

Борис Кривонос

Американское право

Советы адвоката

Борис А. Кривонос
Американское право.
Советы адвоката

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=23465805

ISBN 9785448393433

Аннотация

Настоящее издание книги-справочника существенно расширено и дополнено по сравнению с первым, носившим название «Советы адвоката». В справочник вошли не только новые материалы в рамках прежних разделов, но и целые новые разделы, отражающие важные правовые сферы и тенденции в американской жизни.

Содержание

СОВЕТЫ ДЛЯ ТЕХ, КТО В АМЕРИКЕ	5
Правовые основы	5
Гражданские дела	39
Трудовая деятельность	69
Брак и семья	107
Конец ознакомительного фрагмента.	131

Американское право

Советы адвоката

Борис А. Кривонос

© Борис А. Кривонос, 2017

ISBN 978-5-4483-9343-3

Создано в интеллектуальной издательской системе Ridero

Настоящее издание этой книги-справочника существенно расширено и дополнено по сравнению с первым, носившим название «Советы адвоката» и появившемся в свете в 2001 году. В справочник вошли не только новые материалы в рамках прежних разделов, но и целые новые разделы, отражающие важные правовые сферы и тенденции в американской жизни

Как и в случае с первым изданием, справочник может быть привлекателен для двух аудиторий читателей – той, которая проживает в Соединенных Штатах, и той, которая стремится попасть в эту страну.

All rights reserved.

Copyright © Boris A. Krivonos

СОВЕТЫ ДЛЯ ТЕХ, КТО В АМЕРИКЕ

Правовые основы

О ПРАВЕ, ЕГО ПРОИСХОЖДЕНИИ, ТИПАХ И ИСТОЧНИКАХ

Право можно определить как систему условностей или правил данного общества. Это, во-первых, правила индивидуального поведения, которые налагают обязательства и предоставляют определенные права, и, во-вторых, положения, затрагивающие создание, изменение и охрану указанных правил. Вопрос о том, что такое право, получил многочисленные ответы на протяжении многовековой истории человечества, начиная с его определения как воли Господа в Ветхом Завете и до тезиса основоположников марксизма о том, что право представляет собой выражение классовой идеологии.

– Какие существуют представления о том, что такое право?

Несмотря на исторические различия, подавляющее боль-

шинство представлений о том, что такое право, укладывается в шесть основных категорий. Это естественное право, правовой позитивизм, историческое право, социологическое право, марксизм и правовой реализм. Философия права, как и западная философия в целом, возникла в пятом веке до нашей эры в Древней Греции, когда Сократ и философы-софисты впервые затронули вопрос о сущности закона. Обе стороны признали расхождение между существующими физическими предметами и условными представлениями, созданными по человеческой договоренности, но разошлись в том, куда отнести право. Сократ, а затем Аристотель и их более поздние последователи полагали, что сущность права заложена в природе и разуме, тогда как софисты, Платон и их последующие сторонники определяли, что закон произошел от человеческих условностей и воли. Таким образом, возникли направления естественного права и правового позитивизма. Другие философские направления в области права также имеют свои особенности. Представители исторического права характеризуют право как спонтанное выражение природы и характера данного народа. Их критиковали сторонники социологического направления, утверждая, что они недооценивают значимость сознательных и направленных человеческих усилий и что право – это социальная инженерия, средство социального контроля и урегулирования отношений в обществе.

– Каковы основные воззрения марксизма и правового реализма в области права?

В отличие от исторического и социологического направлений, марксизм делает упор на связь между законом и экономическими аспектами общества, а не обществом в целом, и отмечает классовые интересы, а не интересы общества в целом. В сталинские годы классовая концепция права была доведена до крайности генеральным прокурором Андреем Вышинским. Что касается правового реализма, то это направление расцвело в Соединенных Штатах, скорее как своего рода правовое движение, нежели полностью самостоятельная школа правовой мысли. Это направление подчеркивало практическую, опытную сторону права, а не логическую, утверждало, что закон представляет собой судебное решение, а не некое юридическое правило.

– Что считается источниками права?

Право делят на типы соответственно его источникам. Правовые системы в разных странах мира признают действительными, и, следовательно, обязательными для соблюдения, такие источники, как конституцию, законодательные акты, административные правила, судебные прецеденты и обычаи. Хотя первое, что нам приходит на ум, когда мы задумываемся о праве – это законодательный акт, на самом деле, сегодня по численности гораздо больше административных правил и распоряжений, и их количество про-

должает увеличиваться вместе с ростом правительственных ведомств. Судебные прецеденты представляют собой полноправные источники закона в таких странах, как Соединенные Штаты или Великобритания, но не играют роли в странах с законодательным правом. Обычаи также принимаются во внимание в качестве источника права, но скорее в странах, где действует наименее развитая правовая система и где правовые вопросы неразрывно связаны с понятиями родства, табу, религии и власти.

– Какие существуют типы права?

Традиционно право делится на общественное и частное. И в том, и в другом находит выражение вещественное содержание прав и обязанностей, что относится к субстантивному праву, в отличие от процессуального права, которое описывает порядок и способы разрешения споров с учетом прав и обязанностей его участников.

– Что представляет собой общественное право, и на какие области оно делится?

Общественное право касается структуры государства, деятельности и полноты власти правительства, прав и обязанностей граждан по отношению к государству и отношений между разными странами. Соответственно, общественное право может быть далее разделено на такие области, как конституционное, административное, уголовное и международ-

ное право.

Конституционное право отражает законы, в соответствии с которыми правительство отправляет свою власть в государстве. Конституции бывают писанные, как в Соединенных Штатах, и неписанные, как в Великобритании. В некоторых странах, например, в США, судебные инстанции, имеют право надзора над конституционностью законов и отменяют те законы, которые противоречат положениям конституции.

Административное право включает административные законы, управляющие действиями органов исполнительной власти, субстантивные и процессуальные правила деятельности ведомства, а также судебные решения, касающиеся конфликтов между этими органами и отдельными лицами.

Уголовное право имеет дело с обязанностями граждан выполнять определенные действия или, наоборот, воздержаться от их выполнения. Соответственно, нарушение этих обязанностей, считается преступлением не только против непосредственного пострадавшего, но и общества в целом. Большинство уголовных законов подкреплено наказаниями или санкциями, применимыми в случае установления виновности. Уголовные нарушения делятся на тяжкие, наказуемые лишением свободы, и менее серьезные, наказуемые меньшим сроком тюремного заключения и/или штрафом.

Наконец, международное право занимается отношениями между государствами, в том числе использованием международных вод, международной торговлей, пограничными спо-

рами, методами ведения войн и т. п. Некоторые теоретики права ставят под сомнение правомерность выделения этой области права в самостоятельную сферу, поскольку для нее не существует отдельного органа власти, последовательной системы санкций и судов обязательной юрисдикции – т.е. тех признаков, которые характеризуют национальные правовые системы.

– Что включает в себя частное право?

В отличие от общественного права, частное право не имеет прямого отношения к государству, а скорее использует его в качестве решателя спора между частными сторонами. Частное право предполагает правила, применимые в случае, когда ответчик нанес урон здоровью, собственности или репутации данного лица или не выполнил существующих обязательств по отношению к нему. В зависимости от видов прав и обязанностей различаются области частного права, занимающиеся телесными повреждениями, нарушениями имущественных прав, контрактами и бизнесом, корпорациями, наследствами, отношениями в семье и т. д.

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА США

Основным законом Соединенных Штатов является Конституция страны. Помимо федеральной Конституции, каждый штат имеет также собственную конституцию.

туцию. Конгресс, законодательные органы штатов и местные власти также издадут законы и указы. Далее, существуют административные документы, издаваемые исполнительными органами. Наконец, суды также принимают решения, некоторые из которых становятся важными правовыми прецедентами.

Что представляют собой указанные правовые нормы? Как организована судебная система? Ответы на эти и другие вопросы следуют ниже.

– О чем идет речь в Конституции США?

Конституция устанавливает республиканскую форму правления в стране и структуру власти. Она считается основным законом страны, и поэтому прочие законодательные акты и решения должны отвечать ее принципам и охранять установленные ею права. Первые десять поправок к Конституции, известные под названием «Билль о правах», являются источником всех основных гражданских прав – таких, как свобода слова и вероисповедания, право на слушание в суде присяжных или защита от несанкционированного ареста или обыска. Поправки были написаны творцами Конституции для того, чтобы предотвратить недозволенное вмешательство федеральных властей в частную жизнь американского гражданина. Впоследствии Верховный суд принял решения о том, что в частную жизнь также не вправе вмешиваться власти штатов. Конституции отдельных штатов уста-

навливают структуру власти штата и могут предоставить индивидуальные права, более широкие, нежели данные федеральной Конституцией.

