

Оболонський районний суд м. Києва
вул. Тимошенка, 2-Є, м. Київ, 04212

Судді Римар Є.П.

у справі №756/9019/15-к

Цивільний позивач: Потерпілий ОСОБА_2

проживає за адресою:

б-р. _____, 19/1, кв. 53, м. Київ, 02154

моб. тел. (____)-____-77-33

Представник Цивільного позивача
дог. від 01.11.2015 року № 011115

Адвокат, Ішутко Сергій Юрійович

просп. Голосіївський, 46/1, м. Київ, 03039

номер засобу зв'язку: тел. (068) 353-81-41

email: isu1@ukr.net

Цивільний відповідач: Обвинувачений ОСОБА_1,

проживає за адресою:

вул. _____, 25, кв. 131, м. Київ, 02068

моб. тел. (____)-____-17-76

Ціна позову: 50000 (п'ятдесят тисяч) грн.

Цивільний позов

про відшкодування моральної шкоди, завданої внаслідок вчинення злочину

/у порядку ст. 128 і ст. 129 КПК України/

ОСОБА_2 (далі – Позивач) є потерпілим у кримінальному провадженні, відомості про яке внесені до Єдиного реєстру досудових розслідувань за № 12_____20 від 28.06.2015, за ознаками кримінальних правопорушень передбачених, ч. 2 ст. 186, ч. 2 ст. 125 КК України.

28 червня 2015 року приблизно о 03 годині 30 хвилин Позивач розмовляв по своєму мобільному телефону марки «Sony XPERIA Z1» проходячи поруч із дорогою біля будинку № 2-б, по пр. Героїв Сталінграду в м. Києві. В цей момент до нього підступно із заду підбігли та вирвали телефон із рук 3 невідомі чоловіки, та почали його бити, в результаті чого нанесли легкі тілесні ушкодження (**підтверджуються висновком судово-медичної експертизи від 30.06.2015 № 1842**), та відібрали телефон, по якому розмовляв Позивач.

Після побиття зазначені чоловіки втекли з місця події. Оскільки це сталось неподалік від будівництва, яке охороняється, Позивач підійшов до охорони та з їхнього телефону набрав 102 і викликав міліцію.

За результатами виклику приїхала міліція, яка невдовзі знайшла цих чоловіків та затримала їх. Одним із затриманих відповідно до обвинувального акту є ОСОБА_1 (далі – Відповідач).

Телефон Позивачу повернули лише на наступний день.

Внаслідок неправомірних дій Відповідача, що полягали у побитті Позивача та відібранні його мобільного телефону йому заподіяно моральну шкоду, яку Позивач оцінює у 50000 (п'ятдесят тисяч) грн. з огляду на наступне.

Верховний Суд України в п.3 Постанови Пленуму «Про судову практику в справах про відшкодування моральної (немайнової) шкоди» від 31.03.1995 № 4 (далі – Постанова № 4) визначив, що під моральною шкодою слід розуміти втрати немайнового характеру внаслідок моральних чи фізичних страждань, або інших негативних явищ, заподіяних фізичній чи юридичній особі незаконними діями або бездіяльністю інших осіб.

Відповідно до чинного законодавства моральна шкода може полягати, зокрема: у приниженні честі, гідності, престижу або ділової репутації, моральних переживаннях у зв'язку з ушкодженням здоров'я, у порушенні права власності (в тому числі інтелектуальної), прав, наданих споживачам, інших цивільних прав, у зв'язку з незаконним перебуванням під слідством і судом, у порушенні нормальних життєвих зв'язків через неможливість продовження активного громадського життя, порушенні стосунків з оточуючими людьми, при настанні інших негативних наслідків.

Розмір та наявність моральної шкоди Позивач обґрунтовує душевними стражданнями та переживаннями пережитими ним у зв'язку із самим фактом нападу на нього, побиттям та відібранням його телефону.

Моральна шкода також обґрунтовується порушенням права власності Позивача, пов'язаними з тим, що протягом більше доби з часу вчинення правопорушення останній не міг користуватися всіма благами та перевагами, які дає його мобільний телефон. Зокрема, оперативність у вирішенні всіх необхідних побутових та службових потреб, обмеження у спілкуванні з рідними та друзями.

