждан) приведены в статье 11 закона Украины “О милиции”. Здесь следует напомнить, что ст. 185 Кодекса Украины об административных правонарушениях “Злостное неподчинение законному распоряжению или требованию работника милиции, члена общественного формирования охраны общественного порядка, военнослужащего” предусматривает административную ответственность в виде штрафа, исправительных работ или административного задержания на срок до 15 суток. Также помните, что при оказании сотруднику милиции сопротивления и противодействия он может принять предусмотренные законом Украины “О милиции” меры для их преодоления, а именно – физическое воздействие, специальные средства и огнестрельное оружие. Поэтому, не вздумайте оскорблять милиционера и реагируйте на его требования адекватно.

В частности, работник милиции имеет право:

- Вынести устное предупреждение лицам, которые допустили малозначительные административные нарушения, а в случае невыполнения его требований – применять предусмотренные законодательством меры принуждения.

- Проверять у граждан при подозрении в совершении правонарушений документы, которые удостоверяют их личность, а также иные документы, необходимые для выяснения вопроса, касающегося выполнения правил, надзор и контроль за исполнением которых возложен на милицию.
- При совершении Вами административного правонарушения (помните о ст. 185 КоАП Украины!) и необходимости составления протокола, при отсутствии у Вас удостоверения личности или свидетелей, которые могут подтвердить Вашу личность, задержать Вас на срок **не более трех часов**.

Кроме того, закон разрешает в исключительных случаях, связанных с нарушением пограничного режима или порядка обращения с наркотическими веществами для установления личности и выяснения обстоятельств правонарушения задержание до трех суток с уведомлением об этом прокурора в течение 24 часов с момента задержания. Также Вас могут задержать до рассмотрения дела судом в случае совершения Вами мелкого хулиганства, злостного неповиновения или публичных призывов к неповиновению требованиям работника правоохранительных органов или его оскорбления. В остальных случаях Вас обязаны немедленно отпустить после выяснения Вашей личности и составления протокола, но в любом случае не позднее трех часов с момента задержания.

- Задержать Вас за нахождение в общественных местах в состоянии алкогольного опьянения и оскорбление своим видом человеческого достоинства и общественной морали, а также, если Вы потеряли возможность самостоятельно передвигаться или можете причинить вред окружающим и себе. При этом Вас должны передать в медвытрезвитель или доставить к месту проживания, а при отсутствии такой возможности – оставить в милиции до протрезвления согласно п. 5 ст. 11 Закона Украины “О милиции”. По данному факту может быть составлен административный протокол в соответствии со ст. 179 КоАП и назначен штраф.

Помимо последних двух случаев, существуют и более серьезные основания для Вашего задержания.

- В случае подозрения в совершении преступления (Вам должны сообщить, в совершении именно какого преступления Вас подозревают); если Вы являетесь обвиняемым по уголовному делу и скрываетесь от органов дознания, следствия и суда; если Вы осуждены судом и уклоняетесь от исполнения уголовного наказания.

Ст. 106 УПК предусматривает следующие основания для задержания:

- если лицо застали во время совершения преступления или сразу после него;
- если потерпевшие или очевидцы прямо укажут, что именно это лицо совершило преступление;
- если на подозреваемом, на его одежде, при нем или в его жилье будут обнаружены явные следы преступления;
- во всех остальных случаях задержать можно только в случае, если лицо пыталось убежать, не имеет постоянного места жительства или не установлена личность подозреваемого.

Здесь следует более подробно остановиться на статусе подозреваемого и обвиняемого.

Согласно ст. ст.43-1 УПК подозреваемым признается 1) лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления; 2) лицо, в отношении которого применена мера пресечения до привлечения его в качестве обвиняемого. Помните: с момента задержания Вы обретаете статус подозреваемого. **Если наказание за преступление, в совершении которого Вас подозревают, не предусматривает лишения свободы, то задерживать Вас не имеют права.** Это предусмотрено ст. 106 УПК. При задержании требуйте составления протокола задержания на месте задержания, а не в милиции. В протоколе должна быть указана дата и время Вашего задержания, фамилия и должность сотрудника милиции, который Вас задерживает, суть Вашего задержания с обязательной ссылкой на норму закона, которая это задержание предусматривает. Не забудьте, что в протоколе должно быть упомянуто, с чем Вы не согласны, а копия протокола вручена вам. Вам также обязаны разъяснить Ваши права и составить об этом протокол. **После** задержания может быть произведен Ваш личный обыск и изъятие вещей и документов (не путайте обыск с досмотром, когда Вас **просят** показать содержимое карманов и сумок, но не обыскивают насильно).

Кроме этого, органы милиции обязаны в 24 часа сообщить о Вашем задержании прокурору, членам Вашей семьи, а также администрации по месту Вашей работы или учебы.

Оградить Вас от незаконного задержания поможет предоставленная законом возможность иметь адвоката с момента задержания и получить свидание с ним до первого допроса в качестве подозреваемого или обвиняемого (ст. 21 УПК). По первому Вашему требованию должностные лица правоохранительных органов обязаны предоставить Вам возможность связаться с защитником или лицами, которые могут найти Вам защитника. Если Вы не в состоянии оплатить услуги профессионального адвоката, Вам обязаны предоставить его бесплатно. Стесняться в милиции в своем желании получить квалифицированную правовую помощь не следует, тем более, если Вы человек малообеспеченный и юридически малограмотный.

Согласно ч. 6 статьи 106 УПК, в течение семидесяти двух часов после задержания Вас обязаны:

- освободить в случае неподтверждения подозрения в совершении преступления, исчерпания установленного законом срока задержания или задержания с нарушениями требований уголовно-процессуального законодательства; либо
- освободить, избрав при этом меру пресечения, не связанную с содержанием под стражей; либо

- в случае наличия предусмотренных законом оснований доставить в суд с представлением об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу.

При этом следует помнить, что согласно ст. 148 УПК при использовании в отношении подозреваемого меры пресечения (в том числе и заключения под стражу), обвинение должно быть предъявлено в срок, не позднее 10 суток с момента использования меры пресечения. Если в этот срок обвинение предъявлено не будет, действие меры пресечения отменяется.

Обвиняемым, согласно ст.43 УПК Украины, признается “лицо, в отношении которого в установленном этим кодексом порядке вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого” и в отношении которого уже прокурором может быть избрана мера пресечения – содержание под стражей в следственном изоляторе.

Закон, а именно статьи 43 и 43-1 УПК Украины, предусматривает для граждан определенные механизмы защиты и предоставляет обвиняемому и подозреваемому права:

- не свидетельствовать против себя и своих ближайших родственников;
- знать, в чем его подозревают и обвиняют;
- согласиться или в любой момент отказаться давать показания и отвечать на вопросы;
- представлять доказательства своей невиновности;
- заявлять ходатайства и отводы;
- требовать проверки прокурором правомерности задержания;
- подавать жалобы на действия и решения органа дознания, следователя и прокурора;
- лично участвовать в судебном рассмотрении вопроса о взятии под стражу.

Порядок содержания граждан, взятых под стражу, в изоляторах временного содержания, их права и обязанности определяются Законом Украины “О предварительном заключении”.

Напомните работникам милиции, что Уголовный кодекс Украины предусматривает уголовную ответственность за заведомо незаконное задержание, привод или арест (ст. 371), а также за привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 372).

В случае, если Вас все-таки незаконно задержали, знайте, что ст. 443 Гражданского кодекса Украины, предусматривает, что “вред, причиненный в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается государством в полном объеме, независимо от вины должностных лиц, органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, в порядке, установленном законом”. Кроме того, ст. 440-1 Гражданского кодекса Украины предусматривает компенсацию морального вреда: “моральный (неимущественный) вред, причиненный гражданину или организации деяниями другого лица, нарушившего их законные права, возмещается лицом, причинившим вред, если оно не докажет, что моральный вред причинен не по его вине. Моральный вред возмещается в денежной или иной материальной форме по решению суда независимо от возмещения имущественного вреда. Размер возмещения определяется судом с учетом существа исковых требований, характера деяния лица, причинившего вред, физических или моральных страданий потерпевшего, а также иных отрицательных последствий, но не менее пяти минимальных размеров заработной платы”.

В заключение следует отметить, что вопросы взаимоотношений с милицией, защиты прав подозреваемого и обвиняемого, а также все особенности взаимодействия их с властными структурами заслуживают отдельной брошюры, а нередко и квалифицированной помощи адвоката. Поэтому, чтобы чувствовать себя увереннее и быть готовым к любым неожиданностям, не поленитесь приобрести и изучить Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы Украины, а также запомните телефоны тех, кто при первой необходимости сможет оказать вам квалифицированную юридическую помощь.

3.1.8. Свидание с партнером, приговоренным к лишению свободы

“Осужденный пользуется всеми правами человека и гражданина, за исключением ограничений, определенных законом и установленных приговором суда”.

Ч.2 ст. 63 Конституции Украины

Вопросы защиты прав заключенных, а особенно представителей сексуальных меньшинств, попавших за решетку, заслуживают отдельного расширенного рассмотрения. В данной брошюре мы затронем лишь такой аспект, как режим свиданий, а также телефонных разговоров приговоренных к лишению свободы с родственниками и другими лицами.

Сама формулировка статьи 39 Исправительно-трудоустройства кодекса Украины – “Свидания и телефонные разговоры приговоренных к лишению свободы с родственниками и другими лицами” предполагает две отдельные категории – родственники и другие лица. Статья первая определяет, что к родственникам, которым предоставляются долгосрочные свидания (до 3 суток) с правом совместного проживания с заключенным, относятся мать, отец, муж, жена, дети, род-

ные братья и сестры, внуки, дед, бабушка, усыновители и усыновленные. Однополые партнеры в этот перечень не включены. Таким образом, Ваше право посещать приговоренного к лишению свободы партнера ограничивается краткосрочным свиданием (продолжительностью до 4 часов) в присутствии представителя исправительно-трудового учреждения.

Статья 39 также определяет частоту свиданий: в исправительно-трудовых колониях усиленного, строго, особого режима, а также в воспитательно-трудовых колониях общего и усиленного режима: долгосрочные свидания – один раз в три месяца, краткосрочные – один раз в месяц; в тюрьмах: краткосрочные – один раз в шесть месяцев; в исправительно-трудовых колониях-поселениях: без ограничений.

Осужденным один раз каждые три месяца при наличии технических возможностей предоставляется право на единоразовые платные телефонные разговоры продолжительностью 15 минут под контролем администрации. Порядок проведения и предоставления свиданий, а также телефонных разговоров определяется Правилами внутреннего распорядка исправительно-трудовых учреждений.

3.1.9. Порядок выезда из Украины и въезда в Украину граждан Украины

“Каждому, кто на законных основаниях находится на территории Украины, гарантируется свобода передвижения, свободный выбор места жительства, право свободно покидать территорию Украины, за исключением ограничений, устанавливаемых законом.

Гражданин Украины не может быть лишен права в любое время возвратиться в Украину”.

Ст. 33 Конституции Украины

Порядок осуществления права граждан Украины на выезд и въезд в Украину определяется законом Украины “О порядке выезда из Украины и въезда в Украину граждан Украины. В соответствии с данным законом гражданин Украины имеет право на выезд и въезд в Украину. За гражданами Украины сохраняются на её территории имущество, средства, ценные бумаги и прочие ценности, которые принадлежат им на правах частной собственности. Ни при каких обстоятельствах Вам, как гражданину Украины, не может быть отказано в праве въезда в Украину. Тем не менее, существуют ограничения, которые могут помешать Вам выехать за пределы Украины, о которых будет сказано ниже.

Для осуществления своего конституционного права на выезд и въезд в Украину, Вам необходимо иметь один из следующих документов:

- паспорт гражданина Украины для выезда за границу;
- проездной документ ребенка;
- дипломатический паспорт;
- служебный паспорт;
- удостоверение личности моряка.

Паспорт гражданина Украины для выезда за рубеж выдается гражданам Украины, которые постоянно проживают в Украине и достигли 18-летнего возраста по личному ходатайству или через своих законных представителей в орган внутренних дел по месту проживания. При обращении за получением паспорта Вам необходимо представить данные о себе, сведения о семейном состоянии и наличии несовершеннолетних детей и иждивенцев, об отсутствии обстоятельств, которые ограничивают право на выезд за границу. Паспорт гражданина Украины для выезда за границу оформляется на период до десяти лет с возможностью продолжения на такой же срок. За выдачу и продолжение срока действия паспорта на территории Украины взимается государственная пошлина.

Заявления граждан Украины на оформление паспорта для выезда за границу и проездного документа ребенка рассматриваются на протяжении не более трех месяцев со дня представления документов, а если поездка связана со срочным лечением отъезжающего, отъездом лица, которое сопровождает тяжелобольного, смертью родственника, который проживает за границей, – на протяжении трех рабочих дней.

В случае отказа в выдаче паспорта для выезда за границу мотивы такого решения должны быть сообщены Вам в письменной форме. Вы имеете право подать повторное ходатайство через шесть месяцев после окончательного решения вопроса об отказе в выдаче паспорта. При этом принимаются во внимание материалы, поданные ранее, если указанные в них данные остались без изменения.

Вам, как гражданину Украины может быть временно отказано в выдаче паспорта в случаях, если:

- 1) Вы знакомы со сведениями, представляющими собой государственную тайну, – до истечения срока в соответствии с действующим законодательством Украины;
- 2) за Вами остались неурегулированные алиментные, договорные или другие невыполненные обязательства – до исполнения обязательств, или решения спора по согласованию сторон;
- 3) против Вас возбуждено уголовное дело – до окончания производства;
- 4) Вы осуждены за совершение преступления – до отбытия наказания или освобождения от наказания;

- 5) Вы уклоняетесь от исполнения обязательств, возложенных на Вас судебным решением, – до выполнения обязательств;
- 6) Вы сознательно сообщили о себе неправдивые сведения – до выяснения причин и последствий представления неправдивых сведений;
- 7) Вы подлежите призыву на срочную военную службу – до решения вопроса об отсрочке от призыва;
- 8) на Вас подан гражданский иск в суд – до истечения производства в деле;
- 9) Вы по решению суда признаны особо опасным рецидивистом или находитесь под административным надзором милиции до погашения (снятия) судимости или прекращения надзора.

Следует также помнить, что гражданину Украины, имеющему паспорт, может быть временно отказано в выезде за границу в случаях, предусмотренных пунктами 1-9.

В Российскую Федерацию и Беларусь граждане Украины пока что могут выезжать по внутренним украинским паспортам, однако ожидается, что в скором времени правила въезда в эти страны будут приведены в соответствие с правилами въезда в прочие государства.

3.2. Срочная военная служба

“Защита Отечества, независимости и территориальной целостности Украины, уважение её государственных символов являются обязанностью граждан Украины.

Граждане несут военную службу в соответствии с законом”.

Ст. 65 Конституции Украины

“Никто не может быть освобожден от своих обязанностей перед государством или отказаться от исполнения законов по мотивам религиозных убеждений. В случае если исполнение воинской обязанности противоречит религиозным убеждениям гражданина, исполнение этой обязанности должно быть заменено альтернативной (невоенной) службой”.

Ч. 3 ст. 35 Конституции Украины

Конституция Украины определяет, что защита Отечества, независимости и территориальной целостности Украины, уважение её государственных символов являются обязанностью граждан Украины (ст. 65 Конституции Украины), обязывая граждан Украины нести военную службу в соответствии с законом. Порядок несения воинской службы и призыва на неё определяется Законом Украины “О всеобщей воинской обязанности”, а также Законом Украины “Об альтернативной (невоенной) службе”.

В соответствии с требованиями данного закона на срочную военную службу в мирное время призываются пригодные к ней по состоянию здоровья и возрасту граждане мужского пола, которым ко дню отправки в военные части исполнилось 18 лет. Призыв граждан на срочную военную службу проводится в установленные сроки на основании Указа Президента Украины. Указ Президента Украины публикуется в средствах массовой информации не позже чем за месяц до начала призыва. Таким образом, если Вы являетесь призывником, узнав об очередном Указе Президента о призыве на срочную военную службу, Вы обязаны:

- прибыть в пункт и срок, указанные в повестке воинским комиссариатом;
- в случае если повестка Вам не поступила, Вы обязаны явиться на призывной участок в месячный срок со дня объявления Указа Президента Украины;
- если Вы не проходили срочную военную службу и без законных оснований не находитесь на воинском учете в военкомате по месту жительства, Вы обязаны явиться в военкомат по месту проживания в семидневный срок.

Вы не подлежите призыву на срочную военную службу в мирное время, если Вы:

- освобождены от призыва (т.е. признаны по состоянию здоровья непригодным к воинской службе в мирное время; если Вам ко дню отправки на срочную военную службу исполнилось 25 лет; если один из Ваших родителей, родной брат или сестра погибли ли умерли или являются инвалидами и их инвалидность настала во время прохождения Вами воинской службы);
- освобождены от призыва в связи с тем, что прошли воинскую службу в других государствах;
- освобождены от призыва в связи с тем, что прошли курс обучения по программе подготовки офицерского состава или прапорщиков в учебных заведениях Министерства внутренних дел Украины, Службы безопасности Украины, других воинских формированиях и имеете воинские или специальные звания;
- относительно Вас проводится дознание или досудебное следствие или если возбужденное против Вас уголовное дело рассматривается судом;
- приговорены к лишению свободы.