– Что представляют собой другие из существующих правовых документов?

Законы принимаются законодательными органами – такими, как Конгресс США, легислатура штата или местный совет. Административные документы издаются исполнительными ведомствами. Например, Налоговая служба определяет правила налогообложения в соответствии с налоговыми законами, принятыми Конгрессом. Наконец, еще одним правовым источником являются судебные решения. Эти решения в совокупности составляют так называемое прецедентное право. Хотя в каждом данном случае решение суда выносится лишь по конкретному делу, представленному в суд, однако это решение является руководством к действию для всех судов низшей инстанции в пределах данной юрисдикции. Например, решениями Верховного суда США должны руководствоваться все прочие суды страны.

– Как возникло прецедентное право, и что оно собой представляет?

Американское прецедентное право восходит к английской традиции, согласно которой при отсутствии системы законодательных актов разногласия между сторонами разре-

шались судьей на основании того, что представлялось справедливым или отвечало установленному порядку и обычаям. Принятое решение затем становилось прецедентом для похожих судебных дел. В сегодняшнем американском судебном праве совмещаются устои английской традиции и современные законодательные мотивы. Судьи действуют в рамках законов, принятых Конгрессом США или легислатурой штата, интерпретируя эти законы в той мере, в какой это необходимо. Если судебный конфликт не регулируется каким-либо законодательным актом, то судьи полагаются на ранее принятое действующее судебное решение по данному вопросу.

Решение Верховного суда остается в силе до тех пор, пока Конгресс США не примет соответствующий закон по данному вопросу или пока сам Верховный суд не отменит свое предыдущее решение.

– Какова законодательная иерархия: чьи решения имеют большее значение?

В каждом штате наиболее важную роль играют решения высшего суда штата, но они никоим образом не обязывают к соблюдению их судами даже низшей инстанции другого штата. В правовой иерархии федеральное право превалирует над местным, а в случае конфликта между законом штата и федеральным законом суд, скорее всего, встанет на сторону последнего. Кроме того, штаты не вправе принимать решения, которые ограничили бы гражданские права, охра-

няемые Конституцией США, но они могут принимать решения, расширяющие эти права.

Например, Верховный суд однажды постановил, что штаты имеют право принимать законы, запрещающие употребление наркотиков, даже если оно является составной частью религиозного обряда. Тем не менее, суд штата вправе признать, что такой запрет, принятый законодателями штата, противоречит конституционному праву вероисповедания, установленному данным штатом, и отменить его.

– Все ли штаты используют прецедентное право?

Все, за исключением Луизианы. В этом штате правовая система смешанная. Она включает элементы прецедентного права, но в большей мере полагается на законодательную практику, используемую в других странах мира, в частности – в континентальной Европе и Южной Америке. Луизианское право отчасти восходит к древнеримской традиции, а более конкретно, – берет истоки из наполеоновского кодекса законов, принятого во Франции в 1804 году. Судьи в этом штате не обязаны следовать прецеденту, а руководствуются соответствующей узаконенной нормой. Разница между системами, полагающимися на прецедентное и законодательное право, особенно разительна в сфере коммерции и наследования собственности.

– Какая разница между судами штатов и федераль-

ными?

Суды штата и федеральные суды образуют две самостоятельные системы со своими правилами и процессуальными особенностями. Некоторые типы дел – например, бракоразводные – могут заслушиваться лишь в судах штата. Иные – такие, как слушания о банкротстве – разбираются лишь в федеральных судах. В судах штата рассматриваются все случаи, касающиеся местного права, а также иски, основанные на использовании федерального и конституционного права, если исключительная юрисдикция для их рассмотрения законом не предоставлена федеральному суду. В федеральных судах разрешаются вопросы, затрагивающие федеральное и конституционное право, конфликты между жителями разных штатов (если спор идет о денежной сумме свыше 50 тысяч долларов), гражданами США и иностранцами, а также вопросы разногласия между федеральным и местным правом.

– Чем различаются федеральные судьи и судьи штата?

Федеральные судьи предлагаются для назначения президентом США и утверждаются Сенатом. За исключением судей в судах по делам банкротств, все федеральные судьи назначаются пожизненно. Конгресс, разумеется, может вынести вотум недоверия конкретному судье, который поступил непрофессионально, но это бывает крайне редко. Порядок назначения судей штата варьируется в зависимости от кон-

кретного штата. В некоторых штатах судья является выборной должностью, тогда как в других – судья назначается губернатором. Срок службы их, как правило, ограничен.

ГДЕ СУДИТЬ?

Если вам известны ответы на первые несколько вопросов правового конфликта (кого судить, за что судить и стоит ли вообще судить), то следующий вопрос – где судить того, кого следует судить? Ведь в стране существуют две судебных системы – федеральная и штатная. Мы, таким образом, оказываемся в области процессуального права, которая оценивает правомочность подачи судебного иска в штатной, а не федеральной судебной инстанции, или наоборот. Это вопрос так называемой юрисдикции, т.е. права федерального или штатного суда рассматривать данное дело. Чтобы судебное решение имело юридическую силу, данный суд должен иметь установленное конституцией и законами США и штатов право на его решение с точки зрения существа самого дела.

– Начнем с худшего: вы подали не в тот суд. Что произойдет?

Если ошибка лишь в месте подачи, но выбрана правильная судебная система, то по просьбе ответчика суд может пе-

ревести иск в другое место. Но если вы подали в федеральный суд вместо штатного, то суд иск рассматривать не станет. И если это произойдет в контексте истекающего срока давности, то ошибка может стать необратимой. Срок исковой давности по многим видам правонарушений различается в разных юрисдикциях, и его незнание – дополнительный усложняющий фактор, помимо неправильной подачи.

– Какие дела принимают на рассмотрение федеральные суды?

Федеральные суды, во-первых, имеют исключительную юрисдикцию над делами, которые основываются на федеральных законах. Например, вы запатентовали изобретение, и, поскольку патентное право относится к федеральной области, то судить нарушителя вы будете в федеральном, а не штатном суде. Во-вторых, федеральные суды слушают дела, даже основанные на штатном праве, если физические или юридические стороны являются «гражданами» разных штатов, при условии, что сумма иска составляет от 75 тыс. долл. Например, производительная компания с офисом в Нью-Йорке судит компанию из Нью-Джерси за то, что та поставила ей некачественный бумажный полуфабрикат. Но в таких случаях дело может также слушаться в штатном суде.

– Что касается штатных судов, то какими делами

занимаются они?

В их юрисдикцию входят спорные события, имевшие место на территории данного штата, или обстоятельства, при которых ответчик проживает в этом штате, или, наконец, случаи, когда проживающему в другом штате ответчику повестку в суд вручили в пределах данного штата. По существу это касается самых разных исков, будь то развод, жилищный вопрос, жалоба потребителя, тяжба против строителей, исполнение завещания или иное дело. К примеру, независимо от того, жители каких штатов сидели за рулем двух столкнувшихся автомашин, пострадавший может судить обидчика в том штате, где произошло столкновение. Или, предположим, житель Коннектикута купил машину в Пенсильвании, а та оказалась с дефектом. Покупатель судит продавца за нарушение контракта в Пенсильвании (не Коннектикуте), поскольку там состоялась сделка и находится дилерский магазин. Однако, если представитель магазина прибыл к вам в Коннектикут убедиться в неисправности, то вы можете тут же вручить ему повестку для иска в суде вашего, а не его штата.

– Как следует из сказанного выше, бывают случаи, когда местом разбирательства может быть в равной мере как федеральный, так и штатный суд. Ведь так?

Разумеется, если не считать федеральной юрисдикции над делами, основанными исключительно на федеральном пра-

ве. Многие случаи из тех, которые могут быть направлены в федеральный суд, могут также проходить через штатные инстанции. И тогда истец имеет возможность выбора между федеральным и штатным судами, почти как выбор товаров в магазине – какой больше понравится.

– И какие факторы повлияют на этот выбор?

Один истец, например, может избрать место суда поближе к месту жительства или работы. Другой истец примет во внимание срок исковой давности, который может быть дольше в одном суде, нежели в другом. Важную роль играют репутация судей, порядок отбора присяжных и т. д. В вопросе выбора судебной инстанции существенное значение имеет мнение адвоката истца.

ГДЕ ИСКАТЬ УПРАВУ НА ОБИДЧИКА?

Адвокаты иногда сталкиваются с непростым процедурным вопросом, ответ на который укажет на место, где можно и нужно судить обидчика. Казалось бы, нет ничего проще – пойти в местный суд по известному всем адресу и представить туда жалобу. Однако, тот, против кого готовы завести иск, этому суду может оказаться неподвластен. Поэтому прежде, чем планировать поход в суд, следует убедиться, можно ли там вообще в случае успешного завершения найти управу на от-

ветчика.