Наявність тілесних ушкоджень (синці, царапини на обличчі та розсічення на підборідді після якого залишився шрам), що були заподіяні Позивачу завдавали йому моральних та душевних страждань, зокрема:

- порушено нормальні життєві зв'язки через неможливість продовження активного громадського життя. Внаслідок заподіяння тілесних ушкоджень Позивач не міг з'являтися на людях з таким обличчям, а у випадку коли в цьому була необхідність, вимушений був приховувати очі під окулярами та ніяковіти під поглядами людей.
- шрам який залишився після побиття є і на сьогодні предметом насмішок знайомих Позивача та викликає негативне естетичне враження у осіб протилежного полу, що, як наслідок, негативно впливає на стосунки з ними.
- відкриті рани, які були у Позивача на язиці та щоках біля зубів ще протягом місяця після побиття не давали можливості нормально харчуватися, оскільки при прийманні їжі виникав різкий біль. Зазначена обставина вплинула на загальне самопочуття та стан здоров'я Позивача.
- травми, які були заподіяні не дають Позивачу можливості виконувати на належному рівні його роботу водолаза, оскільки вона пов'язана із великими навантаженнями та тиском води на тіло під час занурення під воду. Більше того після побиття у Позивача постійно виникає запаморочення. Зазначена обставина впливає на моральний стан Позивача, викликає великі душевні страждання, оскільки фактично спонукає його до зміни роботи. Думки про той факт, що необхідно буде змінити роботу викликає відчай, оскільки це може позбавити улюбленої справи Позивача.

У момент побиття Позивач також переніс значний фізичний біль, пережив емоційний стрес, який супроводжувався почуттям розгубленості, тривоги, безпомічності, страху за своє здоров'я, а головне страху за своє життя.

В подальшому Позивач був вимушений проходити амбулаторне лікування з періодичним відвідуванням лікувального закладу з метою огляду та оброблення ран. Впродовж всього періоду лікування Позивач почувався незручно, дискомфортно, був змушений пристосовуватися до негативних умов існування.

Дотепер продовжуються проблеми зі здоров'ям у вигляді періодичних болів, запаморочення.

Відповідно до ст. 23 Цивільного кодексу України (далі – ЦК України) особа має право на відшкодування моральної шкоди, завданої внаслідок порушення її прав.

Моральна шкода полягає:

1) у фізичному болю та стражданнях, яких фізична особа зазнала у зв'язку з каліцтвом або іншим ушкодженням здоров'я;

2) у душевних стражданнях, яких фізична особа зазнала у зв'язку з протиправною поведінкою щодо неї самої, членів її сім'ї чи близьких родичів;

3) у душевних стражданнях, яких фізична особа зазнала у зв'язку із знищенням чи пошкодженням її майна;

4) у приниженні честі та гідності фізичної особи, а також ділової репутації фізичної або юридичної особи.

Моральна шкода відшкодовується грошми, іншим майном або в інший спосіб.

Розмір грошового відшкодування моральної шкоди визначається судом залежно від характеру правопорушення, глибини фізичних та душевних страждань, погіршення здібностей потерпілого або позбавлення його можливості їх реалізації, ступеня вини особи, яка завдала моральної шкоди, якщо вина є підставою для відшкодування, а також з урахуванням інших обставин, які мають істотне значення. При визначенні розміру відшкодування враховуються вимоги розумності і справедливості.

Верховний Суд України в п.1 Постанови № 4 звернув увагу судів на те, що встановлене Конституцією та законами України право на відшкодування моральної шкоди є важливою гарантією захисту прав і свобод громадян та законних інтересів юридичних осіб. Тому суди повинні забезпечити своєчасне, у повній відповідності із законом, вирішення справ, пов'язаних з відшкодуванням такої шкоди.

В пункті 9 Постанови № 4 Верховний Суд України звертає увагу судів на те, що розмір відшкодування моральної (немайнової) шкоди суд визначає залежно від характеру та обсягу страждань (фізичних, душевних, психічних тощо), яких зазнав позивач, характеру немайнових втрат (їх тривалості, можливості відновлення тощо) та з урахуванням інших обставин. Зокрема, враховуються стан здоров'я потерпілого, тяжкість вимушених змін у його життєвих і виробничих стосунках, ступінь зниження престижу, ділової репутації, час та зусилля, необхідні для відновлення попереднього стану. При цьому суд має виходити із засад розумності, виваженості та справедливості. Визначаючи розмір відшкодування моральної (немайнової) шкоди, суд повинен наводити в рішенні відповідні мотиви.

Відповідно до ст. 15 ЦК України кожна особа має право на захист свого цивільного права у разі його порушення, невизнання або оспорювання.

Відповідно до ст. 16 ЦК України кожна особа має право звернутися до суду за захистом свого особистого немайнового або майнового права та інтересу. До способів захисту цивільних прав та інтересів належить відшкодування майнової шкоди, відшкодування моральної (немайнової) шкоди.

Для захисту свого порушеного права та відшкодування завданої моральної шкоди, Позивач змушений звернутися із даним позовом.

Згідно ч. 4 ст. 128 Кримінального процесуального кодексу України (далі – КПК України) форма та зміст позовної заяви повинні відповідати вимогам, встановленим до позовів, які пред'являються у порядку цивільного судочинства. Такі вимоги наведені у ст. 119 і ст. 120 Цивільного процесуального кодексу України. Цей цивільний позов підготовлено з урахуванням встановлених вимог.