Отсрочка от призыва на срочную военную службу предоставляется призывникам по решению районной (городской) призывной комиссии в случаях, предусмотренных этим Законом.

1. По семейным обстоятельствам, если Вы:

- имеете нетрудоспособных отца и/или мать, если кроме Вас нет никого другого, на кого согласно действующему законодательству возлагается обязанность их содержать;
- имеете родных братьев и сестер в возрасте до 18 лет, если они не работают, или старших, если они независимо от возраста являются инвалидами I или II группы, в случае отсутствия других лиц, которые обязаны их содержать;
- имеете одного из родителей, у которого на содержании находятся двое и больше несовершеннолетних детей, до тех пор, пока старшему из несовершеннолетних не исполнится 18 лет;
- содержите ребенка возрастом до трех лет или старше трех лет, который воспитывается без матери в связи с её смертью или по решению суда;
- содержите двое и более детей;
- содержите ребенка-инвалида возрастом до 16 лет;
- содержите жену-инвалида;
- содержите или опекаете нетрудоспособных и кроме Вас нет никого другого, на кого согласно действующему законодательству возлагается обязанность их содержать;

2. Отсрочка от призыва по состоянию здоровья на срок до одного года предоставляется призывникам, которые признаны во время медицинского осмотра временно непригодными к воинской службе.

3. Отсрочка от призыва для продолжения обучения предоставляется призывникам, которые обучаются в школах и ПТУ, а также в высших учебных заведениях I и II уровней аккредитации до получения полного общего среднего образования. В случае достижения такими призывниками 21 лет во время обучения отсрочка теряет силу.

4. Отсрочка от призыва также предоставляется призывникам, которые учатся в аспирантуре с отрывом или без отрыва от производства, – на весь период обучения; выпускникам высших учебных заведений, аспирантуры, которые направлены на работу в учреждения Национальной академии наук Украины, – на весь период работы; студентам, которые учатся в высших учебных заведениях III и IV уровней аккредитации с дневной формой обучения, – до окончания обучения; студентам, которые учатся в высших и средних духовных учебных заведениях; выпускникам ПТУ – на один год при условии их трудоустройства и работы по профессии; студентам, которые учатся в высших учебных заведениях всех уровней аккредитации с дневной формой обучения, которые осуществляют подготовку специалистов для Вооруженных Сил Украины. Студентам, которые учатся в высших учебных заведениях, независимо от форм собственности, а также в высших и средних духовных учебных заведениях, отсрочка от призыва на срочную воинскую службу предоставляется один раз на период обучения. Лица, отчисленные за неуспеваемость и недисциплинированность, теряют указанное право на отсрочку от призыва.

5. Отсрочка от призыва предоставляется призывникам с высшим образованием – учителям, основным местом работы которых являются общеобразовательные учебные заведения, на весь период их работы по специальности при условии полной загрузки на занимаемой должности, а также медицинским работникам на период их работы в сельской местности по специальности при условии полной загрузки на занимаемой должности.

6. Отсрочка от призыва в связи с депутатской деятельностью и деятельностью сельских, поселковых и городских глав предоставляется призывникам из числа депутатов и глав на срок выполнения ними этих полномочий.

7. Отсрочка от призыва также предоставляется: призывникам, которые в установленном порядке переселились из районов стихийного бедствия, – на срок не более двух лет с момента переселения; в случае ведения призывниками самостоятельно или совместно с родителями крестьянского (фермерского) хозяйства – на срок не более трех лет с момента получения для этой деятельности земельного участка; призывникам, которые являются священнослужителями и занимают должность в одной из зарегистрированных в установленном порядке религиозных конфессий, – на время работы священнослужителями.

Призывники, которым предоставлена отсрочка, обязаны ежегодно к 1 октября подавать в воинские комиссариаты документы, которые подтверждают их право на отсрочку.

Сроки воинской службы:

- для солдат и сержантов, которые проходят срочную воинскую службу в Вооруженных Силах Украины и других воинских формированиях, – до 18 месяцев;
- для матросов и старшин, которые проходят срочную воинскую службу на кораблях, судах и в береговых частях боевого обеспечения Военно-Морских Сил Украины, в морских частях других воинских формирований, – до 24 месяцев;
- для лиц, которые имеют высшее образование (специалистов или магистров), – до 12 месяцев.

Если выполнение воинской обязанности противоречит Вашим религиозным убеждениям и если Вы принадлежите к действующей в соответствии с законодательством Украины религиозной организации, вероучение которой не допускает пользование оружием, Вы имеете право на альтернативную службу в соответствии со ст. 35 Конституции Украины и Законом Украины “Об альтернативной (невоенной) службе”.

Альтернативную службу проходят на предприятиях, в учреждениях, организациях, которые находятся в государственной или коммунальной собственности, деятельность которых связана с социальной защитой населения, здравоохранением, защитой окружающей среды, строительством, жилищно-коммунальным и сельским хозяйством, а также в патронажной службе в организациях Общества Красного Креста Украины.

Срок альтернативной службы составляет двадцать семь месяцев, а для лиц, которые имеют полное высшее образование с образовательно-квалификационным уровнем специалиста, магистра, – восемнадцать месяцев. Время пребывания гражданина на альтернативной службе зачисляется в его общий трудовой стаж.

Для решения вопроса о направлении на альтернативную службу Вам необходимо после взятия на воинский учет, но не позднее, чем за два календарных месяца до начала установленным законодательством периода проведения призыва на срочную военную службу, лично подать в комиссию по месту проживания мотивированное письменное заявление. Порядок рассмотрения заявления, а также порядок прохождения альтернативной службы определяются вышеупомянутым законом.

Альтернативная служба, согласно действующему законодательству, разрешена исключительно для призывников, которые не могут исполнять воинскую обязанность **по религиозным убеждениям**, принадлежат к официально зарегистрированной в Украине конфессии и представили убедительные доказательства того, что их вера запрещает им такую службу. Никаких иных оснований не предусмотрено. Таким образом, гомосексуальность никак не может быть причиной замены воинской службы на альтернативную. Согласно официальному разъяснению Министерства обороны, полученному в ответ на информационный запрос Центра “Наш мир”, гомосексуальная ориентация также не является и медицинским основанием для получения отсрочки/освобождения от службы в армии. Однако по известной практике военкоматы обычно не желают иметь дела с открытыми геями и не возражают против того, чтобы медицинская комиссия “подыскала” неудобному призывнику “подходящий” диагноз психического расстройства и освободила его от обязательной воинской службы. Учтите, однако, что таким образом человек получает официальный статус психически нездорового, что может определенным образом сказаться в дальнейшем на его жизни.

Помните, что УК предусматривает уголовную ответственность за уклонение от призыва на срочную военную службу (ст. 335). Уклонение может состоять в самокалечении, симуляции болезни, подделке документов, другом обмане, а также в прямом отказе от несения обязанностей военной службы. За уклонение от призыва на срочную военную службу предусмотрено наказание в виде ограничения свободы на срок до трех лет.

3.3. Право на половую свободу и половую неприкосновенность личности

“Каждый человек имеет неотъемлемое право на жизнь.

Никто не может быть произвольно лишен жизни. Обязанность государства – защищать жизнь человека.

Каждый имеет право защищать свою жизнь и здоровье, жизнь и здоровье других людей от противоправных посягательств”.

Ст. 27 Конституции Украины

“Каждый имеет право на уважение его достоинства.

Никто не может быть подвергнут пыткам, жестокому, нечеловеческому или унижающему его достоинство обращению либо наказанию.

Ни один человек без его добровольного согласия не может быть подвергнут медицинским, научным или иным опытам”.

Ст. 28 Конституции Украины

Мы не зря назвали данный раздел именно так. Новый Уголовный кодекс Украины содержит отдельный раздел с аналогичным названием, призванный защитить нас от посягательств на половую неприкосновенность личности. Воздерживаясь от обращения к читателю, мы сочли нужным привести лишь краткие комментарии к каждой из статей, входящих в него.

3.3.1. Изнасилование (ст. 152 УК Украины)

Данная статья определяет изнасилование как “половое сношение с применением физического насилия, угрозы его применения или с использованием беспомощного состояния потерпевшего лица” (наказывается лишением свободы на срок от трех до пяти лет; изнасилование, повлекшее за собой тяжкие последствия, а также изнасилование малолетней/малолетнего – наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет). Потерпевшим от изнасилования может быть как мужчина, так и женщина, причем новый УК допускает, что потерпевший может находиться с

виновным в официально зарегистрированном браке. Об этом следует помнить в свете проблемы семейного насилия, т.е. тем, кто является, казалось бы, “официально узаконенной” жертвой своего партнера.

Согласно *Научно-практическому комментарию Уголовного кодекса Украины от 5 апреля 2001 года под редакцией Н.И. Мельника, Н.И. Хавронюка*, под “половым сношением” в данном контексте понимается естественный (гетеросексуальный) половой акт – при этом не требуется обязательной дефлорации (нарушения целостности девственной плевы), эякуляции или оргазма. Для определения факта наличия естественного полового акта назначается судебно-медицинская экспертиза. Другие формы насильственного удовлетворения половой страсти (в том числе и анальный половой акт как между женщиной и женщиной, так и между двумя мужчинами) не являются изнасилованием как таковым и квалифицируются по статье 153, которая будет рассмотрена далее. Данная норма, совершенно очевидно, просто заимствована из комментариев к предыдущему УК Украины, в своей основе сохранившему кодекс УССР.

Обратите внимание, что не является изнасилованием половой акт, согласие на который было получено путем обмана или злоупотребления доверием (объяснение в любви, обещание заключить брак и т.д.).

Также следует помнить, что большая часть статей УК предусматривает более строгое наказание, если речь идет о несовершеннолетних (лица в возрасте до 18 или 16 лет) и малолетних (до 14 лет)

3.3.2. Насильственное удовлетворение половой страсти в извращенных формах (ст. 153 УК Украины)

При рассмотрении данной статьи следует сразу же отметить, что уголовная ответственность за такое поведение предусмотрена не за “извращенность”, а за **насилие**, используемое для удовлетворения половой страсти. Это значит, что законодательство не определяет правильность или неправильность тех или иных форм половой жизни, а лишь предусматривает наказание за насильственный характер их проявления. Вообще говоря, в оригинальном тексте УК по-украински это звучит как *"неприродним способом"*, что по-русски более точно перевести как "неестественным способом", хотя даже такая формулировка кажется некорректной для юридического текста, который должен звучать нейтрально, не решая, что является "естественным", а что "неестественным".

Потерпевшим от “удовлетворения половой страсти в извращенных формах” может быть лицо как женского, так и мужского пола. *Научно-практический комментарий УК Украины* определяет, что под удовлетворением половой страсти в извращенных формах следует понимать любые действия сексуального характера независимо от их гетеро- или гомосексуальной направленности (кроме естественного полового акта), способные удовлетворить половую страсть мужчины или женщины.

В упомянутом выше Комментарии к УК приводятся следующие определения:

- мужеложство – одна из разновидностей мужского гомосексуализма – аногенитальный сексуальный контакт мужчины с женщиной;
- лесбиянство (женский гомосексуализм) – форма удовлетворения половой страсти женщины путем совершения ею разнообразных действий сексуального характера с лицом женского пола (например, маструбация, оральные генитальные контакты, воздействие на эрогенные зоны партнерши с помощью искусственных приспособлений);
- орогенитальный контакт женщины с женщиной или мужчины с женщиной;
- аногенитальный контакт мужчины с женщиной;
- суррогатные формы полового сношения, имитирующие естественный половой акт;
- садистские действия сексуального характера;
- сексуальный мазохизм.

Объективная сторона преступления предполагает физическое насилие, угрозу его применения или использование беспомощного состояния потерпевшего лица, и не требует завершения сексуального контакта в физиологическом понимании. Таким образом, уголовная ответственность по данной статье предусматривается, к примеру, за насильственное принуждение к “удовлетворению половой страсти” путем орального секса мужчины с женщиной, мужчины с женщиной или женщины с женщиной.

Необходимо отметить, что максимальные наказания, предусматриваемые данной статьей, несущественно отличаются от наказаний в случае изнасилования (лишение свободы на срок до пяти лет, а в случае с малолетней/малолетним, если преступление повлекло особо тяжкие последствия – лишение свободы на срок от восьми до двенадцати лет).

3.3.3. Понуждение к вступлению в половую связь (ст. 154 УК Украины) или что делать в случае сексуального домогательства на работе

Данная статья предусматривает уголовную ответственность за понуждение женщины или мужчины к вступлению в половую связь в естественной или извращенной формах (см. комментарий к ст. 153) лицом, от которого женщина или мужчина зависит материально или по службе (максимальное наказание – арест на срок до шести месяцев, с применением угрозы – ограничение свободы на срок до трех лет).

Настоящая статья особенно актуальна в случаях, когда продвижение по служебной лестнице, сдача очередного экзамена и т.д. ставятся в зависимость от сексуальной прихоти работодателя, преподавателя.

Материальная зависимость в данном контексте означает, что материальная помощь со стороны принуждающего к вступлению в половую связь является единственным, основным или существенным источником существования потерпевшего лица. К примеру, мужчина или женщина находятся на полном или частичном иждивении виновного, проживают на его жилой площади и т.д.

Служебная зависимость означает, что потерпевший является подчиненным по службе, либо подлежит служебному контролю со стороны виновного (к примеру, бухгалтер и налоговый инспектор), либо реализация значимых для потерпевшего интересов зависит от поведения виновного (например, научный руководитель и аспирант).

Научно-практический комментарий УК Украины определяет понуждение как открытую или завуалированную угрозу наступления для потерпевшего нежелательных для него последствий материального, служебного или личного характера. В данном случае понятие "угрозы" отличается от такового, используемого в предыдущих двух статьях, – жизнь и здоровье потерпевшего или его близких родственников не подвергается опасности, его воля не подавляется и полностью не игнорируется.

3.3.4. Половые сношения с лицом, не достигшим половой зрелости (ст. 155 УК Украины)

Эта статья УК стоит на страже физического, психического и социального развития несовершеннолетних. Речь в данном случае не идет о применении физического насилия, угрозы его применения или использования беспомощного состояния потерпевшего лица, т.е. предполагается согласие потерпевшего на совершение полового акта. Согласно *Научно-практическому комментарию УК Украины* предполагается совершение естественного гетеросексуального акта – пол виновного всегда противоположен полу потерпевшего лица. Однако эта норма, очевидно, чисто механически заимствована из практики Уголовного кодекса советских времен и в настоящее время точка зрения на то, как квалифицировать однополые сексуальные сношения с лицом, не достигшим половой зрелости, может измениться.

К сожалению, законодатель не определил возрастного критерия половой зрелости, оставив данный вопрос на усмотрение судебно-медицинской экспертизы, оценке которой подлежат следующие признаки: общее физическое развитие потерпевшего, развитие внешних и внутренних половых органов, для лиц женского пола – способность к половому сношению, оплодотворению, вынашиванию плода, родам и кормлению ребенка, для лиц мужского пола – способность к половому сношению и оплодотворению.

Следует обратить внимание, что если давший согласие на половое сношение потерпевший по тем или иным причинам (малолетний возраст, умственная отсталость, бессознательное состояние и т.д.) не понимал характера и последствий совершаемых с ним действий, совершаемое половое сношение будет расценено как изнасилование малолетнего (несовершеннолетнего) с использованием его беспомощного состояния, предусматривающее, естественно, более строгое наказание (максимальное наказание по данной статье – лишение свободы на срок до 5 лет).

3.3.5. Развращение несовершеннолетних (ст. 156 УК Украины) и “возраст согласия” в Украине

Последняя из статей Уголовного кодекса, касающаяся половой свободы и неприкосновенности личности. Следует отметить, что все пять статей данного раздела предусматривают разнообразный перечень квалифицирующих признаков (т.е. признаков, по которым преступление может быть отнесено к той или иной статье, её части и т.д., в частности – повторное совершение преступления, совершение преступления в одиночку или группой лиц, причинение особо тяжких последствий, возраст потерпевшего), в зависимости от которых преступление, на первый взгляд подпадающее под одну статью, с учетом тех или иных признаков и обстоятельств его совершения будет квалифицировано по другой статье.

Потерпевшим в данном случае выступает лицо, не достигшее 16-летнего возраста, в отношении которого совершены развратные действия. При этом не имеет значения, достиг ли потерпевший половой зрелости, кто был инициатором совершения развратных действий, характеристика потерпевшего лица (предшествующее ведение половой жизни, наличие сексуального опыта), а также наличие согласия потерпевшего. Таким образом, данная статья определяет так называемый *возраст согласия* в Украине – это значит, что любые развратные действия сексуального характера совершенные с лицом, не достигшим 16 лет, уголовно наказуемы. Причем развратные действия могут быть как физическими, так и интеллектуальными.