– Как обозначается понятие подсудности в юридической терминологии?

В отличие от права суда рассматривать такие-то, а не иные виды исков, в этом случае мы говорим о праве суда вести дело против данного, а не другого подсудного. На языке юристов первое понятие называется предметной юрисдикцией, а второе, которое нас в данном случае интересует – персональной юрисдикцией. Таким образом, чтобы обидчик оказался подсуден, нужно найти суд, решению которого он обязан подчиниться.

– Наверное, самый простой и наименее любопытный вариант – это когда и истец, и ответчик проживает в одном и том же штате, не так ли?

Действительно, установить персональную юрисдикцию проще всего там и тогда, где и когда ответчик имеет место жительства в данном штате, работает в нем или имеет собственный бизнес. Вы не ошибетесь, если подадите иск в суд его собственного штата. Существует общее правило, согласно которому суды штата имеют юрисдикцию над лицами (физическими или юридическими), проживающими или работающими на его территории. При этом не имеет значения, где проживает или трудится истец. Например, вы собираетесь судить в нью-йоркском штатном суде своего знако-

мого, жителя Нью-Йорка, за нарушение контракта. Не играет роли, что сами вы проживаете в Пенсильвании или что переговоры и подписание контракта состоялись тут же, в Пенсильвании, потому что именно нью-йоркские штатные суды имеют власть над всеми своими жителями.

– Бывают ли более интересные ситуации с персональной юрисдикцией? Можно ли судить того, кто и не живет, и не работает в данном штате?

Строго говоря, если ваш обидчик не живет, не бывает и не трудится в этом штате, то и судить его в нем не удастся. Например, будучи подсудным в Нью-Йорке, нарушитель вышеуказанного контракта, однако, неподсуден в Пенсильвании, где вам было бы удобнее всего наказывать виновного. Судить в чужом штате – будет ли это справедливо по отношению к ответчику, у которого с этим штатом нет ровным счетом ничего общего? Такова логика этого правила. Но не бывает правил без исключений, и они довольно интересны. Например, у вас на руках жалоба и повестка в суд на бывшего нью-йоркского партнера, вам известно, что он проводит эти выходные на турбазе в Пенсильвании, и в этот момент ваш агент правомерно вручает ему бумаги в суд (это чем-то напоминает детскую игру в «пятнашки»).

– Этот случай, надо полагать, довольно редкий. Бывают ли более распространенные?

Да, во всех штатах приняты так называемые «водительские» законы, согласно которым виновника автомобильной аварии, хотя он и из другого штата, можно судить там, где он провинился. Допустим, ваш нью-йоркский знакомый рядом с турбазой в Пенсильвании «въехал» на скользкой дороге в другую машину, за рулем которой сидел житель НьюДжерси. Пострадавший, таким образом, может подать иск в Пенсильвании.

– А что если у ответчика некоторое отношение к данному штату все же имеется? Какие связи с ним считаются минимально достаточными в судебных целях?

Можно назвать несколько ситуаций, при которых судья сочтет, что этот минимум связей не ставит ответчика в невыгодное и несправедливое положение. Эти ситуации так или иначе связаны с ведением бизнеса или владением недвижимостью в данном штате. Например, когда в данном штате находится отделение компании, хотя главный ее офис и находится в другом месте. Или когда компания из другого штата пытается реализовать свою продукцию в данном штате и для этого распространяет в нем свои каталоги, дает объявления в газетах, звонит туда по телефону, принимает отсюда по Интернету заказы на поставки и т. п. Если указанные действия носят неединичный характер, то подсудность виновного в чужом для него штате, можно считать, установлена.

ЧТО НУЖНО ЗНАТЬ О СРОКАХ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ?

Вашим делом о несчастном случае занимается адвокат. Видите вы его или слышите не часто, поскольку он весьма занят. Клиентов, таких как вы, у него много, и на ваши вопросы, обращенные к нему, чаще отвечает его помощник. А какие вопросы вас больше всего должны интересовать, и можно ли на них получить ответ, не отнимая время у юриста? По крайней мере, один из них следует выделить сразу – это вопрос о сроке исковой давности. Если вы завели дело о телесном повреждении, и в нем имеется предполагаемый виновник, то, чтобы добиться успеха, необходимо как минимум уложиться в установленные законом сроки подачи в суд на этого виновника. А что определено законом, не является привилегированной информацией, и ее можно получить, не беспокоя своего юриста. Что такое сроки исковой давности, каковы они для отдельных штатов и федеральных дел, от какого момента они отмеряются?

– Срок исковой давности – что это такое?

Каждый штат и федеральный закон устанавливает временной промежуток, в течение которого истец вправе представить в суд дело против своего ответчика, и если он по ка-

ким-то причинам нарушает срок, то теряет право на получение компенсации. Иными словами, «промедление смерти подобно». При этом, разумеется, не существует единого срока давности для всех видов нарушений и всех штатов или федерального делопроизводства – различия подчас настолько существенны, что приходится сомневаться в том, имеется ли в них большая жизненная логика. Например, в штате Нью-Йорк нужно успеть подать в суд как на виновника телесного повреждения, так и на причинившего имущественный ущерб в один срок – в течение 3 лет, а в штате Нью-Джерси в разные сроки – 2 и 6 лет соответственно. Как видим, каждый штат волен решать этот вопрос по-своему, руководствуясь собственными соображениями. Информация о сроках исковой давности легко доступна любому, в том числе самому истцу, на Интернетe и в библиотеках. Поэтому, если вы собираетесь кого-либо судить, то, независимо от своего адвоката, держите в уме срок давности своего дела.

– Зависит ли срок давности от того, кого вы намерены судить?

Не зависит, за исключением ситуации, когда ответчиком выступают местные власти или правительственные органы. Предположим, вы споткнулись на неровной поверхности тротуара и получили телесное повреждение. Надлежащее состояние тротуара находится в ведении городских властей. Порядок ваших действий здесь таков – сначала вы уве-

домляете город о будущем иске, в течение установленного весьма короткого срока (одного месяца, двух или трех, в зависимости от штата), а затем подаете на него в суд, также в пределах весьма короткого срока исковой давности (например, одного года).

– Допустим, вы узнали, что срок исковой давности за полученное телесное повреждение в вашем штате составляет 3 года. С какого момента начинается отсчет времени?

В подавляющем большинстве случаев – со дня, когда был причинен ущерб, будь то телесное повреждение, имущественный урон, нарушение контракта, врачебная ошибка и т. д. Но также бывает, что в течение какого-то времени (месяцев, а то и лет!) пострадавший сам не подозревает о произошедшем. Например, пагубные последствия воздействия токсичных или радиоактивных веществ могут не проявляться в течение длительного времени. В таких случаях «счетчик» для срока давности включается в тот момент, когда вы обнаруживаете эти последствия или должны были бы обнаружить их, если руководствоваться здравым смыслом. Последнее условие весьма неопределенно, но идея такова, что нормальный человек с разумным поведением должен в какой-то момент объективно, а не субъективно, найти причину своего недомогания, с помощью или без помощи врачей.

– А что если не вы судите, а вас судят за то, что могло случиться много лет назад, и если вам показалось, что судья не обращает внимания на то, что дело было слишком давно...

По своей инициативе суд не будет поднимать вопрос об исковой давности. Ответчик должен сам вынести его на рассмотрение суда. Каким образом? Процессуально это может выглядеть по-разному. В одних судах в своем ответе на жалобу истца вам следует указать, что иск несвоевременен, либо, в других судах, подать отдельное прошение о закрытии дела по этой причине.

НУЖЕН ЛИ ВАМ АДВОКАТ?

Перед вами правовая проблема, и вы не знаете, нужна ли вам помощь юриста или можете обойтись без нее. На этот и другие вопросы мы отвечаем ниже.

– В каких случаях без помощи адвоката трудно обойтись?

Юридическая помощь, скорее всего, нужна, если вы собираетесь на кого-то подать в суд или если, наоборот, хотят судить вас. Разумеется, вы вправе собственноручно представлять свои интересы, но делать это, как правило, не рекомендуется. В случае небольшой претензии, поданной в суд малых исков, особой необходимости в адвокате нет. Но если

речь идет о крупных денежных суммах, помощь адвоката желательна, поскольку судебные процедуры весьма непросты, и противоборствующая сторона сама может нанять себе адвоката. В большинстве случаев участие юриста необходимо при оформлении развода, наследства, заключения делового контракта, а также, если вы получили травму или вас обвиняют в уголовном правонарушении. Кроме того, содействие адвоката желательно, если вы вправе рассчитывать на какую-либо помощь от государства, например, на пособие по нетрудоспособности или по социальному страхованию, но государство отказало вам в этой помощи.