За правилами ст. 61 КПК України цивільним позивачем у кримінальному провадженні зокрема є фізична особа, якій кримінальним правопорушенням або іншим суспільно небезпечним діянням завдано майнової та/або моральної шкоди, та яка в порядку, встановленому цим Кодексом, пред'явила цивільний позов. Права та обов'язки цивільного позивача виникають з моменту подання позовної заяви органу досудового розслідування або суду.

Згідно ст. 62 КПК України цивільним відповідачем у кримінальному провадженні може бути зокрема фізична особа, яка в силу закону несе цивільну відповідальність за шкоду, завдану злочинними діями (бездіяльністю) підозрюваного, обвинуваченого або неосудної особи, яка вчинила суспільно небезпечне діяння, та до якої пред'явлено цивільний позов у порядку, встановленому цим Кодексом. Права та обов'язки цивільного відповідача виникають

з моменту подання позовної заяви органу досудового розслідування або суду. Оскільки саме злочинними діями ОСОБА_1 Позивачу завдано шкоди, то його зазначено цивільним відповідачем.

Відповідно до ч. 1 ст. 128 КПК України особа, якій кримінальним правопорушенням або іншим суспільно небезпечним діянням завдано майнової та/або моральної шкоди, має право під час кримінального провадження до початку судового розгляду пред'явити цивільний позов до підозрюваного, обвинуваченого або до фізичної чи юридичної особи, яка за законом несе цивільну відповідальність за шкоду, завдану діяннями підозрюваного, обвинуваченого або неосудної особи, яка вчинила суспільно небезпечне діяння.

В свою чергу, за результатами ознайомлення зі справою мені стало відомо, що 27.10.2015 року **без моєї участі** відбулось підготовче судове засідання, в якому винесено ухвалу про призначення судового розгляду кримінального провадження на підставі обвинувального акту стосовно обвинуваченого ОСОБА_1 у відкритому судовому засіданні 06.11.2015.

Слід звернути увагу, що мене не було повідомлено про той факт, що 27.10.2015 має відбутись підготовче судове засідання у зв'язку із чим, я був позбавлений можливості використати своє право на пред'явлення цивільного позову у строки передбачені Кримінальним процесуальним кодексом України.

Відповідно до ст. 117 КПК України пропущений із поважних причин строк повинен бути поновлений за клопотанням заінтересованої особи ухвалою слідчого судді, суду.

Оскільки, 06.11.2015 судом було задоволено моє клопотання про перенесення судового засідання з метою підготовки цивільного позову, прошу поновити строк для пред'явлення цивільного позову у кримінальному провадженні на підставі обвинувального акту стосовно обвинуваченого ОСОБА_1, який обвинувачується у вчиненні злочину, передбаченого ч. 2 ст. 186, ч. 2 ст. 125 КК України.

На підставі викладеного, керуючись ст. ст. 3, 15, 16, 23, 1167 Цивільного кодексу України, ст. ст. 61, 62, 117, ч. 2 ст. 127, ст. ст. 128, 129, ч. 2 ст. 170, ч. 3 ст. 171 Кримінального процесуального кодексу України, ст. ст. 119, 120 Цивільного процесуального кодексу України,

ПРОШУ:

1. Поновити строк для пред'явлення цивільного позову та прийняти його до провадження суду у кримінальному провадженні № 756/9019/15-к.
2. Визнати мене – потерпілого ОСОБА_2 цивільним позивачем по кримінальному провадженню № 756/9019/15-к.
3. Визнати обвинуваченого ОСОБА_1 цивільним відповідачем у кримінальному провадженні № 756/9019/15-к.
4. Відшкодувати мені, ОСОБА_2, моральну шкоду, завдану внаслідок злочинних дій цивільного відповідача ОСОБА_1, а саме стягнути з нього на мою користь 50000 (п'ятдесят тисяч) грн.
5. Вжити заходи щодо забезпечення цього цивільного позову в кримінальному провадженні № 756/9019/15-к, а саме: накласти арешт на все майно, яке належить цивільному відповідачу.

Додатки:

1. Фотографії обличчя Позивача із нанесеними травмами на 1 арк. в 1 прим.
2. Копія посвідчення водолоза на 1 арк. в 1 прим.
3. Копія Договору про надання правової допомоги від 01.12.2015 року № 011215 на 2 арк. в 1 прим.;
4. Копія свідоцтва про право на зайняття адвокатською діяльністю на 1 арк. в 1 прим.;
5. Копія ордеру на 1 арк. в 1 прим.;
6. Копія цивільного позову в кримінальному провадженні з додатками для відповідача на 10 арк. в 1 прим.

Представник Цивільного позивача, адвокат

С.Ю.Ішутко

03 грудня 2015 року