Научно-практический комментарий УК Украины определяет, что составляет физическое и интеллектуальное развращение:

Физическое – оголение половых органов виновного или потерпевшего, шупанье их, другие неприличные прикосновения, вызывающее половое возбуждение, обучение онанизму, совершение в присутствии потерпевшего полового акта, акта онанизма, удовлетворение половой страсти в извращенных формах (см. комментарий к ст. 152-153) и т.д. Естественные половые сношения с лицом, не достигшим 16 лет, будут квалифицированы по ст. 155.

Интеллектуальное – циничные разговоры с потерпевшим на сексуальные темы, фотографирование в различных сексуальных позах, демонстрация порнографических предметов.

По данной статье предусмотрено максимальное наказание в виде ограничения свободы на срок до трех лет, если же развращение совершено в отношении малолетнего (до 14 лет) или отцом, матерью или лицом, их заменяющим – предусматривается максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до трех лет.

3.4. Право на медицинскую помощь

“Каждый имеет право на охрану здоровья, медицинскую помощь и медицинское страхование.

Охрана здоровья обеспечивается государственным финансированием соответствующих социально – экономических, медико-санитарных и оздоровительно – профилактических программ.

Государство создает условия для эффективного и доступного для всех граждан медицинского обслуживания. В государственных и коммунальных учреждениях здравоохранения медицинская помощь предоставляется бесплатно; существующая сеть таких учреждений не может быть сокращена. Государство способствует развитию лечебных учреждений всех форм собственности.

Государство заботится о развитии физической культуры и спорта, обеспечивает санитарно-эпидемическое благополучие”.

Ст. 49 Конституции Украины

3.4.1. Право на гарантированную государством бесплатную медицинскую помощь

Обращаясь за медицинской помощью, не забывайте о следующем:

Вы имеете право на гарантированную государством бесплатную медицинскую помощь.

Неоказание помощи больному медицинским работником или ненадлежащее исполнение профессиональных обязанностей медицинским или фармацевтическим работником, а также незаконное разглашение врачебной тайны влекут за собой уголовную ответственность.

Ст. 49 Конституции Украины гласит, что “в государственных и коммунальных учреждениях охраны здоровья медицинская помощь предоставляется бесплатно”. Многим из нас приходилось сталкиваться с ситуацией, когда, обращаясь даже к участковому врачу за элементарной медицинской помощью, последняя предполагала перечисление на счет медицинского учреждения определенной суммы в качестве “благотворительного взноса”, оплату реактивов за элементарный анализ крови и т.д. Со страниц газет нам рассказывали об отказах медиков оперировать пациентов, жизнь которых находилась под угрозой, без предварительной оплаты медикаментов, включая бинты и вату. Бедность отечественной медицины на фоне общей экономической ситуации в Украине не удивительна, но, тем не менее, существуют определенные нормы и гарантии, от выполнения которых зависит наше здоровье и в некоторых случаях жизнь.

В мае 2002 года Конституционный суд Украины вынес решение № 10-рп/2002 от 29.05.2002, согласно которому часть третью статьи 49 Конституции Украины о бесплатности медицинской помощи в государственных и коммунальных учреждениях охраны здоровья следует понимать так, что “в государственных и коммунальных учреждениях охраны здоровья медицинская помощь предоставляется всем гражданам вне зависимости от её объема и без предварительного, текущего или последующего расчета за предоставление такой помощи”. Из этого следует, что *требования* оплатить услуги по оказанию медицинской помощи в государственном или коммунальном медицинском учреждении (помните, что в Украине помимо государственного, существует и частный сектор медицинских услуг) следует считать незаконными и противоречащими Конституции Украины.

В июле 2002 года Кабинет министров Украины принял постановление № 995 “Об утверждении Программы предоставления гражданам гарантированной государством бесплатной медицинской помощи”. Помните, что согласно утвержденной программе, Вы имеете полное право на следующие виды бесплатной медицинской помощи в государственных и коммунальных медицинских учреждениях:

- 1) скорая и неотложная – на догоспитальном этапе предоставляется станциями (отделениями) скорой медицинской помощи, пунктами неотложной медицинской помощи гражданам, пребывающим в состоянии, угрожающем жизни человека;
- 2) амбулаторно-поликлиническая (т.е. Ваши визиты в участковому терапевту, окулисту, хирургу и т.д.);
- 3) стационарная – в случае острого заболевания и в неотложных случаях, когда необходимо интенсивное лечение, круглосуточное медицинское наблюдение и госпитализация, а том числе по эпидемическим показаниям, детям, беременным и роженицам, больным по направлению медико-социальных экспертных комиссий, врачебно-консультативных комиссий;
- 4) неотложная стоматологическая помощь (в полном объеме – детям, инвалидам, пенсионерам, студентам, беременным и женщинам, имеющим детей до 3 лет);
- 5) санаторно-курортная помощь инвалидам и больным в специализированных и детских санаториях;
- 6) медико-социальная экспертиза утраты работоспособности.

Обратите внимание, что бесплатная медицинская помощь перечисленных видов предоставляется с использованием разрешенных в Украине методов диагностики и лечения, включая лекарственные средства, кровь и её компоненты и препараты, аппаратуру, лабораторные и другие наблюдения с использованием существующей материально-технической базы.

Таким образом, медицинские работники обязаны оказать Вам своевременную медицинскую и врачебную помощь. Вполне вероятно, что прогрессивные новеллы украинского законодательства, а также сведения об обязательности исполнения решений Конституционного суда Украины не всегда легко воспринимаются стражами нашего здоровья, особенно в части, лишаящей их дополнительного дохода. Нет, мы не в коем случае не пытаемся бросить тень на всех тех, кто ежедневно отдает свои силы и душу во благо нашего здоровья, но все же напомним о существовании статьи 139 УК, предусматривающей максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до трех лет за неоказание помощи больному медицинским работником. Данная статья содержит ряд оговорок, таких как “уважительные причины”, “установленные правила”, “заведомо известно”, но, тем не менее, она вполне применима в следующих случаях конкретных случаях:

- неявка к больному по вызову;
- отказ принять больного в лечебно-профилактическое учреждение для оказания ему первой неотложной помощи при несчастном случае;
- отказ вызвать службу скорой помощи или доставить больного в больницу;
- поверхностное, формальное обследование больного человека, нуждающегося в медицинской помощи;
- отказ оказать первую неотложную медицинскую помощь раненому или травмированному и пр.

Всегда помните о своем гарантированном конституционном праве, а также положения Программы предоставления бесплатной медицинской помощи, если оказание последней ставится в прямую зависимость от её предварительной или последующей оплаты.

Помните, что действие данной статьи распространяется на **всех** медицинских работников независимо от того, какое специальное образование они имеют (т.е. врачей, медсестер, фельдшеров и т.д.), в каком учреждении здравоохранения они работают или занимаются медицинской практикой как разновидностью предпринимательской деятельности.

Другая статья УК, а именно ст. 140 “Ненадлежащее исполнение профессиональных обязанностей медицинским или фармацевтическим работником” предусматривает ответственность на небрежное исполнение профессиональных обязанностей, которое повлекло тяжкие последствия для больного, например: несвоевременный или неправильный диагноз заболевания, оставление больного без надлежащего медицинского ухода, недостаточный контроль за медицинской техникой, неисполнение медсестрой указания врача относительно назначенных больному лекарств, процедур и др.

3.4.2. Некоторые вопросы, связанные с ВИЧ-инфекцией и венерическими заболеваниями

Действующее законодательство Украины возлагает на инфицированных вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ, вызывающий синдром приобретенного иммунодефицита – СПИД) следующие обязанности:

- 1) принимать меры по предупреждению распространения ВИЧ-инфекции;
- 2) сообщать лицам, имевшим с ними половые контакты, до выявления факта инфицирования, о возможности их заражения;
- 3) отказаться от донорства крови, её компонентов, органов и т.д. для их использования в медицине.

Особо следует выделить перечень прав, гарантируемых законом, в отношении ВИЧ. Вы имеете право на:

- медицинское обследование с целью выявления заражения ВИЧ;
- получение официального заключения о результатах этого медицинского обследования и квалифицированных рекомендаций по поводу предупреждения распространения ВИЧ.

Медицинское обследование проводится **добровольно** и, по желанию лица, анонимно. Учет и регистрация ВИЧ-инфицированных и больных СПИДом граждан осуществляется с соблюдением принципов конфиденциальности и уважения к личным правам и свободам человека.

Следует отметить, что заражение ВИЧ либо другой неизлечимой инфекционной болезнью предусматривает уголовную ответственность согласно УК Украины: ст. 130, максимальное наказание – лишение свободы на срок до десяти лет. Данная статья охватывает, в том числе, и осуществление полового контакта без применения предохранительных средств партнером, **заведомо знавшим** о своей болезни, приведшего к заражению другого партнера вирусом иммунодефицита.

Если один из партнеров **не знал** о своем позитивном ВИЧ-статусе и, **пренебрегая предохранительными средствами**, заразил другое лицо, **его действия также подпадают под действие УК Украины** и могут быть квалифицирова-

ны как “неосторожное тяжкое телесное повреждение” (ст. 128, ограничение свободы на срок до двух лет) или “убийство по неосторожности” (ст. 119, максимальное наказание – лишение свободы на срок до восьми лет).

Отдельно следует остановиться на случаях, когда заражение ВИЧ или другой неизлечимой инфекционной болезнью происходит по вине медицинских работников. Не забывайте и напоминайте о существовании ст. 131 УК Украины и максимальном наказании в виде лишения свободы на срок до 8 лет каждый раз, как только вам собираются сделать инъекцию, капельницу и т.п. не стерильными или не продезинфицированными медицинскими инструментами (или Вы сами не уверены в их стерильности)

УК Украины предусматривает уголовную ответственность за разглашение сведений о проведении обследования на выявление ВИЧ, а также его результатах (ст. 132 УК, максимальное наказание – ограничение свободы на срок до трех лет). Такие сведения могут передаваться исключительно лицу, которого они касаются, а в случаях, предусмотренных законом, также законным представителям данного лица, учреждениям здравоохранения, органам прокуратуры, следствия, дознания и суду. Учет ВИЧ-инфицированных и больных СПИДом ведется областными (городскими) СЭС и областными (городскими) центрами профилактики СПИДа.

Разглашение сведений означает, что лицо, обязанное хранить такую информацию в тайне (в том числе и работник СЭС или центра профилактики СПИДа), незаконно знакомит с нею посторонних лиц или своим поведением создает условия для ознакомления с нею (сообщение в личной беседе, выступлениях, лекциях, небрежное хранение или утеря документов и т.д.).

Как уже отмечалось, в данной брошюре мы не сможем подробно осветить и дать ответы на все вопросы, с которыми может столкнуться каждый из нас в повседневной жизни. Венерические болезни, их лечение и меры профилактики заслуживают отдельного разговора, зачастую с квалифицированными медицинскими работниками. Тем не менее, мы не можем не упомянуть о некоторых правовых особенностях, связанных с такими заболеваниями.

Заражение венерической болезнью, также как и заражение ВИЧ, предусматривает уголовную ответственность согласно УК Украины. Заражение (вне зависимости от его способа – половой акт, поцелуй, нарушение правил гигиены в быту, семье или на работе) венерической болезнью лицом, знавшим о наличии у него венерической болезни, которое повлекло за собой тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет (ст. 133 УК).

Лица, не страдающие венерическими заболеваниями, но заражающие ими других, а также лица, которые не знали о наличии у них венерического заболевания, но которые могли и должны были предвидеть опасные последствия, также несут уголовную ответственность за причинение телесных повреждений.

Факт знания лица о своем заболевании может подтверждаться различными обстоятельствами – медицинским заключением, собственным опытом, обращением к специальной литературе и т.д.

3.5. Право на неприкосновенность частной жизни

“Каждому гарантируется неприкосновенность жилища.

Не допускается проникновение в жилище или в иное владение лица, проведение в них осмотра или обыска иначе как по мотивированному решению суда.

В неотложных случаях, связанных со спасением жизни людей и имущества либо с непосредственным преследованием лиц, подозреваемых в совершении преступления, возможен иной, установленный законом, порядок проникновения в жилище или в иное владение лица, проведение в них осмотра и обыска”.

Ст. 30 Конституции Украины

“Каждому гарантируется тайна переписки, телефонных разговоров, телеграфной и иной корреспонденции. Исключения могут быть установлены только судом в случаях, предусмотренных законом, с целью предотвратить преступление или установить истину при расследовании уголовного дела, если иными способами получить информацию невозможно”.

Ст. 31 Конституции Украины

“Никто не может подвергаться вмешательству в его личную и семейную жизнь, кроме случаев, предусмотренных Конституцией Украины.

Не допускается сбор, хранение, использование и распространение конфиденциальной информации о лице без его согласия, кроме случаев, определенных законом, и только в интересах национальной безопасности, экономического благосостояния и прав человека.

Каждый гражданин имеет право знакомиться в органах государственной власти, органах местного самоуправления, учреждениях и организациях со сведениями о себе, не являющимися государственной или иной защищенной законом тайной.

Каждому гарантируется судебная защита права опровергать недостоверную информацию о себе и членах своей семьи и права требовать изъятия любой информации, а также право на возмещение материального и морального ущерба, причиненного сбором, хранением, использованием и распространением такой недостоверной информации”.

Конституция Украины гарантирует каждому из нас право на неприкосновенность жилища или иного владения. Нарушение неприкосновенности жилья может быть совершено в форме:

- незаконного проникновения в квартиру (дачу, дом, гараж – все то, что принадлежит Вам на правах собственности);
- незаконного проведения в Вашей квартире осмотра или обыска;
- незаконного выселения.

В принципе, Вашим жильем точно так же следует считать и комнату в общежитии, в которой Вы зарегистрированы, и снятую внаем квартиру до тех пор, пока с Вами не расторгнуто соглашение о найме.

Незаконным проникновение будет считаться тогда, когда вторжение в Ваше жилье (или иное владение) осуществляется против Вашей воли и без определенных законом оснований либо с нарушением установленного законом порядка (например, отказ пригласить понятых в ходе санкционированного обыска).

Помните, что осмотр жилища или иного Вашего владения, согласно ст. 190 УПК Украины осуществляется только согласно мотивированному постановлению судьи, которое также выносится в установленном законом порядке. Закон ограничивает случаи, когда осмотр может быть проведен без постановления судьи:

- в неотложных случаях, связанных со спасением жизни людей или имущества, либо с непосредственным преследованием лиц, подозреваемых в совершении преступления;
- по письменному согласию владельца.

Более подробные комментарии о порядке проведения обыска приведены в п. 3.1.6 “Обыск”.

Это значит, что Вы имеете полное право не пускать в Ваше жилье никого, включая работников милиции, до тех пор, пока Вам не будет предъявлено мотивированное постановление судьи о проведении обыска или осмотра с указанием точного адреса, а также оснований для их проведения, либо представлены достаточные доказательства о том, что проведение осмотра или обыска связано со спасением жизни людей, имущества или преследованием подозреваемых в совершении преступления лиц.

Помните, что УК Украины предусматривает уголовную ответственность за нарушение неприкосновенности жилища (ст. 162 УК, максимальное наказание – ограничение свободы на срок до трех лет, если же незаконные действия совершены должностным лицом, например, работником милиции, или с применением насилия либо с угрозой его применения – лишение свободы на срок от двух до пяти лет).

Конституционная гарантия защиты тайны переписки, телефонных разговоров, телеграфной и другой корреспонденции стоит на защите тайны Ваших личных сведений, переданных путем переписки (т.е. писем, открыток и т.д.), телефонных разговоров, сообщений, передаваемых по телеграфу или с помощью других средств связи, включая компьютерные сети. Помните, что помимо гарантий защиты Вашей личной переписки, закон предусматривает механизмы защиты и служебной корреспонденции, телефонных разговоров, сообщений, предусматривая уголовную ответственность за коммерческий шпионаж (ст. 231 УК), разглашение коммерческой тайны (ст. 232 УК).

Нарушение тайны состоит в незаконном ознакомлении со сведениями, которые, к примеру, Вы указали в личном письме, или Вашими электронными сообщениями, телеграммами, или же прослушивании телефонных разговоров. Незаконное ознакомление в данном случае означает, что отсутствует Ваше согласие на него, не соблюдается установленный законом порядок ознакомления с такими сведениями, или полученные данные были разглашены без Вашего ведома и согласия.

Помните, что ст. 31 Конституции Украины предусматривает определенные исключения относительно нарушения тайны Вашей переписки, телефонных разговоров и т.д. Для этого необходима санкция судьи, когда факт нарушения тайны обусловлен предотвращением преступления, выяснением истины или расследованием уголовного дела, при этом следует помнить об оговорке “если другим способом получить информацию невозможно”. В соответствии со ст. 187 УПК арест на корреспонденцию (в этом случае она изымается в почтовых и телеграфных отделениях) и снятие информации с каналов связи могут быть использованы только при наличии достаточных оснований считать, что в письмах, телеграммах или другой корреспонденции подозреваемого или обвиняемого (помните, что статус подозреваемого или обвиняемого связан с конкретным уголовным делом) содержатся данные о совершенном преступлении, и иными способами эти данные или другие сведения, имеющие доказательственное значение, получить невозможно. Указанные арест и снятие информации осуществляются по постановлению председателя апелляционного суда или его заместителя.