– Все ли адвокаты занимаются самыми разными правовыми вопросами?

Нет. Область права – слишком обширный и сложный для этого предмет, и существует множество различных направлений, которых одному адвокату попросту не объять. Некоторые адвокаты специализируются на узких разделах юриспруденции, например, банковском деле, антимонопольном законодательстве, уголовных делах или компенсациях за телесные повреждения. С другой стороны, отдельные юристы могут заниматься несколькими наиболее часто встречающимися правовыми вопросами в целом ряде областей, помогая своей постоянной клиентуре.

– Как определить, какой адвокат вам нужен?

Скорее всего, вы сами догадаетесь, к какой сфере права относится ваш проблема, будь то развод, хулиганское нападение на улице или несчастный случай. Поэтому ищите адвоката, который занимается именно этими делами. В тех редких случаях, когда вы не знаете, к какой юридической категории отнести произошедшее с вами, можно специально проконсультироваться у адвоката, и он поможет вам лучше сориентироваться в ваших поисках. Во многих адвокатских фирмах работают специалисты в разных областях, и поэтому, даже если один юрист не в состоянии разрешить проблему, то возможно, это сделает его коллега.

– Как найти подходящего адвоката?

Поскольку в каждом штате существуют свои требования к лицензированию и работе адвокатов, скорее всего, вам нужен юрист, практикующий в штате, в котором вы проживаете. Один из путей поиска адвоката: поинтересоваться у друзей и родственников, которые в прошлом пользовались юридическими услугами. Узнайте у них имя и номер телефона адвоката. Но, главное, поинтересуйтесь, какими юридическими вопросами он занимался, были ли им довольны клиенты, смог ли адвокат добиться того, за что взялся, отвечал ли он на телефонные звонки, была ли оплата его услуг не слишком высока и т. д. Другие способы найти адвоката – через местную ассоциацию адвокатов, по объявлениям в газете, через местные юридические факультеты универси-

тетов.

– Обязан ли адвокат браться за каждое предлагаемое ему дело?

Нет. Как известно, клиент может выбирать себе адвоката, и, точно так же, адвокат может отказать клиенту, за исключением тех случаев, когда адвокат назначен уголовным судом. Существует много причин, по которым адвокат не захотел бы заниматься данным клиентом. Например, у юриста может накопиться слишком много других дел, чтобы согласиться еще на одно, или юрист может не вполне уверенно себя чувствовать в данной области права, или, наконец, он может попросту не быть заинтересован в вашем вопросе с финансовой или профессиональной точки зрения.

– Как узнать, хорош ли адвокат, которого вы собираетесь нанять?

Судите об адвокатах теми мерками, какими вы судите о других, с кем общаетесь, на работе или в личной жизни. Доверяйте своим инстинктам. Если вам не понравился один адвокат, обратитесь к другому. В любом случае, имеет смысл сначала обратиться за консультацией и нанять юриста, который внимательно отнесся к вашему вопросу и не взял чрезмерную плату за свой совет.

КАК ВЕСТИ СЕБЯ С АДВОКАТОМ?

Клиент может быть недоволен работой своего адвоката, причем по разным причинам. Например, адвокат не держит вас в курсе относительно состояния дел в вашем иске, не выполняет обещаний или не отвечает на телефонные звонки. Возможно также, что адвокат прислал счет, намного превышающий ваши ожидания, или заставляет вас делать то, что, с вашей точки зрения, должен был сделать сам. Короче говоря, ваши отношения с адвокатом испортились, и вы не знаете, как поступить дальше.

– Предположим, я потеряла веру в своего адвоката. Могу ли я отказаться от его услуг?

Конечно. Вы вправе расстаться с адвокатом в любой момент своих отношений. Но было бы неразумно делать это до того, как у вас появился другой адвокат, который вызывает больше доверия, и который был бы в состоянии взять в свои руки ваше дело. Кстати, вы также вправе представлять свои интересы самостоятельно, без юриста.

– Я уволила адвоката, и мне нужно забрать у него дело. Сложно ли это сделать?

Обратитесь к нему напрямую с просьбой о передаче дела или подпишите доверенность, по которой ваш новый адвокат сможет это сделать. Вы имеете право на это, даже ес-

ли не рассчитались с предыдущим юристом, с которым, возможно, завязался спор об оплате. Если он не хочет идти на встречу, возможно, имеет смысл обратиться в местную коллегия адвокатов с жалобой.

– Если адвокат, по вашему мнению, испортил все дело, то можно ли его за это судить?

Да, но, к сожалению, такой иск выиграть довольно трудно. Вы судите адвоката за профессиональную непригодность, иными словами, за то, что тот не применил тех усилий и знаний, которые на его месте должен был бы применить любой предусмотрительный юрист в аналогичной ситуации. Вы, возможно, слышали о том, что в суде необходимо доказывать определенные правовые положения. Каковы эти положения в данном случае? Их несколько, как и в иных исках, связанных с неосмотрительными действиями ответчика. Прежде всего, адвокат был обязан действовать профессионально и осмотрительно. Но он нарушил это обязательство, допустил неоправданную ошибку, либо не совершил того, что должен был совершить. Далее, его проступок стал причиной определенных последствий. И, наконец, эти последствия носят пагубный для вас характер.

– Какое положение труднее всего доказать?

Причинно-следственную связь. Чтобы выиграть дело, нужно доказать не только то, что адвокат существенно отсту-

пил от принятых норм юридической практики, но и то, что, не соверши адвокат непрофессиональных действий, вы бы добились желаемого результата и что ответчик был в состоянии выплатить причитающуюся вам сумму компенсации. Предположим, что пешехода сбила машина, когда он переходил дорогу. Пострадавший нанял адвоката, но тот не подал иск в установленный законом срок. Чтобы выиграть дело против нерадивого юриста, нужно доказать, что у водителя, виновного в происшедшем, была страховка или достаточно личных средств на удовлетворение иска. В противном случае, вам не выиграть дело против адвоката, несмотря на то, что тот допустил явный просчет и что водитель совершенно очевидно виновен в случившемся.

– Мой адвокат не отвечает на телефонные звонки и не реагирует на сообщения, оставленные для него у секретаря. Что делать?

Хотя такое невнимание не является правонарушением, тем не менее, оно может свидетельствовать об определенном отношении. Если не считать такие варианты, как болезнь адвоката или его отсутствие в городе, подумайте над тем, не избегает ли адвокат разговора с вами потому, что вы слишком настойчивы или требовательны к нему. В такой ситуации лучше всего написать адвокату письмо или послать факс, в котором объясняется возникшая проблема и содержится просьба связаться с вами по телефону. Если эта мера

не возымеет действия, у вас есть основания уволить адвоката или пожаловаться в коллегиию адвокатов.

– Клиенту кажется, что адвокат прекратил работать над его делом. Можно ли это расценивать как профессиональную ошибку?

Не обязательно. Если дело действительно заслуживает большего внимания, и, чем дальше, тем менее времени уделяет ему адвокат, то не исключено, что он совершает профессиональную ошибку. В этом клиенту следует разобраться и, если это так, забрать дело и отдать другому юристу. Но в качестве первого шага к разрешению недоразумения свяжитесь с адвокатом и попросите встречи для выяснения отношений.

– Если адвокат обещал сначала выручить компенсацию в размере шестизначной цифры, а сейчас намекает, что дело не стоит и копейки, можно ли его судить на разницу в сумме?

Нет, несмотря на то, что адвокат, возможно, в свое время преувеличил значимость дела, чтобы вы его наняли. Чтобы убедиться в том, что речь идет о той сумме, которую упомянул адвокат, попросите у него свои бумаги, с тем, чтобы показать их постороннему специалисту. Если этот специалист вызывает доверие и считает, что предлагаемая сумма слишком неудовлетворительна, подумайте о том, не имеет ли

смысла поменять адвоката.

– А если адвокат закрыл дело без моего согласия, могу ли я его за это судить?

Возможно, если вам удастся доказать, что сумма, которую он выручил без вашего согласия намного меньше реальной стоимости понесенного ущерба.

– Что делать, если адвокат представил неоправданно большой счет за свои услуги?

У вас есть выбор. Можете оплатить по счету и никогда больше не связываться с этим юристом. Или можете оплатить часть и написать ему письмо с объяснением, почему вы не намерены платить больше. Кроме того, вы можете вообще не платить, пока адвокат не согласится на меньшую сумму. Далее, вы можете обратиться в местную коллегия адвокатов с просьбой об арбитраже. Вы можете также заплатить, но при этом подать жалобу в дисциплинарную комиссию. Наконец, можно уплатить всю сумму, но затем судить адвоката на разницу с реальной стоимостью дела.

КАК САМОМУ РАЗОБРАТЬСЯ В ПРАВОВЫХ ВОПРОСАХ?

Понять суть правового вопроса может даже тот, кто не владеет юридическими знаниями. Найти реше-

ние волнующих вас проблем вполне возможно, вооружившись определенным терпением и знаниями. Каким образом осуществить анализ правового вопроса самостоятельно?

– Допустим, возникла правовая проблема. Как узнать, каким образом она разрешима?

Основная задача самостоятельного поиска решения правового вопроса – определить, какие решения принимались до сих пор при его рассмотрении. Такая информация поможет с определенной степенью вероятности предсказать исход правового конфликта, если, конечно, дело дойдет до суда. Предсказуемость судебного решения покоится на основной доктрине, используемой в американской правовой системе, – суды принимают решения, аналогичные принятым ранее в сходных ситуациях. Чем больше соответствия в фактах между вашим случаем и предыдущим, тем больше вероятности, что нынешнее решение будет принято по аналогии с предыдущим. Правда, 100-процентной гарантии нет, поскольку не существует двух абсолютно одинаковых ситуаций, породивших правовые тяжбы. Вот почему «вероятность» еще не означает «наверняка», и подчас даже опытные адвокаты не в состоянии дать определенный ответ, а отмечают только те или иные положительные и отрицательные аспекты дела.

– Но, как бы то ни было, чтобы предположить, каким будет судебное решение, нужна информация о том, какими материалами пользуется судья в ходе разбирательства, не так ли?

Совершенно верно. В первую очередь, судьи попытаются найти соответствующие нормативные документы законодательного или исполнительного характера на федеральном или местном уровне. Затем судья выяснит, не было ли соответствующих судебных мнений, интерпретирующих те или иные законодательные или исполнительные акты применительно к данной ситуации.

– Какой конкретный случай можно взять за основу в качестве примера?

Предположим, закон данного штата требует от владельцев сдаваемого в аренду жилого помещения содержать его в условиях, пригодных для проживания. Из материалов дела явствует, что квартиросъемщик, нарушив соглашение по аренде, съехал с квартиры под предлогом, что система отопления в квартире не позволяла температуре подняться выше 16 градусов Цельсия. Для того чтобы определить, были ли основания для выезда из квартиры как непригодной для проживания, судья должен обратиться к соответствующим решениям вышестоящих судов, интерпретирующих законодательные или исполнительные нормы, касающиеся пригодности помещений для проживания. Если су-

дебных толкований нет, а имеются лишь законодательные или исполнительные акты по данному вопросу, суд должен сам интерпретировать, что конкретно имелось в виду в данном документе. Если же документ не содержит связи с данной ситуацией, суд обязан интерпретировать, каковым могло быть намерение его авторов при его составлении. Случается также, что законодатели и вовсе не предвидят будущую тему конфликта, и тогда судья обращается к своим коллегам-судьям, уже рассматривавшим этот вопрос (в данном случае речь идет о пригодности помещений для проживания).

– А что надлежит предпринять, если данный вопрос никогда ранее не возникал в законодательной, исполнительной или судебной практике?

В таком случае судья может обратиться к опубликованным материалам на данную тему, ссылаясь на компетентное мнение авторов (специалистов по юриспруденции), которые могли предвидеть пути решения проблемы.

– Где найти материалы, в которых содержатся решения по аналогичным делам?

Имеет смысл воспользоваться Интернетом, вернее, одной из многочисленных систем поиска, действующих там. Кроме того, в каждой библиотеке предусмотрен отдел права, содержащий тот или иной объем соответствующей литературы.

– Если известно, какого рода материалы необходимы, каковы должны быть ваши дальнейшие шаги?

Прежде всего, запаситесь временем и терпением. Для успешного юридического анализа потребуется и то, и другое. Далее, обратитесь к наиболее эффективному и доступному источнику информации, будь то Интернет или библиотека. Затем следует четко сформулировать саму правовую проблему. Для этого необходимо еще раз проанализировать факты и найти ответы на конкретные вопросы.

Например, вас укусила собака:

– существует ли нормативный документ, трактующий аналогичную ситуацию?

– кто виновен в происшедшем?

– имеет ли отношение к делу тот факт, что собака уже укусила кого-то?

– каковы факты, позволяющие судить кого-то и добиваться компенсации?

Если у вас есть ответы на все эти вопросы, попытайтесь определить, принадлежат ли они к той или иной правовой области (уголовному или гражданскому праву, федеральным или местным вопросам юрисдикции, субстантивным или процессуальным и т.п.). И, наконец, обратитесь к поиску литературы и отберите материалы по наиболее общим темам, чтобы затем сузить поиск до конкретных фактов.

Гражданские дела

ГРАЖДАНСКАЯ ИЛИ УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ?

Вы понесли телесный урон, например, в результате пожара в здании, где находились. Выплатит ли ваш обидчик компенсацию по успешному завершению вами гражданского иска или будет наказан по статье уголовного кодекса?

– Какая разница между гражданскими и уголовными правонарушениями?

В случае уголовного правонарушения (например, нападения с причинением серьезных телесных повреждений) виновный совершил проступок против общества, и общество может осудить его. В случае гражданского правонарушения общество не наказывает обидчика, а дает самому пострадавшему право частного иска против нарушителя ради денежной компенсации за причиненный ущерб. Индивидуальные иски включают в себя, например, такие, при которых полученная травма стала следствием несчастного случая, автомобильной аварии, употребления некачественных товаров, инцидента на рабочем месте и т. д. Подобные гражданские иски отражают общепринятое представление о том, что, если од-

но лицо нанесло другому физический, моральный или имущественный урон, то пострадавший должен получить возмещение.

Существуют три вида гражданских правонарушений с нанесением телесных повреждений. Два из них зависят от наличия определенных намерений у нарушителя – это умышленные и неумышленные правонарушения, а один вид не зависит от наличия намерений, и в этом случае нарушитель несет строгую, абсолютную ответственность за происшедшее.

– Что считается неумышленным нарушением?

Это нечто происшедшее в результате неосторожности или небрежности обидчика, действовавшего так, как не поступил бы иной осторожный и предусмотрительный человек в данной ситуации. Примеры таких случаев – приведшее к аварии неосмотрительное поведение водителя за рулем автомобиля, невнимание владельцев универмага к противоаварийному состоянию эскалатора, ставшее причиной падения и травмы и т. п. Если бы предусмотрительный водитель мог предотвратить автомобильную аварию или предусмотрительный владелец магазина мог починить неисправный эскалатор, то лица, которые так не поступили, могут быть признаны виновными в небрежности. Подобные неумышленные правонарушения почти никогда уголовно не наказуемы.

– Что называют умышленным правонарушением?

Умышленным, намеренным считается правонарушение при таком поведении, при котором лицо, нанесшее телесный или материальный ущерб, действует со знанием, пониманием происходящего. Для установления виновности закон не требует, чтобы у обидчика было намерение нанести увечье (которое он на самом деле нанес), нужно лишь, чтобы тот действовал осознанно или с полным безразличием к безопасности других. Например, водитель автомашины захотел слегка напугать пешехода, резко подал машину вправо и в итоге, не желая того, сбил идущего по обочине. В этом случае водитель совершил умышленное правонарушение. Такие нарушения доказать в суде труднее по сравнению с инцидентами, связанными с неосмотрительным поведением, но зато в этих случаях истец, скорее всего, получит большую компенсацию по сравнению с неумышленными нарушениями, разумеется, если ему удастся показать с большой степенью вероятности, что противная сторона действовала умышленно. Кстати, умышленные правонарушения могут быть также уголовно наказуемыми, например, если это нападение с целью нанесения телесных повреждений.

– За какие происшествия нарушитель несет абсолютную ответственность?

В ряде случаев пострадавший имеет право на компенсацию, даже если обвиняемый проявил максимальную осто-

рожность. Основная идея здесь в том, что некоторые виды человеческой деятельности необходимы, но при этом настолько опасны, что даже самый внимательный и предусмотрительный участник этой деятельности не в состоянии полностью исключить риск. В интересах общества разрешается вести подобную деятельность, однако виновные несут полную, абсолютную ответственность за любые увечья, причиненные этой деятельностью. Иски при строгой ответственности, как правило, являются следствием взрывных работ, выпуска товаров с низким качеством, производства радиоактивных веществ и т. д.

– Какой может быть компенсация жертвам несчастных случаев?