Не стоит забывать и о предусмотренной УК Украины уголовной ответственности за нарушение тайны переписки, телефонных переговоров и т.д. (ст. 163 УК).

3.6. Некоторые вопросы семейных отношений

“Брак основывается на добровольном согласии женщины и мужчины. Каждый из супругов имеет равные права и обязанности в браке и семье.

Родители обязаны содержать детей до их совершеннолетия.

Совершеннолетние дети обязаны заботиться о своих нетрудоспособных родителях.

Семья, детство, материнство и отцовство охраняются государством”.

Ст. 51 Конституции Украины

3.6.1. Сексуальные меньшинства в Украине: возможности заключения брака или регистрации партнерства

Во многих странах Западной Европы (Дания, Швеция, Норвегия, Исландия, Нидерланды, Бельгия, Франция и Германия), некоторых регионах США, Австралии, Канады, Испании и других стран существует возможность официально узаконить отношения между гомосексуальными партнерами путем регистрации специального партнерства, более-менее подобного по своим правам и обязанностям официальному браку. Министерства юстиции скандинавских стран (Дании, Исландии, Норвегии, Швеции) и Нидерландов пришли к соглашению, что партнерства, зарегистрированные в одной стране, будут признаваться в любой другой. В Нидерландах для однополых пар возможна также и регистрация обычного брака как такового. Оба варианта влекут за собой возникновение определенных юридических прав и обязательств. Регистрация партнерства, как правило, влечет за собой предоставление достаточно ограниченного набора прав, но, тем не менее, предоставляет каждому из партнеров определенные гарантии. Украинское законодательство не предусматривает возможности регистрации партнерств ни для гетеро- ни для гомосексуальных пар, одновременно определяя в новом Семейном кодексе Украины (далее по тексту СК), вступающем в действие в 2003 году, что *“Браком является семейный союз женщины и мужчины, зарегистрированный в государственном органе регистрации актов гражданского состояния”* (ст. 21 СК).

В большинстве упомянутых стран два человека, даже не зарегистрировавшие свой брак (партнерство) официально, но живущие одной семьей (разнополой или однополой), имеют определенный набор прав и обязанностей супружеской пары. Иногда такой набор мало чем отличается от зарегистрированного брака, хотя в любом случае возникает необходимость доказательства фактического нахождения пары в семейных отношениях. В некоторых странах – к примеру, в Венгрии и Португалии, – однополые партнеры имеют лишь такую возможность официального признания. В Украине такое неформальное партнерство имеет лишь первые попытки официального законодательного урегулирования отношений в виде ст. 74 Семейного кодекса, однако её действие распространяется исключительно на разнополые пары.

Новый Семейный кодекс Украины также призван урегулировать семейные отношения между иностранцами и гражданами Украины, а также вопрос применения иностранного семейного законодательства. Так, согласно ст. 276 брак между гражданином Украины и иностранцем, а также брак между иностранцами регистрируются в Украине в соответствии с Семейным кодексом. Брак между иностранцами, зарегистрированный за пределами Украины согласно законодательству страны – места его регистрации, признается действительным в Украине (ст. 278 СК). В соответствии со ст. 277 СК брак между гражданами Украины, а также между гражданином Украины и иностранцем, заключенный за пределами Украины *“с соблюдением формы брака, установленной законом государства места его регистрации”*, является действительным в Украине, если не противоречит требованиям ст. 24-26 этого кодекса. Ограничений на однополый брак указанные статьи не содержат. Статья 291 СК определяет, что семейное законодательство иностранных стран признается в Украине, если оно не противоречит основам регулирования семейных отношений, установленных ст. 7 СК. В указанной статье лишь п. 9 может в определенной трактовке противоречить признанию гомосексуального брака/партнерства, но для принятия окончательного решения данный вопрос требует специального рассмотрения в Верховном или Конституционном суде Украины.

Понятие семьи в Украине определяется ст. 3 СК, которая предусматривает, что *“семья создается на основании брака, кровного родства, усыновления, а также других основаниях, не запрещенных законом, которые не противоречат моральным основам общества”*. Такой формулировкой семейное законодательство Украины оставляет широкий произвол в вопросе признания однополого партнерства как формы семейных отношений. Ст. 21 СК определяет брак как *“союз женщины и мужчины”*, таким образом не оставляя места для регистрации однополых браков в Украине.

Тем не менее, учитывая, что одним из приоритетных политических направлений Украина избрала европейскую интеграцию и, следовательно, постепенное (хотя и неизбежное в ближайшем будущем) приведение своего законодательства в соответствие с европейскими нормами, следует более подробно остановиться на возможных юридических последствиях регистрации геевских партнерств.

В общих чертах, регистрация отношений между однополыми партнерами, определяемая законодателем как “партнерство” или “брак”, предусматривает следующее: каждый из партнеров приобретает статус “ближайшего родственника”, т.е., проводя аналогию с семейным законодательством Украины, статус супруга.

Также могут существовать и законодательные ограничения по сравнению с обычным браком, такие, как запрет на усыновление детей, запрет на искусственное осеменение для лесбийских пар, запрет на религиозный обряд венчания и т.д. Права и обязательства партнеров могут варьироваться в зависимости от действующего законодательства, определяющего отношения между гетеросексуальными партнерами.

3.6.2. Возможность использования договора о совместной деятельности для урегулирования имущественных отношений, бытовых вопросов между однополыми партнерами

Как уже отмечалось, украинское законодательство не предусматривает возможность регистрации брака или партнерств между однополыми партнерами, четко определяя, что семья создается на основании брака, а брак, в свою очередь, представляет собой семейный союз женщины и мужчины, зарегистрированный в государственном органе регистрации актов гражданского состояния (ст. 21 СК).

Тем не менее, для проживающих совместно однополых пар существует вполне допустимый в рамках действующего законодательства вариант разрешения возможных имущественных и бытовых вопросов и проблем – совместная деятельность, порядок ведения которой регламентируется Гражданским кодексом Украины.

Глава 38 ГК Украины “Совместная деятельность” посвящена ведению совместной деятельности гражданами и юридическими лицами. Согласно ст. 430 граждане могут заключить договор о совместной деятельности в целях удовлетворения своих личных бытовых потребностей. В данном случае некоммерческие цели ведения совместной деятельности двумя партнерами (ведение домашнего хозяйства, воспитание ребенка и т.д.) исключают необходимость регистрации хозяйственного товарищества в соответствии с Законом Украины “О хозяйственных товариществах”. Следует отметить необходимость заключения договора о совместной деятельности в письменной форме согласно ст. 44 ГК Украины.

Ведение общих дел участников договора о совместной деятельности осуществляется по их общему согласию. Участникам товарищества делают взносы деньгами или другим имуществом или трудовым участием, причем денежные и прочие имущественные взносы участников договора (в данном случае проживающих вместе партнеров), а также имущество, созданное или приобретенное в результате их общей деятельности, является их общей собственностью. Причем ни один из партнеров не вправе распоряжаться своей долей в общем имуществе без согласия другого. Ст. 17 Закона Украины “О собственности” предусматривает, что имущество, приобретенное вследствие общей работы граждан, которые объединились для общей деятельности, является их общей долевой собственностью, если иное не оговорено в письменном соглашении между ними (в данном случае, договором о совместной деятельности). Размер доли определяется степенью его трудового участия.

Договором может быть предусмотрен порядок покрытия затрат и убытков, возникающих в результате совместной деятельности. Если же такой порядок не определен, то общие затраты и убытки покрываются за счет общего имущества партнеров. Договор о совместной деятельности может быть расторгнут по соглашению сторон или в судебном порядке.

3.6.3 Право наследования

Одним из многих неразрешенных вопросов в области защиты прав геев и лесбиянок является проблема наследования после смерти одного из партнеров. Права наследования регулируются в Украине Главой 7 ГК Украины. Последняя предусматривает два вида наследования: по закону и по завещанию (ст. 524 ГК). Наследование по закону возникает в случае, когда оно не заменено наследованием по завещанию, т.е. наследодатель при жизни не распорядился, кто и в какой доле станет наследником имущества после его смерти. Ст. 529-530 ГК Украины определяют две очереди наследников по закону. Первая включает детей, супруга и родителей наследодателя, ко второй относятся братья и сестры наследодателя, его бабка и дед, как со стороны матери, так и со стороны отца. Также в число наследников по закону включены нетрудоспособные иждивенцы, находившиеся на содержании умершего не менее одного года до его смерти, усыновители и усыновленные.

В силу того, что однополые браки не предусмотрены украинским законодательством, ни один из однополых партнеров в случае смерти другого не может быть отнесен ни к первой, ни, естественно, ко второй группам наследников по закону. Согласно статье 524 ГК, в случае отсутствия наследников по закону и по завещанию все имущество умершего переходит в собственность государства. Отсюда следует, что единственным выходом распорядиться своим имуществом и гарантировать его наследование партнером является составление завещания. Так, определив в завещании единственного наследника (независимо от наличия родства), наследодатель лишает наследства всех своих наследников по закону и первой, и второй очереди. Здесь же следует отметить, что согласно ст. 541 ГК Украины завещание составляется в письменной форме с указанием места и времени его составления, подписывается лично наследодателем и заверяется у нотариуса.

При этом, как и для каждого правила, здесь существует свое исключение – обязательная доля. Согласно ст. 535 ГК Украины, независимо от содержания завещания право на обязательную долю в наследственном имуществе имеют несовершеннолетние или нетрудоспособные дети (в том числе усыновленные) наследодателя, его нетрудоспособные родители (усыновители), нетрудоспособный супруг и иждивенцы. Размер доли в этом случае будет составлять 2/3 части имущества, которое передавалось бы наследнику, имеющему право на обязательную долю, при отсутствии завещания.

Немаловажным моментом является порядок приобретения права на наследованное имущество (определяется ст. 549 ГК Украины): либо фактическое управление и владение имуществом, либо подача заявления о принятии наследства в государственную нотариальную контору в течение шести месяцев со дня открытия наследства по месту нахождения наследственного имущества. Если наследник пропустил срок для принятия наследства (6 месяцев), то этот срок может быть восстановлен в судебном порядке.

3.6.4. Порядок расторжения брака и некоторые особенности бракоразводного процесса

Бракоразводный процесс, а также раздел имущества и детей, регулируются в Украине Кодексом о браке и семье Украины (КоБС), а начиная с 1 января 2003 года – новым Семейным кодексом Украины.

Развод по своей сути является юридическим актом, прекращающим правовые отношения между супругами на будущее время. Следует отметить, что раздельное проживание супругов без прекращения брачных отношений официально не прекращает брака и обязательств супругов, регламентируемых действующим законодательством. При этом следует помнить о возможности возникновения имущественных споров, а также споров между наследниками в случае смерти одного из супругов.

Порядок развода определяются ст. 106, 107, 109 и 110 СК. Согласно ст. 106 супруги, не имеющие несовершеннолетних детей и выражающие обоюдное согласие разорвать брачные отношения, могут обратиться в государственный орган регистрации актов гражданского состояния с заявлением о расторжении брака. Постановление о расторжении брака выносится через месяц после подачи соответствующего заявления в случае, если заявление не было отозвано супругами. Согласно ст. 107 СК заявления одного из супругов достаточно для расторжения брака органом регистрации актов гражданского состояния в следующих случаях: если один из супругов признан пропавшим без вести, недееспособным или приговорен за совершение преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет.

Ст. 109 определяет порядок расторжения брака в случае, если супруги имеют общих детей и изъявили обоюдное желание расторгнуть брак. В этом случае им необходимо обратиться в суд с совместным заявлением, а также приложить к нему договор, определяющий с кем из них будут проживать дети, какое участие в обеспечении жизненных условий ребенка будет принимать тот из супругов, который будет жить отдельно и об условиях осуществления права супруга, который будет проживать отдельно, на личное воспитание ребенка. Также предусмотрена возможность заключения договора о размере алиментов на ребенка, который должен быть заверен нотариально и приложен к заявлению о разводе.

Суд выносит решение о расторжении брака по прошествии месяца со дня подачи заявления.

Статья 110 СК Украины определяет порядок расторжения брака в случае, если один из супругов не желает расторгать брак. В этом случае, иск о расторжении брака предъявляется в суд одним из супругов. При этом действуют следующие ограничения: иск о расторжении брака не может быть предъявлен в течение беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка, кроме случаев, если один из супругов совершил преступление в отношении другого супруга или ребенка.

Муж или жена имеют право предъявлять иск о расторжении брака в течение беременности жены, если отцовство зачатого ребенка признано другим лицом. Муж, жена имеют право предъявить иск о расторжении брака до достижения ребенком одного года, если отцовство в отношении его признано другим лицом, или если по решению суда сведения о муже, как об отце ребенка исключены из актовой записи о рождении ребенка.

Брак считается расторгнутым: при его расторжении органом государственной регистрации – в день вынесения последним соответствующего постановления, при расторжении брака по решению суда – в день вступления решения суда в силу. При этом расторжение брака по решению суда должно быть зарегистрировано в органе государственной регистрации путем подачи заявления бывшего мужа или жены.

Факт расторжения брака подтверждается официальным документом – Свидетельством о расторжении брака.

Имущество супругов может быть разделено как в добровольном, так и в судебном порядке. В новом семейном кодексе Украины имущественным отношениям, возникающим между супругами, посвящены несколько глав, включая главу 10 “Брачный договор”, что заслуживает отдельного рассмотрения, выходящего за рамки данной брошюры.

Новый Семейный кодекс Украины определяет взаимоотношения между супругами и по отношению к детям, при этом предусматривая высокую степень защиты их личных и имущественных прав.

Учитывая актуальность данного вопроса для разведенных геев, следует отдельно выделить, что согласно новому Семейному кодексу мать и отец имеют равные права и обязанности по отношению к ребенку, независимо от того, пребывают ли они в официальных брачных отношениях. Проживание одного из родителей отдельно от ребенка, а также расторжение брака, не влияет на объем прав и не освобождает родителей от обязанностей по отношению к ребенку. Согласно ст. 157, 158 и 159 СК, если родители проживают раздельно (независимо от того, состоят ли они в официальном браке), то от их договоренности зависит, с кем из них будет проживать несовершеннолетний ребенок, а также возможности родителя, проживающего отдельно, исполнять свои родительские обязанности и права по отношению к ребенку. Если соглашение между родителями не достигнуто, спор разрешается судом, исходя из интересов детей и с учетом их желания. Споры, связанные с детьми и участием родителей, проживающих отдельно, в их воспитании, разрешаются при участии органов опеки и попечительства.

Особо следует отметить порядок разрешения споров о месте проживания ребенка. Согласно ст. 161 СК спор о месте проживания ребенка в случае отсутствия соглашения родителей решается судом. При этом принимает во внимание: отношение родителей к выполнению своих родительских обязанностей, личную привязанность ребенка к каждому из родителей, возраст ребенка, состояние здоровья и другие обстоятельства, имеющие существенное значение. Эта же статья определяет, что отсутствие самостоятельного дохода, злоупотребление спиртными напитками и наркотическими средствами, аморальное поведение являются основаниями для отказа одному из родителей на совместное про-

живание с ребенком. Учитывая общее социальное отношение к сексуальным меньшинствам в Украине, определенные законодателем условия (“аморальное поведение” и “другие обстоятельства”) могут быть использованы одним из супругов как решающие в ходе судебного разбирательства. Однако следует знать, что в судебной практике Европейского суда по правам человека, которую обязаны принимать во внимание украинские суды (см. ниже), имеется прецедентное дело *Salgueiro Da Silva Mouta против Португалии*, которым было признано, что гомосексуальность супруга сама по себе не является препятствием для проживания ребенка вместе с ним.

Новый Семейный кодекс Украины также определяет порядок и принципы материального обеспечения детей. Согласно ст. 180 родители обязаны содержать ребенка до его совершеннолетия (т.е. до 18 лет). Родитель, проживающий отдельно, по договоренности может принимать участие в содержании ребенка в денежной или натуральной форме. В других случаях решение об участии проживающего отдельно родителя передается на рассмотрение суда, который и определяет часть дохода, передаваемую на содержание ребенка. В Кодексе о браке и семье, который прекращает свое действие с вступлением в силу Семейного кодекса Украины, установлен фиксированный размер алиментов – 1/4 части заработка (дохода) на одного ребенка, 1/3 часть – на двоих детей и 1/2 часть – на троих и более детей.

3.6.5. Усыновление

Новый Семейный кодекс, призванный регулировать семейные отношения в Украине, также определяет порядок усыновления детей – немаловажный для представителей сексуальных меньшинств вопрос. Мы не будем останавливаться на сравнении прежнего и нового порядков, а более подробно остановимся на положениях нового документа.