Размеры компенсации зависят от видов нарушений. При физическом повреждении пострадавший может получить компенсацию за потерянную зарплату, утраченную полностью или частично способность материально обеспечивать себя и семью, за расходы на лечение, а также за причиненные боль и страдания. При нанесенном уроне имуществу истец может претендовать на возмещение стоимости урона, замену или ремонт имущества. Если речь идет об умышленном нарушении, то, помимо компенсации за телесный урон, боль и страдания, пострадавший часто вправе добиваться дополнительной денежной компенсации. Это денежное вознаграждение, призванное наказать обидчика (част-

ное лицо или организацию) за противозаконные действия, обычно представляет собой крупную сумму. До последнего времени размеры этого вознаграждения практически ничем не ограничивались. Но, несмотря на определенные ограничения, введенные рядом федеральных законов и законов штатов для отдельных видов исков, истцу сегодня куда более выгодно доказывать, что нанесенный его здоровью вред явился следствием умышленного акта со стороны ответчика, а не рядовой небрежности.

ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ГРАЖДАНСКОГО ИСКА

Не раз в жизни каждого могут возникнуть ситуации, в ходе или в результате которых пострадавший понесет определенный материальный, физический, психологический или иной урон. Но имеются ли у него достаточные основания для судебного иска?

– Что следует принять во внимание тому, кто намеревается судить предполагаемого обидчика?

Существует несколько важных правовых вопросов, которые следует задать себе будущему истцу. Прежде всего, следует уяснить, имеется ли у вас достаточно обоснованное приращение, которое может быть удовлетворено с помощью судебного иска. Возьмем пример. Вы совершаете путешествие на пароходе, и после того как капитан корабля слегка вы-

пил вечером, пароход садится на мель, а вы от столкновения падаете на пол с койки, ломаете руку и получаете сотрясение мозга. В данном случае у вас, похоже, имеется вполне обоснованная претензия к капитану и пароходной компании по поводу полученных телесных повреждений. С другой стороны, у вас едва ли может быть оправданный судебный иск против них, если вы сами принимали алкоголь, и по этой причине упали с койки и сломали руку.

– Что еще важно для судебного иска?

Важен также ответ на вопрос о том, есть ли у вас надлежащая процессуальная правоспособность, которая означает, что вы должны лично понести достаточный урон в результате происшедшего. Иными словами, то, что произошло нечто неприятное, еще не означает, что у вас достаточно оснований для иска. Нечто неприятное должно было случиться с вами, а не с кем-то другим. Например, вы не можете судить местную газету за то, что та оклеветала вашего близкого друга, это может сделать лишь сам друг. Вы также не вправе судить местную проектировочную компанию за то, что с ее ведома построено уродливое по форме здание. Вместе с тем, если оклеветали именно вас, или если построенный дом непосредственно вторгается на ваш участок земли, то у вас, вероятно, появится соответствующая процессуальная правомочность для иска.

– Существуют ли еще какие-либо предварительные условия для иска?

Да. Это так называемая исковая давность, которая предполагает, что вы имеете право на судебный иск лишь в течение определенного периода времени после понесенного урона. Этот период варьируется в зависимости от вида иска, а также может иметь разную длительность в разных штатах. Некоторые такие периоды могут составлять несколько месяцев, тогда как иные растягиваются до шести и более лет. Например, если результаты понесенного увечья сразу невозможно обнаружить, как это бывает в случаях радиоактивного заражения, то этот период исчисляется с момента, когда травма была (либо должна была быть) обнаружена. В исках о врачебных ошибках в ряде штатов, однако, установлен жесткий исковой предел, независимо от того, как много времени понадобилось, чтобы обнаружить понесенный телесный урон. Например, в Нью-Йорке он составляет два с половиной года с момента врачебного вмешательства.

– Какие еще факторы следует учесть, прежде чем затевать дело?

Следует убедиться, что судебный иск на самом деле разрешит вашу проблему. Например, у вас вполне обоснованные претензии, но вы осознаете, что судебное разбирательство может затянуться на долгие годы и, соответственно, может не столько помочь, сколько, наоборот, навредить своими ма-

териально-финансовыми последствиями. Потраченные время, деньги и усилия далеко не всегда могут быть возмещены в результате длительного и дорогостоящего иска, даже если в итоге вы добьетесь успешного его завершения. Поэтому следует трезво взвесить такие факторы, как стоимость работы адвоката, наличие свидетелей и улик, доказуемость правового долга ответчика перед вами. Кроме того, нужно иметь в виду, что некоторые иски могут привлечь излишнее внимание прессы, хотите вы того или нет. Наконец, противная сторона сама попытается дискредитировать вас, показать, что ваши претензии надуманы и не отвечают реально происшедшему, и тогда вы можете оказаться в глупом положении, когда придется еще и оправдываться.

– Что касается стоимости услуг адвоката, может ли юрист согласиться на оплату лишь при успехе иска?

Да, и в этом случае его услуги, как правило, обойдутся клиенту в сумму от четверти до трети стоимости компенсации. Вместе с тем, следует учесть, что многие иски не могут обслуживаться адвокатами на этих условиях. Например, уголовные дела, иски о разводе, материальном содержании детей и некоторые другие иски оплачиваются на иных условиях.

О ПРОЦЕДУРЕ ГРАЖДАНСКОГО ИСКА

Вам не удалось добиться мировой сделки без суда в споре с ответчиком, и теперь вы вынуждены передать дело в суд. Каким образом будут развиваться дальнейшие события? Какова процедура гражданского судебного разбирательства?

– В какой суд должно быть передано дело, и по каким законам оно будет рассмотрено?

Вы не можете подавать иск в любой суд по своему выбору. Суд должен иметь право на рассмотрение данного иска. Например, федеральные суды могут заслушать иск, в котором претензии основываются на федеральном праве либо касаются сторон, проживающих в разных штатах. Поэтому следует сразу же определить, идет ли речь о федеральном праве, о законах данного штата или и о том, и другом. Далее, нужно учитывать местонахождение сторон, т.е. если стороны проживают в разных штатах, но сумма иска достаточно велика, то следует обратиться в федеральный суд. По месту жительства истца, или в том штате, где проживает ответчик? В том или другом – на ваш выбор, но при условии, что у ответчика достаточно установившиеся связи с тем штатом, где его судят. Например, если вы проживаете в Техасе, а получили отравление в ресторане, расположенном в Нью-Йорке, то судить ресторан в Техасе вы можете лишь при условии, что этот ресторан там также ведет бизнес. Что касается выбора законов при рассмотрении дела, то чаще всего суд действует

в соответствии с законами того штата, где возник конфликт независимо от того, где находится суд. Все эти условия в конечном итоге серьезно ограничивают выбор суда истцом.

– Иск подан в суд – что дальше?

Вы как истец должны оповестить об этом ответчика. Как правило, копия искового заявления вручаются лично ответчику вместе с повесткой в суд, куда тот должен явиться с ответным заявлением. В некоторых случаях допускается отправка этих документов заказной почтой с уведомлением. Правила оповещения достаточно сложны, и их нарушение может обернуться прекращением дела.

– Чем занимается суд после того, как ответчик оповещен?

Фактически только следит за соблюдением правил дознания. В самом дознании, которое имеет место после подачи в суд, участвуют сами стороны (истец и ответчик), а не судебные органы. При этом могут использоваться различные методы добычи сведений – устные допросы, письменные анкеты, запросы необходимых документов и т. д. В каждом штате свои правила ведения следствия, и иногда суду приходится подталкивать стороны, которые не спешат расставаться с информацией, имеющей значение для расследования.

– Как проводится допрос?

На допросе свидетель дает показания под присягой. Допрос обычно устраивается в помещении адвокатской конторы, которая представляет интересы одной из сторон, в присутствии адвоката допрашиваемого. Судья на допросе не присутствует, но показания записываются судебным репортером и могут быть использованы в ходе дальнейших судебных слушаний, в частности, если свидетель не в состоянии лично выступить на суде. Иногда допустимо делать видеозапись допроса.

– Каким образом проводятся судебные слушания?

Иногда перед самым судом возможна замена места его проведения, в случае, к примеру, если дело получило большую огласку в свете, выгодном для одной из сторон, и возникла опасность, что у присяжных будет предвзятое отношение к делу. Как бы то ни было, если в суде участвуют присяжные, то перед слушаниями производится их отбор, в котором участвуют адвокаты сторон. При отборе адвокаты стремятся заполучить присяжных, которые могут проявить наибольшую симпатию к данной стороне. Если дело слушается без участия присяжных, например, о расторжении брака, то решение по нему будет полностью зависеть от судьи. Такие слушания, как правило, протекают быстрее, нежели те, в которых участвуют присяжные.

– Насколько убедительными должны быть доказа-

тельствва сторон?

Это зависит от типа судебного дела. В гражданских делах степень доказательности не столь высока, как в уголовных, где требуется убедить присяжных вне каких-либо разумных сомнений. В гражданских исках истец, как правило, должен доказать присяжным или судье, что его версия случившегося более вероятна, нежели версия ответчика. В некоторых гражданских исках истец должен доказать свои претензии с большей ясностью и убедительностью (в таком деле, скажем, как о необходимости поместить данное лицо в психиатрическую больницу). Он должен доказать, что ответчик представляет опасность для себя и окружающих.

ЧТО ПРЕДСТАВЛЯЕТ СОБОЙ СУД ПРИСЯЖНЫХ?

Слушания в гражданском суде бывают двух типов – те, которые протекают в присутствии присяжных, и те, которые заслушиваются без них, но перед судьей. В последнем случае судья принимает единоличное решение по данному делу на основании представленных обстоятельств. Чтобы обойтись без присяжных, обе стороны – истец и ответчик – должны об этом специально договориться. Кроме того, в некоторых штатах не разрешен суд присяжных при слушании исков о расторжении брака или распределении имущества по наследству.

В остальных случаях решение по представленным фактам дела принимают присяжные. Каким образом происходит отбор присяжных, какими должны быть наставления присяжным со стороны судьи, каким может быть их вердикт?

– Каким образом осуществляется отбор присяжных?

Прежде всего, отбор присяжных – начальное действие в любом суде с их участием, будь то гражданское или уголовное разбирательства. Участвуют в этом непременно обе противоборствующие стороны. Такой отбор призван устранить потенциально необъективных присяжных. В действительности же, каждый (истец и ответчик) пытается сохранить тех претендентов на роль присяжных, которые более сочувственно отнеслись бы к данной стороне.

Как происходит отбор присяжных? Судья собирает группу кандидатов в присяжные в помещении суда, и из общего числа их в конечном итоге останутся 12 человек плюс один или два запасных. Судья задаст им вопросы: чем занимаются, знакомы ли с участниками судебного разбирательства, включая адвокатов сторон, насколько известны им сообщения из прессы о готовящемся судебном процессе. После этого адвокаты сторон лично (или через судью, если слушания протекают в федеральном суде) зададут кандидатам вопросы с целью выявления, насколько предвзятым может быть их

отношение к истцу или ответчику.

– Какие это могут быть вопросы?

Например, адвокат может поинтересоваться, какие журналы читает кандидат в присяжные. Допустим, в суде рассматривается иск против компании, производящей табачные изделия, а опрашиваемый подписан на журнал, посвященный увлечению курением сигар – наверняка адвокат истца постарается исключить такого кандидата. Или, предположим, речь идет об иске пострадавшего в результате нетрезвого вождения, и при этом претенденткой в присяжные является женщина, сын которой погиб в автомобильной аварии по вине пьяного водителя – в этом случае ответная сторона попытается не допустить женщину к участию в суде присяжных. Иногда опрос свидетелей напоминает просветительские лекции, в ходе которых адвокат выясняет, знакомы ли слушающие с тем или иным правовым понятием, а затем дает подробное разъяснение.

– Какого рода наставления присяжным дает судья, и когда это происходит?

Это происходит в конце слушаний, после того как обе стороны завершили обсуждение дела, а адвокаты выступили с заключительным словом. Судья объясняет, каким образом применить соответствующие правовые положения к обстоятельствам дела. Он разъясняет присяжным, над чем им сле-

дует поразмыслить, принимая решение по иску. Иногда присяжным предлагается список вопросов, на которые им надлежит ответить. При этом присяжные имеют право рассматривать лишь те доказательства, которые были представлены в ходе слушаний, и никакие иные, а также, возможно, оценить поведение свидетелей с той точки зрения, заслуживают ли они доверия.

– Что происходит после наставлений судьи присяжным?

Последние направляются в отдельное помещение для принятия вердикта. В отличие от самого слушания, в ходе которого все выступления записываются судебным клерком стенографически или на магнитную ленту, обсуждения присяжных остаются полной тайной для остальных (хотя присяжные вправе впоследствии поделиться своими впечатлениями).

– Должен ли вердикт быть единогласным?

Обычно да, если слушания проходят в федеральном суде, хотя даже в этом случае допускается вердикт, принятый большинством присяжных, если речь идет о гражданском иске. В судах отдельных штатов (например, в штате Орегон) также может быть разрешен вердикт большинства – как в гражданских, так и уголовных делах. В Нью-Йорке требуется единогласный вердикт в уголовных делах, но достаточ-

но мнения большинства – в гражданских. Чаще всего присяжные приходят к единому решению, и если этого не происходит, судья аннулирует результат слушаний. В этом случае прокурору или истцу предстоит решать, имеет ли смысл подавать иск вновь.

КАК ДОБИТЬСЯ ДЕНЕГ ПО СУДУ?

Вы, наверное, слышали, или даже знаете на собственном опыте, о том, что денежные постановления суда зачастую так и не претворяются в жизнь. Реализовать их не представляется возможным потому, что у ответчика не обнаружено финансовых средств или собственности на удовлетворение иска. Стоит ли вообще затевать судебное дело, если известно, что у ответной стороны нет денег на компенсацию? А что если деньги или имущество у вашего обидчика все-таки имеются, и добиваться благоприятного решения суда имеет смысл? Или, уже имея постановление суда в свою пользу, как затем добиться его претворения в жизнь?

– Не следует тратить сил и времени на обидчика, от которого добиться денег «как от козла молока». Это основной практический совет. Какой еще совет можно дать в этой связи?

Другое важное соображение – не ждать милостыни от су-

да. По собственной инициативе суд не станет заниматься прямым переводом денег в ваш карман, и поэтому, если проигравший ответчик добровольно не выполняет постановления суда, то поиск его средств полностью ложится на ваши плечи. Если таковые обнаружить все-таки удастся, то далее используем существующие правовые механизмы по их получению. Последние зависят от того, чем именно «богат» ответчик. При этом отнюдь не все или любые виды его имущества могут поменять владельца. Вы не вправе, например, отобрать у него личную собственность – телевизор из гостиной, одежду из шкафа или автомобиль из гаража, если его рыночная цена не выше определенной суммы (2 тыс. долл. в ряде штатов).

– Как быть, если ваш противник объявил себя банкротом?

Это может лишь осложнить дело, если суд по делам банкротств списал его задолженности по разделу 7 федерального законодательства, и если имя истца как кредитора фигурировало в заявлении должника. Как и у кредитных организаций (таких как банк), у частных кредиторов (таких как истец) шансы получить с него в случае банкротства хотя бы копейку равны нулю, за исключением случая, при котором задолженность была обеспечена залогом, например, в виде недвижимости.

– А каковы сами способы получения денег по суду?

Самый простой из них – вычет части, до 25 проц., из заработной платы. Разумеется, не забудьте, что для этого нужно судебное решение в вашу пользу. И речь должна идти о регулярном и постоянном заработке в размере свыше уровня бедности. При этом, если ответчик работает сам на себя, то мы вообще не можем говорить о зарплате, и такого рода вычет невозможен. Если у вас имеются сведения о работодателе, то судебный исполнитель, располагая ими, свяжется с ним сам. Понятно, что сумма вычета не бесконечна и не может оставить должника с получкой ниже, чем официальная минимальная заработная плата.

– Как добиться реализации денежного решения суда от того, кто сам себе и работодатель, и работник?

Придется поискать, имеет ли он где-нибудь банковские вклады или недвижимость. Сведения о банковских вкладах должны включать название банка, адрес местного отделения, номер счета и имя вкладчика. Аналогичная информация требуется, если речь идет о ценных бумагах, таких как акции или облигации. Добыть эти сведения нелегко, и часто не обойтись без помощи частной сыскальной службы. Кроме того, бывает, что обнаруженный счет оформлен на нескольких лиц, включая посторонние, и тогда можно претендовать лишь на долю в сумме на счету.

– Обнаружилось, что проигравший по суду – владелец недвижимости. Как ее использовать для погашения долга?

Прежде всего, нужно зафиксировать судебное решение против должника в местном отделе регистрации недвижимости. И далее следует запастись огромным терпением. Проигравший не обязан продавать свою собственность, несмотря на судебное решение, и информация о задолженности может «всплыть» лишь тогда, когда он решит продавать недвижимость либо переоформлять кредит под нее в банке. К сожалению, даже при ее продаже не гарантировано, что вы получите какую-либо сумму, так как у ответчика могли оказаться другие кредиторы, которые выстроились в очередь за его средствами еще до вашего появления со своими претензиями. Так что, получение денег от должника любым из существующих способов, даже при наличии положительного судебного решения, часто связано с большой «головной болью».