Так, ст. 207 СК определяет, что усыновлением является принятие усыновителем в свою семью лица на правах дочери или сына, осуществленное на основании решения суда, кроме случая, предусмотренного статьей 282 СК, т. е. когда ребенок является гражданином Украины, однако проживает за её пределами. **Усыновление ребенка проводится исключительно в его интересах** для обеспечения стабильных и гармоничных условий его жизни.

Одно из обязательных условий – усыновлен может быть только ребенок, и лишь в исключительных случаях суд может вынести решение об усыновлении совершеннолетнего лица, которое не имеет матери, отца или было лишено их попечительства. В этом случае суд принимает во внимание семейное положение усыновителя, в частности, отсутствие у него своих детей, а также другие обстоятельства, имеющие существенное значение (ст. 208 СК). В свою очередь, ст. 6 определяет правовой статус ребенка: ребенком является лицо до достижения им совершеннолетия; малолетним считается ребенок до достижения им четырнадцати лет, а несовершеннолетним – в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

Ст. 211-213 СК определяют требования, предъявляемые к усыновителям.

- Усыновителем может быть совершеннолетнее дееспособное лицо, старше усыновляемого ребенка не менее чем на пятнадцать лет. В случае усыновления совершеннолетнего лица разница в возрасте не может быть меньше восемнадцати лет.
- Усыновителями могут быть супруги. Лица, не состоящие в браке между собой, не могут усыновить одного и того же ребенка. Однако если такие лица проживают одной семьей, суд может вынести решение об усыновлении ими ребенка.
- Усыновителями не могут быть лица одного и того же пола. Таким образом, с 1 января 2003 года в Украине вступает в силу законодательное положение, фактически ограничивающее права сексуальных меньшинств по признаку сексуальной ориентации. Даже при совместном воспитании ребенка однополый парой его родителем по закону (с набором соответствующих прав и обязанностей) может считаться лишь один из партнеров.

Ст. 212 определяет, что не могут быть усыновителями лица:

- 1) ограниченные в дееспособности;
- 2) признанные недееспособными;
- 3) лишены родительских прав;
- 4) которые были усыновителями другого ребенка, если усыновление по их вине было отозвано или признано недействительным;
- 5) состоящие на учете в психоневрологическом или наркологическом диспансере;
- 6) злоупотребляющие спиртными напитками или наркотическими веществами;
- 7) не имеющие постоянного места жительства;
- 8) страдающие заболеваниями, перечень которых утвержден Министерством охраны здоровья Украины.

Немаловажное значение для представителей сексуальных меньшинств, желающих усыновить ребенка, представляет собой еще одно основание, по которому суд может отказать в усыновлении: не могут быть усыновителями иные лица, интересы которых противоречат интересам ребенка. Это значит, что суд наделяется расширенными полномочиями трактовать, что именно сможет помешать полноценному развитию ребенка, однако требуется аргументированное

обоснование того, что интересы конкретного лица противоречат интересам ребенка, что оставляет возможность для защиты своего права на усыновление.

Ст. 213 определяет перечень лиц, имеющих преимущественное перед другими право на усыновление ребенка. При наличии нескольких лиц, выживших желание усыновить одного и того же ребенка, преимущественное право на усыновление имеет гражданин Украины:

- 1) в семье которого воспитывается ребенок;
- 2) который является мужем матери, женой отца усыновляемого ребенка;
- 3) который усыновляет нескольких детей, являющихся братьями, сестрами;
- 4) который является родственником ребенка.

Кроме указанных лиц, преимущественное право на усыновление имеют супруги.

Статья 216 СК запрещает любую посредническую и коммерческую деятельность относительно усыновления. А ст. 169 Уголовного кодекса Украины предусматривает уголовную ответственность на незаконные действия по усыновлению.

Усыновление ребенка осуществляется по свободному согласию его (ребенка) родителей, которое должно быть безусловным и может быть дано лишь после достижения ребенком двухмесячного возраста. Если мать или отец ребенка являются несовершеннолетними, кроме их согласия на усыновление необходимо согласие их родителей.

Для усыновления необходимо и согласие ребенка, причем это условие не действует, если ребенок в связи с возрастом или состоянием здоровья не осознает факта усыновления. Согласие ребенка на усыновление не требуется, если он проживает в семье усыновителей и считает их своими родителями. Ребенок должен быть проинформирован о правовых последствиях усыновления.

На усыновление ребенка одним из супругов необходимо письменное согласие другого супруга, причем такое согласие удостоверяется нотариально. Усыновление может быть проведено без согласия другого из супругов, если он признан без вести пропавшим, недееспособным, а также при наличии других обстоятельств, имеющих существенное значение. Согласие не требуется и в случае установления режима отдельного проживания супругов.

Ст. 224 СК, определяет ряд требований к суду при вынесении решения об усыновлении. Так, суд должен учесть ряд обстоятельств, имеющих существенное значение:

- состояние здоровья и материальное положение лица, желающего усыновить ребенка, его семейное положение и условия проживания, отношение к воспитанию ребенка;
- мотивы, на основании которых лицо желает усыновить ребенка;
- мотивы, по которым второй из супругов не желает быть усыновителем, если лишь один из супругов подал заявление об усыновлении;
- взаимосоответствие лица, желающего усыновить ребенка, и ребенка, а также то, как долго это лицо заботится о ребенке (остается только догадываться, что имеется в виду под “взаимосоответствием”);
- личность ребенка и состояние его здоровья;
- отношение ребенка к лицу, желающему его усыновить.

Суд не имеет права отказать лицу в усыновлении на том основании, что оно уже имеет или может родить ребенка.

Потенциальный усыновитель имеет право на тайну нахождения на учете желающих усыновить ребенка, поиска ребенка для усыновления, подачи заявления об усыновлении и его рассмотрения, решения суда об усыновлении.

Усыновленный ребенок также имеет право на тайну, в том числе и от него самого, факта его усыновления. После достижения четырнадцати лет усыновленное лицо имеет право на получение информации относительно своего усыновления.

Усыновитель имеет право сокрытия факта усыновления от усыновленного им ребенка и требовать неразглашения этой информации лицами, которым стало известно о ней как до, так и после достижения ребенком совершеннолетия. Усыновитель имеет право скрывать от ребенка факт его усыновления, если раскрытие тайны усыновления может причинить вред его интересам. Если усыновляется ребенок, не достигший семи лет, служебные лица при выявлении его согласия на усыновление обязаны принимать меры относительно обеспечения тайны усыновления от самого ребенка. Лица, которым в связи с выполнением служебных обязанностей доступна информация относительно усыновления, обязаны не разглашать ее, в частности, и тогда, когда усыновление для самого ребенка не является тайным. Сведения об усыновлении выдаются судом лишь с согласия усыновителя, кроме случаев, когда такие сведения необходимы правоохранительным органам, суду в связи с гражданским или уголовным делом, находящимся в их производстве.

СК также определяет порядок признания усыновления недействительным, его отмену, а также правовые последствия признания усыновления недействительным и его отмены.

В заключение следует отметить, что усыновление представляет собой достаточно сложную и ответственную юридическую и жизненную ситуацию. В рамках данной брошюры невозможно рассказать полностью о порядке усыновле-

ния, его особенностях и особенно тех подвохах, которые могут ожидать гея или лесбиянку. Поэтому, изучайте новый Семейный кодекс Украины, связывайтесь с грамотными юристами и удачи!

3.7. Право на труд – некоторые аспекты трудовых отношений

“Каждый имеет право на труд, что включает возможность зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно избирает или на который свободно соглашается.

Государство создает условия для полного осуществления гражданами права на труд, гарантирует равные возможности в выборе профессии и рода трудовой деятельности, реализует программы профессионально-технического обучения, подготовки и переподготовки кадров в соответствии с общественными потребностями.

Использование принудительного труда запрещается. Не считается принудительным трудом военная или альтернативная (невоенная) служба, а также работа или служба, выполняемая лицом по договору или иному решению суда либо в соответствии с законами о военном и о чрезвычайном положении. Каждый имеет право на надлежащие, безопасные и здоровые условия труда, на заработную плату не ниже той, которая определена законом.

Использование труда женщин и несовершеннолетних на опасных для их здоровья работах запрещается.

Гражданам гарантируется защита от незаконного увольнения.

Право на своевременное получение вознаграждения за труд защищается законом”.

Ст. 43 Конституции Украины

Конституция Украины гарантирует каждому из нас право на труд. Так, ст. 43 Конституции Украины однозначно определяет, что каждый имеет право на труд, включая возможность зарабатывать себе на жизнь трудом, который он или она выбирает или на который соглашается без какого-либо принуждения. Немаловажной конституционной гарантией является защита от незаконного увольнения, а также право на своевременное получение вознаграждения за труд.

Трудовые отношения, складывающиеся между Вами (работником) и работодателем (в качестве которого могут выступать как предприятия, так и частные лица) весьма многообразны и регулируются отдельным кодексом – Кодексом законов о труде Украины (далее по тексту КЗоТ), а также иными подзаконными актами. К сожалению, осветить все особенности таких отношений в данной брошюре не представляется возможным, поэтому мы остановимся на некоторых принципиальных моментах, знание которых поможет избежать Вам определенных трудностей при трудоустройстве, в процессе Вашей трудовой деятельности и при увольнении, а также защите Ваших законных трудовых прав и интересов.

Прием на работу, трудовой договор

Трудовым договором называется соглашение между Вами, как работником, и Вашим работодателем, в качестве которого может выступать как предприятие, так и физическое лицо. Трудовой договор определяет, какую именно работу Вы обязуетесь выполнять, а также обязывает работодателя выплачивать Вам заработную плату и обеспечивать условия труда, необходимые для выполнения работы. Помните, что Вы имеете право заключения трудового договора на одном или одновременно на нескольких предприятиях, если иное не предусмотрено законодательством, коллективным договором или соглашением сторон.

Контракт – это особая форма трудового договора. Срок действия контракта, права, обязанности и ответственность работника и работодателя, условия материального обеспечения и организации Вашего труда, условия расторжения договора, в том числе досрочного, устанавливаются соглашением сторон. Закон определяет отдельные случаи, когда заключение контракта необходимо.

Помните, что закон запрещает необоснованный отказ в принятии на работу. В соответствии с Конституцией Украины, а также ст. 22 КЗоТ Украины любое прямое или косвенное ограничение Ваших трудовых прав или установление прямых или косвенных преимуществ при заключении, изменении и прекращении трудового договора в зависимости от “происхождения, социального и имущественного состояния, расовой и национальной принадлежности, пола, языка, политических взглядов, религиозных убеждений, членства в профессиональном союзе или другом объединении граждан, рода и характера занятий, места проживания не допускается”.

Таким образом, КЗоТ Украины приводит **исчерпывающий** перечень оснований, по которым запрещена дискриминация и ограничение трудовых прав, что не соответствует ст. 24 Конституции Украины, в которой список признаков, по которым запрещена дискриминация оставлен открытым. Из этого, однако, не следует, что Вы не имеете права обратиться в суд, если Ваши трудовые права были нарушены (например, Вам было отказано в приеме на работу) только по причине Вашей сексуальной ориентации. Ст. 24 Конституции Украины запрещает любые привилегии или ограничения по признакам расы, цвета кожи и т.д., в том числе **и по другим признакам**. С учетом того, что гомосексуальные отношения не преследуются и не запрещены действующим законодательством Украины, Вы имеете все шансы быть восстановленными на работе по предписанию суда, если представите убедительные доказательства того, что причиной нарушения Ваших трудовых прав стала исключительно сексуальная ориентация. Такое доказательство, однако, на

практике чрезвычайно трудоемко. Обычно в качестве официальной причины для увольнения подыскивается иной предлог, а гомофобия работодателя не выражается публично перед свидетелями. Кроме того, работодатель не сможет быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 172 УК Украины в виду отсутствия в законе прямого определения сексуальной ориентации как причины незаконного увольнения.

Трудовой договор может быть: бессрочным (заключается на неопределенный срок), заключенным на определенный срок по согласованию сторон (срочным) или заключенным на время выполнения определенной работы. Трудовой договор заключается, как правило, в письменной форме. Закон определяет случаи, когда соблюдение письменной формы обязательно, в том числе тогда, когда работник настаивает на заключении трудового договора в письменной форме. Помните, что Вы имеете полное право настаивать на заключении трудового договора в письменной форме, что позволяет Вам оградить себя от возможных проблем в будущем. Отказ работодателя в данном случае будет являться нарушением закона и влечет за собой административную или уголовную ответственность. В последнее время особенно на предприятиях частной формы собственности получила распространение практика, когда одновременно с подписанием трудового договора работник вынужден подписать и заявление об увольнении по собственному желанию, которое убирается работодателем в сейф на случай, если возникнет необходимость избавиться от неугодного сотрудника в обход закона. Ни в коем случае не подписывайте таких заявлений или не расписывайтесь на пустых бланках, которые, в конечном итоге, могут быть и, скорее всего, будут использованы против Вас.

Заключение трудового договора оформляется приказом или распоряжением владельца или уполномоченного им органа о зачислении работника на работу. Трудовой договор считается заключенным и тогда, когда приказ или распоряжение не были выданы, но Вы уже фактически работаете.

Помните, что закон запрещает при заключении трудового договора требовать от Вас предоставить сведения о Вашей партийной и национальной принадлежности, происхождении, прописке и документы, подача которых не предусмотрена законодательством (ст. 25 КЗоТ).

КЗоТ также определяет порядок прохождения испытательного срока при принятии на работу – помните, что условие об испытании должно быть оговорено в приказе (распоряжении) о принятии на работу. Поэтому Ваше увольнение по причине того, что Вы не справились с испытательным сроком, о котором впервые слышите, является незаконным.

Кодекс законов о труде Украины также определяет порядок перевода на другую работу (ст. 32), временный перевод работника на другую работу, не обусловленную трудовым договором (ст. 33), а также порядок временного перевода на другую работу в случае простоя (ст. 34).

Расторжение трудового договора и увольнение

Закон также детально определяет порядок расторжения трудового договора и увольнения. Трудовой договор не может быть расторгнут иначе, как в следующих случаях:

- 1) по соглашению сторон;
- 2) в связи с окончанием срока его действия, кроме случая, когда Вы продолжаете работать, даже если срок, на который был заключен трудовой договор истек, но ни Вы, ни работодатель не возражаете против продолжения трудовых отношений;
- 3) в случае Вашего призыва/направления на военную/альтернативную службу,
- 4) в случае, если Вы или работодатель выступаете инициатором расторжения трудовых отношений (закон определяет порядок для каждого из этих случаев);
- 5) в случае Вашего перевода (с условием Вашего согласия) на другое предприятие или на выборную должность;
- 6) в случае Вашего отказа от перевода на работу в другую местность вместе с предприятием, учреждением, организацией, а также отказа от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда;
- 7) в случае вступления в законную силу приговора суда, которым Вы осуждены к лишению свободы (кроме случаев условного осуждения и отсрочки исполнения приговора), исправительным работам не по месту работы или к другому наказанию, которое исключает возможность продолжения данной работы;
- 8) при наличии оснований, предусмотренных контрактом.

Помните, что изменение подчиненности предприятия, учреждения, организации не прекращает действия трудового договора. В случае смены владельца предприятия, а также в случае его реорганизации (слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования) действие трудового договора работника продолжается.

Расторжение трудового договора, заключенного на неопределенный срок, по Вашей инициативе

Вы имеете право разорвать трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, предупредив об этом владельца или уполномоченный им орган письменно за два недели. Закон определяет случаи, когда трудовой договор может быть расторгнут в удобные Вам сроки: переезд на новое место проживания; перевод мужа или жены на работу в другую местность; поступление в учебное заведение; невозможность проживания в данной местности, подтвержденная медицинским выводом; беременность; уход за ребенком до достижения им четырнадцатилетнего возраста или ребен-

ком-инвалидом; уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским выводом или инвалидом I группы; выход на пенсию; принятие на работу по конкурсу, а также по другим уважительным причинам.

Вы также имеете право в определенный им срок расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, если работодатель нарушает законодательство о труде, условия коллективного либо трудового договора.

Расторжение срочного трудового договора по Вашей инициативе

Срочный трудовой договор может быть расторгнут по Вашему требованию в следующих случаях:

- 1) болезни или инвалидности, которые препятствуют выполнению работы по договору,
- 2) нарушения работодателем законодательства о труде, коллективного или трудового договора
- 3) а также в случаях, предусмотренных для расторжения бессрочного трудового договора.

Расторжение трудового договора по инициативе работодателя

Трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, а также срочный трудовой договор до окончания срока его действия может быть разорван работодателем только в следующих случаях:

- 1) изменений в организации производства и труда, в том числе ликвидации, реорганизации, банкротства или репрофилирования предприятия, сокращения численности или штата работников (если невозможно перевести работника, по его согласию, на другую работу);
- 2) проявленного несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации или состояния здоровья, которые препятствуют продолжению данной работы (если невозможно перевести работника, по его согласию, на другую работу);
- 3) систематического невыполнения работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка, если к работнику раньше применялись меры дисциплинарного или общественного взыскания;
- 4) прогула (в том числе отсутствия на работе больше трех часов в течение рабочего дня) без уважительных причин;
- 5) неявки на работу в течение более четырех месяцев подряд вследствие временной неработоспособности, не считая отпуска по беременности и родам, если законодательством не установлен более длительный срок сохранения места работы (должности) при определенном заболевании. За работниками, которые утратили работоспособность в связи с трудовым увечьем или профессиональным заболеванием, место работы (должность) сохраняется до восстановления работоспособности или установления инвалидности;
- 6) возобновления на работе работника, который раньше выполнял эту работу (если невозможно перевести работника, по его согласию, на другую работу);
- 7) появления на работе в нетрезвом состоянии, в состоянии наркотического или токсического опьянения;
- 8) совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) имущества владельца, установленного приговором суда, или постановлением органа, к компетенции которого входит наложение административного взыскания или применение мер общественного влияния.

Закон также определяет некоторые дополнительные основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя с отдельными категориями работников при определенных условиях (ст. 41 КЗоТ). В некоторых случаях увольнения работника по инициативе работодателя необходимо согласие профсоюзного органа – порядок получения такого согласия, а также основания, для которых это необходимо, определены ст. 43 и ст. 43-1 КЗоТ Украины.

При прекращении трудового договора Вы имеете право на выходное пособие в следующих случаях:

- 1) Если Вы отказываетесь от перевода на работу в другую местность вместе с предприятием или в связи с изменением существенных условий труда, Вас увольняют в связи с изменениями в организации производства и труда, в случае Вашего несоответствия занимаемой должности, возобновления на работе сотрудника, который раньше выполнял эту работу – не менее среднего месячного заработка;
- 2) В случае призыва или поступления на военную службу, направления на альтернативную службу – не менее двухмесячного среднего заработка;
- 3) Вследствие нарушения работодателем законодательства о труде, коллективного либо трудового договора – в размере, предусмотренном коллективным договором, но не менее трехмесячного среднего заработка.

Трудовая книжка

Трудовая книжка является основным документом о Вашей трудовой деятельности. Они заводятся на **всех** работников, работающих на предприятии, в учреждении, организации или у **физического лица** свыше пяти дней. Если Вы приступаете к работе впервые, трудовая книжка оформляется не позже пяти дней после принятия на работу.

В трудовую книжку заносятся сведения о работе, поощрения и награды за успехи в работе на предприятии, в учреждении, организации; сведения о взыскании в нее не заносятся. Работодатель обязан в день увольнения выдать Вам должным образом оформленную трудовую книжку и провести с Вами расчет в день увольнения.

Кодекс законов о труде Украины также регулирует следующие аспекты трудовых отношений: выходные дни; длительность рабочего времени; женский труд; заработная плата; коллективный договор; нормы труда; отпуска; охрана труда; перерывы; праздничные и нерабочие дни; сверхурочные работы; труд несовершеннолетних; труд студентов и аспирантов; трудовые споры. Купите и прочтите Кодекс законов о труде Украины! Там детально описаны практически все возможные ситуации, которые могут возникнуть на пути Вашей трудовой деятельности.

Помните, что Уголовный кодекс Украины предусматривает уголовную ответственность в следующих случаях: грубое нарушение законодательства о труде (ст. 172), грубое нарушение соглашения о труде (ст. 173), невыплата заработной платы, стипендии, пенсии либо иных установленных законом выплат (ст. 175).

3.8. Право на свободу объединения в политические партии и общественные организации

“Граждане Украины имеют право на свободу объединения в политические партии и общественные организации для осуществления и защиты своих прав и свобод и удовлетворения политических, экономических, социальных, культурных и иных интересов, за исключением ограничений, установленных законом в интересах национальной безопасности и общественного порядка, охраны здоровья населения или защиты прав и свобод других людей”.

Ч.1 ст. 36 Конституции Украины

Деятельность общественных организаций в Украине в настоящий момент регулируется следующими законами: Законом Украины “Об объединениях граждан”, Законом Украины “О благотворительности и благотворительных организациях” и Законом Украины “О молодежных и детских общественных организациях”, многочисленными резолюциями Кабинета министров Украины и инструкциями о налогообложении.

Остановимся более подробно на порядке регистрации общественных организаций в Украине. Общественной организацией признается объединение граждан для удовлетворения и защиты своих законных социальных, экономических, творческих, национально-культурных, спортивных и других общих интересов. Закон четко определяет основания, по которым может быть отклонена регистрация общественной организации, а её деятельность запрещена в судебном порядке – обратите внимание, что деятельность, направленная на защиту прав сексуальных меньшинств не входит в перечень запрещенных оснований, а значит всякий необоснованный отказ в регистрации такой организации незаконен. Весьма часто, не желая регистрировать неудобную правозащитную организацию, власти цепляются за букву закона “Об объединениях граждан” и требуют, чтобы в уставе организации было указано, что она создана исключительно для защиты интересов её непосредственных членов, что лишает смысла само понятие защиты прав человека. Безусловно, такая трактовка закона ошибочна, поскольку в том же законе говорится, что круг своих интересов члены организации определяют самостоятельно. В таком случае можно либо идти в суд, доказывая свою правоту, либо согласиться на требования властей и просто игнорировать положение о защите исключительно личных интересов в дальнейшей работе, либо вписать в устав положение о *содействии* защите общих прав – почему-то такая формулировка управления юстиции вполне удовлетворяет, при том ничуть не ограничивая Ваше желание работать на общее благо.

Основателями общественных организаций могут быть граждане Украины, граждане других государств, лица без гражданства, которые достигли 18 лет. Решение об учреждении объединений граждан принимаются учредительным съездом (конференцией) или общим собранием. Членами общественных организаций, кроме молодежных и детских, могут быть лица, которые достигли 14 лет.

Объединение граждан действует на основе устава или положения (уставного документа) – требования к уставным документам также изложены в Законе Украины “Об объединениях граждан”, причем во избежание задержек при регистрации, следует четко следовать определенным законодателем предписаниям.

Легализация объединений граждан является обязательной и осуществляется путем их регистрации либо письменного уведомления властей о создании организации. Деятельность нелегализированных объединений граждан признается незаконной. В случае **регистрации** объединение граждан приобретает статус **юридического лица**, т.е. может иметь печать, счет в банке, выступать стороной в суде и т.п. Легализация общественной организации, в зависимости от территории её деятельности и статуса (всеукраинская, региональная, местная) осуществляется соответственно Министерством юстиции Украины, местными органами государственной исполнительной власти, исполнительными комитетами сельских, поселковых, городских Советов народных депутатов. Общественные организации могут также легализировать свое учреждение, письменно уведомив об этом соответственно Министерство юстиции Украины, местные органы государственной исполнительной власти, исполнительные комитеты сельских, поселковых, городских Советов народных депутатов. В случае легализации путем уведомления организация не приобретает статуса юридического лица, что существенно ограничивает её в правах и возможностях.

Для регистрации объединения граждан его основатели подают заявление. К заявлению прилагаются устав (положение), протокол учредительного съезда (конференции) или общего собрания, сведения о составе руководства центральных уставных органов, документы об уплате регистрационного сбора, кроме случаев, если общественная организация освобождается от уплаты регистрационного сбора в соответствии с действующим законодательством Украины.

Заявление о регистрации рассматривается в двухмесячный срок со дня поступления документов. Решение о регистрации или отказе в ней заявителю сообщается письменно в 10-дневной срок.

В регистрации объединению граждан может быть отказано, если его название (более подробно см. ст. 12-1 Закона “Об объединениях граждан”), уставной или другие документы (см. ст. 13 Закона), представленные для регистрации объединения, противоречат требованиям законодательства Украины. Решение об отказе в регистрации должно содержать основания такого отказа. Это решение может быть обжаловано в судебном порядке. Ликвидация объединения граждан осуществляется на основании устава или решения суда.

Следует помнить, что должностные лица легализирующих органов объединений граждан и граждане за нарушение законодательства об объединении граждан несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность.

4. Механизмы защиты прав и свобод

“Каждый имеет право любыми не запрещенными законом средствами защищать свои права и свободы от нарушений и противоправных посягательств”.

Ч.4 ст. 55 Конституции Украины

“Каждый имеет право на возмещение за счет государства или органов местного самоуправления материального и морального ущерба, причиненного незаконными решениями, действиями или бездействием органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных и служебных лиц при осуществлении ими своих полномочий”.

Ст. 56 Конституции Украины

“Каждый имеет право на правовую помощь. В предусмотренных законом случаях эта помощь предоставляется бесплатно. Каждый свободен в выборе защитника своих прав.

Для обеспечения права на защиту от обвинения и предоставления правовой помощи при решении дел в судах и других государственных органах в Украине действует адвокатура”.

Ст. 59 Конституции Украины

4.1. Защита прав и интересов в соответствии со ст. 40 Конституции Украины и Законом Украины “Об обращениях граждан”

“Все имеют право направлять индивидуальные или коллективные письменные обращения либо лично обращаться в органы государственной власти, органы местного самоуправления и к должностным и служебным лицам этих органов, которые обязаны рассмотреть обращение и дать обоснованный ответ в установленный законом срок”.

Ст. 40 Конституции Украины

Согласно ст. 40 Конституции Украины и Закона Украины “Об обращениях граждан” граждане Украины имеют право обратиться в органы государственной власти, местного самоуправления, объединения граждан, предприятия, учреждения, организации **независимо от форм собственности**, средства массовой информации, должностным лицам в соответствии с их функциональными обязанностями с замечаниями, жалобами и предложениями, которые касаются их уставной деятельности, заявлением или ходатайством относительно реализации своих социально-экономических, политических и личных прав и законных интересов и жалобой об их нарушении.

Закон определяет, что Ваше обращение может быть сделано как в письменной, так и в устной форме, и предусматривает следующие варианты:

- 1) Предложение (замечание) – здесь Вы имеете полное право высказать совет или рекомендацию относительно деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, депутатов всех уровней, должностных лиц, а также Ваши мысли по улучшению условий жизни, улучшению правовых основ общественной, социально-культурной и других сфер деятельности государства и общества.
- 2) Заявление (ходатайство) – здесь Вы ходатайствуете о содействии в реализации гарантированных Конституцией и законом Ваших прав и интересов; можете сообщить о нарушении действующего законодательства или недостатках в деятельности предприятий, учреждений, организаций **независимо от форм собственности**, народных депутатов Украины, депутатов местных советов, должностных лиц, а также высказать свои мысли и предложения относительно улучшения их деятельности.
- 3) Жалоба – это Ваше обращение с требованием о возобновлении прав и защите Ваших законных интересов, затронутых действиями (бездействием), решениями государственных органов, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, объединений граждан, должностных лиц. Обратите внимание, что, направляя жалобу на действие или решение органа государственной власти, органа местного самоуправления, предприятия, учреждения, организации, объединения граждан, средств массовой информации, должностного лица, Вы **не лишаетесь** права обратиться в суд в соответствии с действующим законодательством, а в случае отсутствия такого органа или Вашего несогласия с принятым по жалобе решением – непосредственно в суд. Жалобы на решения в сфере управленческой деятельности общего собрания членов коллективных сельскохозяйственных предприятий, акционерных обществ, общественных организаций и объединений, жилищно-строительных кооперативов и других юридических лиц, созданных на основе коллективной собственности рассматриваются исключительно в судебном порядке (более подробно см. следующий раздел).

Вы можете обжаловать решения, которые:

- затрагивают Ваши права и законные интересы или свободы;
- создают препятствия для осуществления Вами своих прав, законных интересов или свобод;
- незаконно возлагают на Вас обязанности или если Вас незаконно привлекли к ответственности.

Однако, следует помнить что обращение, как таковое, не заменяет и не может заменить рассмотрение Ваших заявлений и жалоб, на которые распространяется уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, антимонопольное и трудовое законодательство.

Ваши права при рассмотрении жалобы или заявления, а также перечень обязанностей тех, кому Вы направили их на рассмотрение, также определены Законом (ст. 18 и 19 Закона Украины “Об обращениях граждан”).

Обращения рассматриваются и решаются в срок не более одного месяца со дня их поступления, а те, которые не требуют дополнительного изучения, – безотлагательно, но не позднее пятнадцати дней со дня их получения. Если в месячный срок решить затронутые в обращении вопросы невозможно, руководитель соответствующего органа, предприятия, учреждения, организации или его заместитель устанавливают необходимый срок для его рассмотрения, о чем сообщают Вам. При этом общий срок решения вопросов, затронутых в обращении, не может превышать сорока пяти дней.

Закон определяет, что обращения граждан рассматриваются **бесплатно**.

Закон предъявляет определенные требования к обращению. Оно должно быть адресовано органам государственной власти или местного самоуправления, предприятиям, учреждениям, организациям независимо от форм собственности, объединением граждан или должностным лицам, в полномочия которых входит решение затронутых в обращении вопросов. В обращении должна быть указана Ваша фамилия, имя, отчество, место жительства, изложена суть затронутого вопроса, замечания, предложения, заявления или жалобы, просьба или требование.

Обращение может быть устным – в этом случае Вы излагаете, а должностное лицо **обязано** записать Ваше обращение в ходе личного приема (закон обязывает руководителей и прочих должностных лица органов государственной власти, местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, независимо от форм собственности, объединений граждан проводить личный прием граждан). Обращение также может быть и письменным, присланным по почте или переданным в соответствующий орган лично или через уполномоченное Вами лицо. Не забудьте подписать обращение и указать дату. Обращение, оформленное без соблюдения этих требований, может быть возвращено с соответствующими разъяснениями не позднее, чем через десять дней со дня его поступления.

Помните, что никто не может отказать Вам в принятии правильно оформленного и представленного в установленном законом порядке обращения. Закон запрещает отказывать в принятии и рассмотрении обращения со ссылкой на политические взгляды, партийную принадлежность, пол, возраст вероисповедание, национальность гражданина, **незнание языка обращения**. Даже, если чиновник утверждает, что в его компетенцию не входит рассмотрение вопроса, указанного Вами в обращении, по закону он в срок не более пяти дней обязан переслать обращение в соответствующий орган и уведомить Вас об этом. При этом жалоба не может быть перенаправлена непосредственно в орган или к должностному лицу, на которое Вы жалуетесь.

Закон также гарантирует Вашу безопасность, запрещая преследование граждан и членов их семей за представление обращения к органам государственной власти, местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, независимо от форм собственности, объединений граждан, должностных лиц и за содержащуюся в обращении критику их деятельности и решений.

Закон запрещает разглашение полученных из обращений сведений о личной жизни граждан без их согласия и другой информации, если это ущемляет права и законные интересы граждан. По Вашей просьбе, высказанной в устной или письменной форме, Ваша фамилия, место жительства и место работы могут быть оставлены в тайне – т.е. накладывается запрет на их незаконное разглашение. Этот запрет, впрочем, не распространяется на случаи сообщения информации, которая содержится в обращении, лицам, которые имеют отношение к решению дела.

Обратите внимание, что лица, виновные в нарушении Закона Украины “Об обращениях граждан” несут гражданскую, административную или уголовную ответственность, предусмотренную законодательством Украины.

Кроме того, если относительно Вашего обращения было принято неправомерное решение, Вы имеете право на возмещение материального ущерба, связанного с представлением и рассмотрением жалобы, обоснованных затрат в связи с выездом для рассмотрения жалобы по требованию соответствующего органа, и утраченного за это время заработка. Споры о взыскании затрат рассматриваются в судебном порядке.

Вы также имеете право на возмещение моральных убытков, причиненных неправомерными действиями или решениями органа или должностного лица при рассмотрении жалобы. Размер возмещения моральных (неимущественных) убытков в денежном выражении определяется судом.

4.2. Обжалование действий органов государственной власти, предприятий, объединений граждан и других юридических лиц в суде

Как уже было отмечено в предыдущем разделе, согласно Закону Украины "Об обращениях граждан", а также нормам Гражданско-процессуального кодекса Украины Вы имеете право обжаловать в суде решения, действия или бездействие любого органа государственной власти или местного самоуправления, предприятия, учреждения, организации, объединения граждан, другого юридического лица или их должностных или служебных лиц (далее – "субъектов обжалования"), за исключением актов, проверка конституционности которых отнесена к полномочиям Конституционного суда Украины или для которых предусмотрен иной порядок судебного обжалования. К примеру, не может быть

обжаловано в гражданском суде решение органа дознания, для которого уголовно-процессуальным кодексом установлен иной порядок судебного обжалования.

Право на обращение с жалобой в суд на основании ст. 55 Конституции Украины и ст. 248-1 ГПК имеют лишь физические лица, которые считают, что субъектом обжалования затронуты их личные права и свободы. Ваша жалоба на защиту прав и свобод может быть представлена представителем общественной организации или трудового коллектива.

В соответствии со ст. 248-2 ГПК предметом судебного обжалования могут быть как коллегиальные, так и единоличные решения, действия или бездействие субъектов обжалования, акты как нормативного, так и индивидуального характера, в связи с которыми гражданин считает, что:

- затронуты его права и свободы;
- созданы или создаются преграды для реализации им своих конституционных прав или свобод (или принятые меры относительно их реализации являются недостаточными);
- на него возложены обязанности, не предусмотренные законодательством, или предусмотренные, но без учета конкретных обстоятельств, или они возложены не уполномоченными на это лицом или органом;
- он привлечен к ответственности, не предусмотренной законом, или к нему применены не предусмотренные законом взыскания.

Как уже отмечалось в предыдущем разделе, жалоба – это Ваше обращение с требованием о возобновлении прав и защите Ваших законных интересов, затронутых действиями (бездействием), решениями государственных органов, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, объединений граждан, должностных лиц. Повторим, что, направляя жалобу на действие или решение органа государственной власти, органа местного самоуправления, предприятия, учреждения, организации, объединения граждан, средств массовой информации, должностного лица, **Вы не лишаетесь** права обратиться в суд в соответствии с действующим законодательством, а в случае отсутствия такого органа или Вашего несогласия с принятым по жалобе решением – непосредственно в суд. Жалобы на решения в сфере управленческой деятельности общего собрания членов коллективных сельскохозяйственных предприятий, акционерных обществ, общественных организаций и объединений, жилищно-строительных кооперативов и других юридических лиц, созданных на основе коллективной собственности рассматриваются **исключительно в судебном порядке**.

Если Вы обратились в суд с жалобой, рассмотрев которую суд установил наличие спора о праве, которое рассматривается в порядке искового разбирательства, Ваша жалоба будет оставлена без рассмотрения, в связи с чем разбирательство на данном этапе заканчивается. Судья при этом обязан разъяснить Вам Ваше право на предъявление иска на общих основаниях (см. следующий раздел).

Жалобы на решения, действия или бездействие субъектов обжалования подаются в суд по местонахождению последних, по форме и содержанию они должны отвечать общим требованиям, предъявляемым к исковому заявлению (более подробно об этих требованиях в следующем разделе) и оплачиваются государственной пошлиной в размере, установленном законом.

С учетом особенностей порядка рассмотрения этих жалоб, в них, в частности, должно быть указано, чьи и какие именно решения, действия или бездействие оспариваются, какие конкретно права и свободы затронуты, приведено правовое обоснование последних и предложены пути их возобновления, а также указано, подавалась ли аналогичная жалоба вышестоящему в порядке подчиненности органу или должностному лицу и был ли получен ответ.

Жалобу необходимо направить в суд в двухмесячный срок, начиная со дня, когда Вы узнали или должны были узнать о нарушении Ваших прав или свобод, и в месячный срок со дня получения Вами письменного ответа об отказе в удовлетворении жалобы органом или служебным лицом высшего уровня, или со дня окончания месячного срока после представления жалобы, если Вы не получили никакого письменного ответа. Пропуск этого срока не является основанием для отказа в принятии жалобы, поскольку он может быть возобновлен при наличии уважительных причин.

После принятия жалобы и проведения подготовки к её судебному рассмотрению дело должно быть рассмотрено судьей в десятидневный срок. Если при этом было установлено, что Ваша жалоба обоснована, суд определяет, каким именно путем должны быть возобновлены Ваши права и свободы. Признавая приведенные Вами доводы обоснованными, суд может указать в своем решении, в связи с чем и исходя из каких норм закона он пришел к такому выводу.

Обратите внимание, что если в дополнение к требованию о возобновлении Ваших прав и свобод, Вы также требуете возместить моральный вред, такая жалоба будет рассмотрена в порядке искового разбирательства.

Помните, что суд обязан уведомить о своем решении субъект обжалования и заявителя в срок не позднее десяти дней после их вступления в силу, а в случае немедленного выполнения решения – сразу после его принятия. Субъект обжалования, в свою очередь, обязан уведомить суд и заявителя о выполнении судебного решения не позднее, чем в месячный срок со дня его получения.

4.3. Защита прав и интересов в суде

“Права и свободы человека и гражданина защищаются судом. Каждому гарантируется право на обжалование в суде решений, действий или бездействия органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных и служебных лиц”.

Ч.1 ст. 55 Конституции Украины

Если Вы считаете, что Ваши права или охраняемые законом интересы были нарушены или нарушаются, и Вы не желаете обратиться с обращением в соответствующие организации, органы государственной власти или такие обращения не принесли желаемого результата (см. предыдущие разделы), Вы можете воспользоваться своим конституционным правом обратиться в суд.

Начальным моментом судебного разбирательства по защите прав и законных интересов является иск, в котором Вы, как заинтересованное лицо (истец), излагаете свои требования к нарушителю своих гражданских прав (ответчику). Для этого в суд необходимо направить исковое заявление, которое составляется в письменной в форме и к содержанию которого законодательство предъявляет определенные требования.

Ст. 137 Гражданско-процессуального кодекса Украины, в частности, устанавливает обязательные реквизиты искового заявления, которое, как правило, может быть составлено Вами в произвольной форме:

- 1) наименование суда, в которое оно предъявляется;
- 2) точное наименование истца и ответчика, их место жительства или нахождения, а также наименование представителя истца, если заявление подается представителем;
- 3) содержание исковых требований;
- 4) изложение обстоятельств, которыми истец обосновывает свои требования;
- 5) указание доказательств, подтверждающих иск;
- 6) указание цены иска;
- 7) подпись истца или его представителя с указанием времени подачи заявления.

Исковое заявление должно направляться в суд с копиями по числу ответчиков (последних может быть несколько в зависимости от обстоятельств Вашего дела). Судья также может истребовать у Вас копии всех документов, приобщаемых к заявлению, по числу ответчиков.

Обратите внимание, что поданное Вами заявление должно оплачиваться государственной пошлиной, кроме тех случаев, когда Вы, согласно законодательству, освобождены от несения судебных расходов. Размеры государственной пошлины, порядок ей исчисления и уплаты определены Декретом КМ Украины “О государственной пошлине”. Существуют определенные особенности взыскания государственной пошлины по определенным категориям дел, с отдельных категорий лиц и т.д., поэтому в каждом отдельном случае необходимо выяснить, кто и в каком размере ответственный за судебные расходы. К примеру, от оплаты судебных расходов освобождаются истцы по искам о взыскании заработной платы и по другим требованиям, вытекающих из трудовых правоотношений, по искам о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья и т.д. Помните, что суд, исходя из имущественного положения истца, вправе освободить его от оплаты судебных расходов.

Если поданное Вами исковое заявление не соответствует требованиям ГПК Украины или не была уплачена государственная пошлина, судья известит Вас о том, что рассмотрение дела отложено и назначит срок для устранения недостатков. Приняв к производству иск, судья в определенные законом сроки обязан провести подготовку к судебному разбирательству – не более чем в семидневный срок, а в исключительных случаях этот срок может быть продлен до 25 дней со дня принятия заявления. После этого судья постановляет определение и устанавливает время рассмотрения Вашего дела.

В соответствии с требованиями ГПК гражданское дело должно быть рассмотрено в 15-дневный срок, после чего должно быть вынесено решение или определение. В случае несогласия у Вас есть право на апелляционную жалобу, порядок и сроки подачи которой также определены ГПК. Закон также предусматривает возможность пересмотра дела в связи с вновь открывшимися и исключительными обстоятельствами решений, определений суда по гражданским делам, вступившим в законную силу.

Принудительное исполнение решений возлагается на Государственную исполнительную службу, которая входит в систему органов Министерства юстиции Украины.

Помните, что Вы также имеете право обратиться в прокуратуру для защиты Ваших законных прав и интересов. Так, согласно ст. 36-1 Закона Украины “О прокуратуре”, а также ст. 13 и 121 ГПК Украины прокурор наделен правом обращения в суд в защиту прав и охраняемых законом интересов граждан. Основанием для представительства Ваших интересов в суде прокурором может быть Ваш физическое или материальное состояние или другие причины, в силу которых Вы не можете самостоятельно защитить свои нарушенные или оспариваемые права или реализовать свои процессуальные полномочия. Поэтому, в случае нарушения Ваших прав и свобод, обратитесь как минимум за советом в прокуратуру по месту жительства – отказ в помощи будет незаконным.

Формат данной брошюры не позволяет нам остановиться более детально на порядке подачи искового заявления, правах и обязанностях истца, ответчика, свидетелей, сроках исковой давности и т.д. Более того, каждый отдельный случай требует особого подхода, поэтому, прежде чем решить обратиться в суд для защиты своих прав и интересов, изучите Гражданский и Гражданско-процессуальный Кодекс, а лучше всего – проконсультируйтесь у опытного юриста.

4.3.1. Право на судебную защиту чести и достоинства

Помните, что ст. 7 ГК Украины предоставляет Вам возможность в судебном порядке защищать свою честь, достоинство и деловую репутацию. Вы имеете право обратиться в суд с требованием принудить Вашего обидчика к опровержению сведений, не отвечающих действительности или изложенных неправдиво, порочащих Вашу честь и достоинство или деловую репутацию, или наносящих урон Вашим интересам, если не будет доказано, что такие сведения правдивы. (Сразу заметим, что по нашему мнению, сведения о гомосексуальности какого-либо лица, даже если и являются заведомо неправдивыми, ни в коем случае не порочат его чести и достоинства – точно так же, как не порочит ничью честь и достоинство информация о том, что человек является левшой, к примеру.)

Если такие сведения были распространены через средства массовой информации, то и опротестование должно быть выполнено аналогичным способом, если такие сведения содержатся в том или ином документе, такой документ должен быть заменен или изъят. Суд также может определить порядок опровержения в других случаях.

Закон также предоставляет Вам возможность требовать в судебном порядке возмещения морального (неимущественного) вреда, причиненного распространением таких неправдивых сведений (срок исковой давности по таким делам установлен в 1 год, т.е. Вы можете обратиться в суд с иском о возмещении морального вреда не позднее, чем через год после того, как Вам был причинен моральный вред). Размер, в котором компенсируется моральный ущерб, определяется судом, однако, согласно требованиям процессуального законодательства, Вам необходимо указать в исковом заявлении размер морального ущерба, на который Вы претендуете. Его определение – дело кропотливое, когда любая цифра требует подробного и, зачастую, документально подтвержденного обоснования, поэтому, единственным советом в данной ситуации будет грамотный юрист или адвокат.

4.4. Механизм защиты прав через институт Уполномоченного Верховной Рады Украины по правам человека

“Каждый имеет право обращаться за защитой своих прав к Уполномоченному Верховной Рады Украины по правам человека”.

Ч.2 ст. 55 Конституции Украины

Должность Уполномоченного Верховной Рады Украины по правам человека была создана в соответствии с Конституцией Украины для осуществления контроля за соблюдением конституционных прав и свобод человека и гражданина и защиту прав каждого на территории Украины. Следует отметить, что полномочия Уполномоченного распространяются только на отношения, возникающими между гражданином и органами государственной власти, органами местного самоуправления и их должностными и служебными лицами. Это значит, что любые отношения, возникающие между гражданами по поводу ущемления их прав и свобод, не входят в сферу деятельности Уполномоченного.

Уполномоченный принимает и рассматривает обращения граждан Украины, иностранцев, а также лиц без гражданства в соответствии с Законом Украины “Об обращениях граждан”.

Каждый может без ограничений и препятствий обратиться к Уполномоченному с целью защиты нарушенных прав и свобод. При этом не допускается дискриминация по признакам расы, цвета кожи, религиозных и иных убеждений, пола, этнического и социального происхождения, имущественного положения, места жительства, по языковым и иным признакам.

Обращения подаются Уполномоченному в письменной форме в течение года после выявления нарушения прав и свобод человека и гражданина. При наличии исключительных обстоятельств этот срок может быть продлен Уполномоченным, но не более чем до двух лет.

При рассмотрении Вашего обращения Уполномоченный обязан:

- 1) открыть производство по делу о нарушении прав и свобод человека и гражданина;
- 2) разъяснить меры, которые Вам необходимо принять в связи с обстоятельствами дела;
- 3) направить обращение в орган, к компетенции которого относится рассмотрение Вашего дела, и контролировать рассмотрение этого обращения;

Уполномоченный также может отказать в рассмотрении дела. Следует помнить, что Вы не можете обратиться к Уполномоченному в случае, если Ваше дело уже рассматривается судом. А начатое рассмотрение будет приостановлено, если после обращения к Уполномоченному, Вы подали иск, заявление или жалобу в суд.

При обращении к Уполномоченному Вам будет направлено уведомление в письменной форме о принятии обращения к рассмотрению или отказе, причем отказ в принятии обращения к рассмотрению должен быть мотивированным.

Получив обращение, Уполномоченный открывает производство по делу о нарушении прав и свобод, направляет обращение по принадлежности в орган, к компетенции которого относится рассмотрение дела и контролирует рассмотрение этого обращения, делает разъяснения по обращению, отказывает в рассмотрении обращения. По результатам рассмотрения обращения Уполномоченный имеет право направить конституционное представление в Конституционный Суд для решения вопроса о конституционности того или иного правового акта или же представление в органы государственной власти, органы местного самоуправления, объединения граждан, предприятия, организации, независимо от форм собственности, их должностным и служебным лицам. В месячный срок после получения представления выявленные нарушения прав и свобод человека должны быть устранены. Однако в законе не содержатся положения об ответственности за невыполнение мер, указанных в представлении Уполномоченного.

Законодательство предоставляет Уполномоченному широкие полномочия: получать любую информацию, в том числе секретную, знакомиться с любыми документами, включая документы, находящиеся в судах, беспрепятственно посещать любые органы власти и местного самоуправления, предприятия и организации, в том числе "закрытые" структуры – учреждения содержания заключенных, предварительного заключения, принудительного лечения и перевоспитания, психиатрические больницы и опрашивать содержащихся там лиц, присутствовать на заседаниях любых органов власти, судов всех инстанций (в том числе и на закрытых судебных заседаниях), приглашать должностных и служебных лиц для получения объяснений, требовать от них содействия проведению проверок деятельности подконтрольных и подчиненных им учреждений, предприятий и организаций, обращаться в суд с заявлением о защите прав и свобод человека, проверять состояние соблюдения прав и свобод человека государственными органами, в том числе осуществляющими оперативно-розыскную деятельность.

Главным недостатком данного института является определенная Законом невозможность рассмотрения заявлений о несправедливых и необоснованных приговорах и судебных решениях и невозможность пересмотра Уполномоченным решений судов первой инстанции и решений, вступивших в законную силу, что в существенной степени определяет формальный, нежели реально действующий механизм защиты прав и свобод человека.

Адрес Уполномоченного Верховной Рады Украины по правам человека:

01008, г. Киев
ул. Институтская, 21/8
тел. +38-044-2532203

4.5. Защита прав в Европейском суде по правам человека

“Каждый имеет право после использования всех национальных средств правовой защиты обращаться за защитой своих прав и свобод в соответствующие международные судебные учреждения или в соответствующие органы международных организаций, членом или участником которых является Украина”.

Ч. 3 ст. 55 Конституции Украины

Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод является основополагающим европейским договором, призванным защитить права человека, провозглашенные Всеобщей декларацией прав человека 1948 года. Конвенция была принята Советом Европы 4 ноября 1950 года и вступила в силу 3 сентября 1953 года, после её ратификации восемью странами. Украина присоединилась к ней 11 сентября 1997 года. С этого дня все жители Украины, независимо от гражданства, получили возможность обращаться в Европейский суд по правам человека для защиты своих прав.

Институт Европейского суда по правам человека был основан в 1959 году, а с 1 января 1999 года он является единственным и главным органом Совета Европы по защите прав человека и основных свобод. Юрисдикция нового единого Суда распространяется на все государства, ратифицировавшие Конвенцию, и касается только тех вопросов, которые непосредственно относятся к толкованию и применению данной Конвенции и принятых к ней Протоколов.

Примечание: Не следует путать Европейский суд по правам человека (расположенный в Страсбурге, Франция), являющийся органом Совета Европы, с Европейским судом (расположенным в Люксембурге, Люксембург), являющимся высшим судебным органом Европейского Союза. Далее в контексте везде подразумевается именно Европейский суд по правам человека.

Для того, что бы Ваше заявление было принято к рассмотрению, необходимо придерживаться определенных правил. Ниже приводятся рекомендации, доступные непосредственно на сайте Европейского суда (<http://www.echr.coe.int>), содержащие необходимую информацию для желающих обратиться в этот суд.

Формуляр заявления, а также рекомендации по его заполнению на русском и украинском языках доступны по следующему электронному адресу:

<http://www.echr.coe.int/BilingualDocuments/ApplicantInformation.htm#INFORMATION%20FOR%20APPLICATIONS%20/%20INFORMATIONS%20CONCERNANT%20LES%20REQUETES>

I. КАКИМИ ДЕЛАМИ ЗАНИМАЕТСЯ СУД?

1. Европейский суд по правам человека является международной организацией, которая при определенных обстоятельствах может принимать к рассмотрению жалобы лиц, полагающих, что их права, гарантированные Европейской

Конвенцией по правам человека, были нарушены. Указанная Конвенция представляет собой международный договор, в силу которого большинство государств Европы приняли на себя обязательство соблюдать ряд основных прав. Охраняемые права изложены непосредственно в тексте самой Конвенции, а также в Протоколах № 1, 4, 6 и 7, ратифицированных только некоторыми из Государств. Вам необходимо ознакомиться с приложенным текстом указанных документов и с оговорками к ним.

2. Если Вы полагаете, что **Вы лично и непосредственно являетесь жертвой** нарушения одного или более основных прав со стороны какого-либо из государств-членов Совета Европы, Вы можете обратиться за защитой в Суд.

3. Суд вправе рассматривать только жалобы на нарушения одного или нескольких **прав, закрепленных в Конвенции и Протоколах к ней**. Суд не является вышестоящей апелляционной инстанцией по отношению к внутригосударственным судебным инстанциям и не уполномочен отменять либо изменять их решения. Равным образом Суд не может от Вашего имени напрямую вмешиваться в деятельность властного органа, на действия которого Вы жалуетесь.

Хотя Европейский суд по правам человека не вправе отменять решения судебных или иных органов государственной власти Украины (или любой другой страны), если Ваша жалоба на нарушение Ваших прав будет удовлетворена, то государство-ответчик обязано принять все меры к устранению нарушения этих прав. Также Вы имеете право на получение справедливой компенсации за физический и моральный ущерб, который Вы претерпели в результате нарушения Ваших прав и на возмещение судебных издержек. Однако учтите, что размеры таких компенсаций обычно весьма умеренны.

Кроме того, Суд приветствует, если истец и государство-ответчик приходят на любой стадии процесса к мировому соглашению. В таком случае стороны сами могут договориться о справедливом разрешении дела. Украина, как и любое государство-член Совета Европы, крайне заинтересована в том, чтобы как можно меньше дел доходило до рассмотрения в Суде и подрывало авторитет страны. В министерстве юстиции существует специальный отдел по надзору за соблюдением в Украине Европейской Конвенции по правам человека. В случае, если власти видят реальную возможность своего проигрыша в возможном судебном процессе, они с большей готовностью идут на урегулирование Ваших претензий мирным путем. Вступившее в силу решение Европейского суда по правам человека также может быть основанием для пересмотра дела в национальном суде.

Решения Суда являются прецедентными, т.е. должны в обязательном порядке учитываться при рассмотрении дальнейших дел в Европейском суде по правам человека, а также и в судах стран, ратифицировавших Конвенцию. Вы можете использовать решения Суда при отстаивании своих прав в судебных и иных государственных органах Украины. Если Суд находит, что какой-либо из законов или подзаконных актов страны-ответчика противоречит Европейской Конвенции по правам человека, то правительство этого государства обязано принять все меры к тому, чтобы привести соответствующие положения в соответствие с Конвенцией. Комитет Министров Совета Европы следит за исполнением решений Суда. Еще не было случаев, чтобы государство-ответчик отказалось выполнять эти решения.

4. Жалобы, которые Суд вправе рассматривать, должны быть направлены против государств, ратифицировавших Конвенцию или соответствующие Протоколы, а также относящиеся к событиям, имевшим место **после определенной даты**. Эта дата зависит от того, против какого именно государства направлена жалоба, а также от того, касается ли жалоба нарушения прав, изложенных в Конвенции или в одном из Протоколов.

5. Предметом жалоб, направляемых в Суд, должны быть **события, за которые несет ответственность государственная власть** (органы законодательной, исполнительной, судебной власти и проч.) одного из государств-членов СЕ. **Суд не принимает к рассмотрению жалобы, направленные против частных лиц или организаций.**

6. Согласно положениям пункта I статьи 35 Конвенции Суд может принимать жалобы к рассмотрению только после того, как **были исчерпаны все доступные эффективные средства внутренней правовой защиты, и не позднее шести месяцев после принятия окончательного решения**. Суд не сможет принять к рассмотрению жалобы, не удовлетворяющие данным требованиям приемлемости.

7. По этой причине является крайне важным то обстоятельство, что перед обращением в Суд, Вами были задействованы **все судебные инстанции** соответствующего государства, с помощью которых представлялось возможным устранить нарушение Ваших прав. В противном случае Вы должны будете доказать, что такие средства защиты были бы неэффективными. Это означает, что Вам надлежит сперва обратиться в национальные суды, вплоть до высшей судебной инстанции, которой подсудно данное дело. При этом необходимо заявить национальным судебным органам хотя бы по существу те жалобы, которые Вы в дальнейшем намереваетесь направить в Суд.

В этой связи следует особо отметить, что юриспруденцией Суда **не рассматривается** в качестве эффективного средства правовой защиты процедура пересмотра **в порядке надзора** судебных решений, вступивших в законную силу. Какие конкретно судебные инстанции Вам следует пройти до момента обращения в Суд, зависит от конкретной страны и устанавливается практикой Суда. До начала судебной реформы в Украине обязательными к прохождению инстанциями по гражданским и уголовным делам считались районный и областной суды (т.е. суды первой инстанции и апелляции). С началом судебной реформы положение изменилось и, хотя эта практика еще не может считаться окончательно устоявшейся, для гражданских и уголовных судебных дел, решения по которым были приняты уже по новой судебной системе, обращаться в Европейский суд стоит только после получения решения **Верховного суда Украины**. Для хозяйственных дел следует пройти местный и Высший хозяйственные суды.

8. При обращении за защитой на внутригосударственном уровне Вами **должны быть соблюдены национальные процедурные правила, включая сроки исковой давности**. Если, например, Ваша кассационная жалоба отвергается

по причине пропуска срока на обжалование, или по причине несоблюдения правил подведомственности, или ввиду нарушения соответствующих процедур, Суд не сможет принять Ваше дело к рассмотрению.

9. Однако, если объектом Вашей жалобы является какое-либо судебное решение, например приговор, Вам необязательно предпринимать попытки возбудить процедуру пересмотра дела после прохождения обычной судебной процедуры обжалования. Равным образом от Вас не требуется обращения к несудебным процедурам, подачи прошений о помиловании или амнистии. Петиции (к парламенту, главе государства или правительства, министру или уполномоченному по правам человека) не входят в перечень эффективных средств правовой защиты, к которым Вы обязаны прибегнуть.

10. Для обращения в Суд Вы располагаете периодом в **шесть месяцев** с момента вынесения решения высшим компетентным органом государственной власти или судом. Шестимесячный срок отсчитывается с момента получения Вами или Вашим адвокатом окончательного судебного решения, вынесенного в процессе обычного обжалования, а не с момента последующих отказов возобновить разбирательство по Вашему делу, либо отказа в помиловании, применении акта амнистии и иных действий несудебного характера.

11. Течение шестимесячного срока прерывается поступлением в Суд Вашего первого письменного обращения, ясно обозначающего – хотя бы даже в краткой форме – предмет Вашей жалобы, либо поступлением заполненного формуляра жалобы. Просто письма с просьбой о предоставлении информации недостаточно для приостановления течения шестимесячного срока.

II. КАК ОБРАТИТЬСЯ В СУД?

12. **Официальными языками** Суда являются английский и французский, но по Вашему предпочтению Вы можете обращаться в Секретариат Суда на официальном языке одного из государств, ратифицировавших Конвенцию.

13. Суд не принимает жалобы по телефону или по электронной почте, за исключением случаев, когда такие жалобы **дублируются обычной почтой**. Также нет никакой необходимости в Вашем личном посещении Страсбурга для устного изложения обстоятельств Вашего дела.

14. Любая корреспонденция, относящаяся к Вашей жалобе, должна направляться по следующему адресу:

The Registrar

European Court of Human Rights

Council of Europe

F-67075 Strasbourg CEDEX

France

15. По получении Вашего первого письма или формуляра жалобы Секретариатом Вам будет направлен ответ с указанием на то, что на Ваше имя заведено досье (номер которого Вам надлежит указывать во всей последующей корреспонденции). В последующем у Вас могут попросить предоставить дополнительную информацию, документы или разъяснения по жалобе. В свою очередь, Секретариат не может предоставить Вам информацию о законодательстве государства, на действия которого Вы жалуетесь, либо дать консультацию относительно применения и трактовки национального права.

16. В Ваших интересах проявлять внимательное отношение к переписке с Секретариатом. Любая задержка с ответом или отсутствие ответа могут быть истолкованы как Ваша незаинтересованность в продолжении разбирательства по жалобе. Таким образом, если Вы не ответите на одно из писем Секретариата Суда в течение года с момента его отправления в Ваш адрес, досье, заведенное по Вашей жалобе, будет уничтожено.

17. Если Вы полагаете, что Ваша жалоба действительно касается нарушения прав, гарантированных Конвенцией или Протоколами к ней, и что она отвечает условиям, изложенным Выше, Вам следует аккуратно и разборчиво заполнить формуляр жалобы, который надлежит вернуть не позднее восьми недель.

18. Согласно положениям Правила 47 Регламента Суда, необходимо, чтобы в тексте Вашей жалобы было отражено следующее:

(a) краткое изложение фактов, на которых строится Ваша жалоба, а также существо жалобы;

(b) указание на конкретные права, гарантированные Конвенцией, которые Вы полагаете нарушенными;

(c) перечень уже задействованных средств правовой защиты;

(d) перечень официальных решений, принятых по Вашему делу, с указанием даты каждого решения, суда или иного органа власти, принявшего решение, а также краткое изложение существа решения. Приложите к заявлению полные фотокопии этих решений. (Документы не будут Вам возвращены. Поэтому в Ваших интересах представлять в Суд только копии, а не подлинники.)

19. Правилom 45 Регламента Суда требуется, чтобы формуляр жалобы был подписан Вами как заявителем или Вашим представителем.

20. Если Вы возражаете против опубликования Вашего имени, Вы должны сделать соответствующее заявление, изложив причины для подобного отступления от общего правила свободного доступа к информации, касающейся судебного разбирательства. Суд допускает анонимность разбирательства только в исключительных и обоснованных случаях.

21. Если Вы желаете обратиться в Суд через адвоката или иного представителя, Вы должны приложить к формуляру жалобы доверенность, уполномочивающую его выступать от Вашего имени. Представитель юридического лица (компания, ассоциации и пр.) или группы физических лиц должен подтвердить свое полномочие представлять заявителя. На стадии подачи первичной жалобы Ваш представитель (если таковой имеется) не обязательно должен быть юристом. Стоит заметить, однако, что на более поздних стадиях разбирательства представитель заявителя должен, по общему правилу, являться адвокатом, полномочным вести дела в одном из государств, ратифицировавших Конвенцию. Адвокат должен как минимум пассивно владеть одним из официальных языков Суда (английским или французским).

22. Суд не предоставляет юридическую помощь на оплату услуг юриста по составлению Вашей первичной жалобы. На более поздней стадии разбирательства – после принятия Судом решения об информировании правительства соответствующего государства о жалобе и запроса письменных объяснений – Вы можете претендовать на получение бесплатной юридической помощи при условии, что Вы не в состоянии оплатить услуги юриста, и если предоставление такой помощи будет сочтено необходимым для надлежащего рассмотрения дела.

23. Процедура рассмотрения Вашего дела является бесплатной. Поскольку на начальном этапе судопроизводство осуществляется в письменной форме, Ваше личное присутствие в Страсбурге не требуется. Вы будете своевременно информированы о любом решении, вынесенном Судом.

Перечень прав, защищаемых Европейской конвенцией, а также протоколами к ней:

Право на жизнь	ст. 2 Конвенции
Право на свободу от пыток, унижающего достоинство обращения и наказания	ст. 3 Конвенции
Право свободу от рабства, подневольного состояния, принудительного труда	ст. 4 Конвенции
Право свободу и личную неприкосновенность	ст. 5 Конвенции
Право на справедливое разбирательство в разумный срок независимым и беспристрастным судом при определении прав и обязанностей человека или рассмотрении уголовного обвинения в отношении него	ст. 6 Конвенции
Признание человека виновным в действии или бездействии, которое не являлось согласно действовавшему закону уголовным преступлением	ст. 7 Конвенции
Право на уважение частной и семейной жизни, жилища и корреспонденции	ст. 8 Конвенции
Право на свободу мысли, слова, совести и религии (с ограничениями, установленными законом для защиты общественного спокойствия, нравственности, порядка, здоровья)	ст. 9 Конвенции
Право на свободу выражения своего мнения, получения и распространения информации	ст. 10 Конвенции
Право на свободу мирных собраний и демонстраций	ст. 11 Конвенции
Право на вступление в брак и создание семьи	ст. 12 Конвенции
Право на получение эффективных средств правовой защиты в случае нарушения прав, изложенных в данной Конвенции	ст. 13 Конвенции
Право на беспрепятственное пользование своим имуществом	ст. 1 Протокола № 1
Право на образование	ст. 2 Протокола № 1
Запрет лишения свободы на основании, что человек не может выполнить договорное обязательство	ст. 1 Протокола № 4
Право на свободу передвижения и выбор места жительства, если человек законно находится на территории государства	ст. 2 Протокола № 4
Запрет на коллективную высылку иностранцев	ст. 4 Протокола № 4
Равные права супругов в отношении собственности и детей	ст. 5 Протокола № 7

Следует также отметить оговорки, изложенные Украиной в ратификационной грамоте к Европейской конвенции. Некоторые из них утратили свое действие одновременно с внесением изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Украины (предельный срок, указанный в ратификационной грамоте и Законе Украины “О ратификации Конвенции о защите прав и основных свобод человека 1950 года” – 28 июня 2001 года). Те же из них, которые продолжают действовать и, так или иначе, ограничивают действие Конвенции, приведены ниже:

- 1) Положение пункта 3 Статьи 5 Конвенции применяются в части, которая не противоречит пунктам 48, 49, 50 и 51 Временного дисциплинарного устава Вооруженных Сил Украины, утвержденного Указом Президента Украины от 7 октября 1993 года № 431 относительно наложения ареста как дисциплинарного взыскания.
- 2) Украина полностью признает на своей территории действие подпункта “d” пункта 3 Статьи 6 Конвенции относительно права подсудимого на вызов и допрос свидетелей (Статьи 263 и 303 Уголовно-процессуального кодекса Украины), а относительно прав подозреваемого и обвиняемого в досудебном расследовании – лишь в части права подавать ходатайство о вызове на допрос свидетелей и проведение с ними очной ставки в соответствии со статьями 43, 431 и 142 указанного кодекса.

Источники

Конституція України від 28.06.1996 № 254к/96-ВР (254к/96-ВР)
Виправно-трудовий кодекс України, Закон, Кодекс від 23.12.1970 № 3325-VII
Житловий Кодекс Української РСР, Закон, Кодекс від 30.06.1983 № 5464-X
Земельний кодекс України, Кодекс України, Кодекс, Закон від 25.10.2001 № 2768-III
Кодекс законів про працю України, Закон, Кодекс від 10.12.1971 № 322-VIII
Кодекс про шлюб та сім'ю України, Закон, Кодекс від 20.06.1969 № 2006-VII
Кодекс України про адміністративні правопорушення, Кодекс від 07.12.1984 № 80731/2-X
Кримінальний кодекс України, Закон від 05.04.2001 № 2341-III
Кримінально-процесуальний Кодекс України, Закон, Кодекс від 28.12.1960 № 1001/2/3-V
Основи законодавства України про охорону здоров'я, Закон України від 19.11.1992 № 2801-XII
Про альтернативну (невійськову) службу, Закон від 12.12.91 року № 1975-XII
Про благодійництво та благодійні організації, Закон України від 16.09.1997 № 531/97-ВР
Про власність, Закон України від 07.02.1991 № 697-XII
Про внесення змін до Закону України "Про загальний військовий обов'язок і військову службу", Закон від 18.06.1999 № 766-XIV
Про запобігання захворюванню на синдром набутого імунodefіциту (СНІД) та соціальний захист населення, Закон України від 12.12.1991 № 1972-XII
Про звернення громадян, Закон України від 02.10.1996 № 393/96-ВР
Про міліцію, Закон України від 20.12.1990 № 565-XII
Про нотаріат, Закон України від 02.09.1993 № 3425-XII
Про об'єднання громадян, Закон України від 16.06.1992 № 2460-XII (2460-12)
Про оперативно-розшукову діяльність, Закон України від 18.02.1992 № 2135-XII
Про попереднє ув'язнення, Закон України від 30.06.1993 № 3352-XII
Про порядок виїзду з України і в'їзду в Україну громадян України, Закон України від 21.01.1994 № 3857-XII
Про приватизацію державного майна, Закон України від 04.03.1992 № 2163-XII (2163-12)
Про приватизацію невеликих державних підприємств (малу приватизацію), Закон України від 06.03.1992 № 2171-XII
Сімейний кодекс України, Закон від 10.01.2002 № 2947-III
Цивільний процесуальний кодекс України, Закон, Кодекс від 18.07.1963 № 1501/2/3-VI
Научно-практический комментарий Уголовного кодекса Украины от 5 апреля 2001 года / Под ред. Н.И. Мельника, Н.И. Хавронюка. – К.: Каннон; А.С.К., 2002.

Приведенный выше перечень не задумывался как исчерпывающий и не является таковым. Адрес сайта Верховной Рады Украины, где Вы сможете найти необходимый Вам закон или подзаконный акт – <http://www.rada.gov.ua>