ЧТО ТАКОЕ КОЛЛЕКТИВНЫЙ ИСК?

На страницах прессы в последние годы публиковались сообщения о том, как та или иная группа клиентов страховых компаний, недовольных проданными им страховыми полисами, успешно или безуспешно пыталась судить своих обидчиков. В этих случаях речь шла

о так называемых коллективных или групповых претензиях, при которых в качестве истца выступает группа лиц. Что представляют собой коллективные иски?

– На каком фактическом основании может быть выдвинут групповой иск?

Представьте себе, что вас, с вашей точки зрения, обманули, будь то продавцы страховых полисов или – наоборот – те, кто, допустим, взял с вас деньги на то, чтобы судить тех же продавцов страховых компаний, и не вернул их. Представьте себе также, что тех, кто оказался в положении, аналогичном вашему, много десятков, сотен или даже тысяч человек. Случилось так, что многие из обиженных собрались вместе и решили, что нужно предпринять какие-то юридические шаги, чтобы получить компенсацию за злоупотребления обидчиков, из-за которых они понесли материальный урон. Таким образом, фактическим основанием для коллективных или групповых исков могут быть самые различные злоупотребления или нарушения, которые негативно отразились на благополучии целой группы пострадавших.

– На каком юридическом основании строится коллективный иск?

Не вдаваясь в детали, отметим, что это такой иск, когда один или несколько участников представляют жалобу в суд от собственного имени и имени всех остальных пострадав-

ших, находящихся в аналогичной ситуации, т.е. пострадавших по одной и той же причине. Можно сказать, что групповые иски оправданы тогда, когда большая группа лиц имеет одинаковые претензии к обидчику и когда индивидуальные претензии весьма невелики в денежном выражении и невыгодны, если их подавать отдельно. Например, некий банк взимал со своих клиентов слишком высокий процент по кредитным карточкам. В таком случае один из клиентов может выдвинуть групповой иск от имени всех клиентов против банка, обвиняемого в ростовщических процентных ставках. Если банк будет признан виновным, ему придется выплатить компенсацию каждому члену группы клиентов, выдвинувшей иск. Обычно зачинателями групповых исков от лица потребителей выступают местные прокуроры, хотя частные юристы также могут брать на себя такую роль.

– Какова процедура группового иска?

Прежде всего, после подачи в суд коллективного иска, состав группы лиц должен быть утвержден судьей. После этого наступает период расследования, в ходе которого стороны обмениваются соответствующей информацией, имеющей отношение к судебному делу. Поскольку этот период может затянуться на долгое время, параллельно могут вестись переговоры о мирном урегулировании конфликта. Если же таковое не будет достигнуто, то дело передается на судебные слушания. Как и в случае прочих гражданских исков, су-

дья вправе заслушать дело единолично, если речь не идет о денежной компенсации. Например, истцы, уволенные с работы, требуют восстановления на ней, и эту часть судебного разбирательства заслушает судья без участия присяжных. Когда же истцы требуют также денежной компенсации, то вопрос о том, какова ее сумма, будут решать присяжные. В целом же роль судьи куда более весомая в ходе групповых исков по сравнению с обычными индивидуальными гражданскими разбирательствами.

– Кроме определения состава группы истцов, что также должен решать судья?

Это целый ряд вопросов. Например, распространяется ли понесенный ущерб в равной степени на всех членов данной группы? Можно ли с достаточной точностью идентифицировать большинство членов группы и установить место их жительства? Не будут ли члены группы ущемлены в своих правах по сравнению с правами каждого из них в случае индивидуального иска? Как уведомить всех членов группы о том, что они являются участниками поданного судебного иска? Кроме того, судья должен проследить за тем, чтобы было обеспечено адекватное юридическое представительство интересов всех членов группы, чтобы в случае мировой сделки она носила справедливый характер, и чтобы присужденная сумма компенсации была правильно распределена между участниками группы.

– Каковы наиболее распространенные случаи коллективных исков?

Классовые иски наиболее часто используются в случаях, когда, например, целая группа людей пострадала от отравляющего воздействия на окружающую среду данного района, будь то химическое производство, отходы промышленности или иные пути загрязнения. В прошлом в пользу группы пострадавших были разрешены иски, когда участники группы подвергались действию токсичных отходов или когда фармацевтические компании выпускали вредные для здоровья препараты. Вместе с тем, существует мнение, что групповые иски не следует использовать в случае серьезных индивидуальных телесных повреждений, поскольку каждый пострадавший мог бы получить большую компенсацию, решись он затеять отдельное дело. Это спорный вопрос, и его следует решать применительно к конкретному случаю понесенного ущерба.

О СУДАХ МАЛЫХ ИСКОВ

Предположим, что вас обманули, когда вы рассчитывались за ремонт машины, или сосед не возвращает взятые в долг деньги. Что делать? Для этого существуют специальные суды, в которых рассматриваются иски на небольшие суммы – так называемые суды малых

исков. Как они действуют, и в каких случаях в них следует обращаться?

– Что такое суды малых исков?

Это особые суды, в ведение которых данный штат передал некоторые виды исков. Хотя сфера юрисдикции каждого подобного суда может варьироваться от штата к штату, суды малых исков, как правило, рассматривают дела, в которых сумма иска составляет до 2 или 3 тыс. долларов. Тем самым споры относительно небольших денежных сумм или имущества незначительной ценности рассматриваются именно в этих судах. Кроме того, здесь, например, слушаются тяжбы между владельцами домов и квартиросъемщиками, между сторонами-участницами контрактов на небольшие суммы и некоторые другие виды исков.

– Какие споры не рассматриваются в судах малых исков?

Суды малых исков весьма привлекательны для многих, но отнюдь не всякие мелкие дела могут быть переданы туда. Например, иски в сфере брака и семьи, развод или содержание ребенка, споры о владении недвижимостью могут решаться лишь в обычных судах. Кроме того, другие споры, в которых возникают трудные правовые вопросы или которые связаны с телесными повреждениями, хотя и можно было бы передать их в суд малых исков, не стоит туда на-

правлять именно из-за правовой сложности и серьезности понесенного ущерба. В спорах на потребительской основе также могут возникнуть непредвиденные осложнения, из-за которых пожалеешь, что связался с судом малых исков. Это вызвано тем, что в этих судах обычно допускаются встречные иски со стороны ответчика. Например, вы подали в суд, а у ответной стороны встречный иск против вас. Ваш ответчик появится в суде в сопровождении адвоката и добьется судебного решения в свою пользу, а вы опять невинно пострадаете.

– Какова процедура рассмотрения дел в судах малых исков?

Она гораздо проще и менее продолжительна, чем в обычных судах. Дело, как правило, решается судьей, а не присяжными, а сами слушания назначаются вскоре после подачи, без особых задержек, в отличие от обычных судов. В большинстве случаев, кроме того, стороны представляют себя сами, без участия адвоката, в связи с дороговизной адвокатских услуг и ограниченной максимальной суммой иска.

– Может быть, имеет смысл решить спор полюбовно еще до суда?

Определенно. Прежде чем подавать в суд малых исков имеет смысл связаться с предполагаемым ответчиком и попробовать договориться мирно, поскольку любое судебное

дело сопряжено с определенным риском и расходами. Иск может занять длительное время. Кроме того, его исход непредсказуем, особенно в случае, если суд полагается лишь на показания сторон, причем словесные. Наконец, даже при благоприятном результате, от проигравшей стороны не всегда легко добиться выплаты компенсации.

– Существуют ли другие пути разрешения мелких споров?

Да. Во многих районах действуют специальные посреднические комиссии. Они обычно работают на бесприбыльной, некоммерческой основе и взимают весьма скромную плату за свои услуги. Их названия можно найти в телефонном справочнике или узнать у судебного клерка. Эти организации предоставляют в распоряжение сторон примирителя-посредника, который пытается привести конфликтующие стороны к согласию. Следует иметь в виду, что этот посредник не выносит решений о том, кто прав и виноват, а лишь помогает сторонам найти общий язык. Если спор серьезным образом отразился также на личных отношениях его участников, примиритель может сыграть положительную конструктивную роль в сближении сторон.

КАК РАЗРЕШИТЬ СПОР БЕЗ СУДА?

Часто в ходе бизнеса между сторонами-участника-

ми сделок возникают споры, которые затем выносятся на повестку судебных заседаний. Судебные тяжбы отнимают время, требуют много внимания и стоят больших денежных затрат. Поэтому в последние годы бизнесмены все чаще стараются избежать судебных противостояний, прибегнув к арбитражу или посредничеству.

– Чем американские суды могут не устраивать участников конфликтов?

Тем, что они перегружены количеством дел, а также тем обстоятельством, что спор разрешается судьей, который может иметь лишь поверхностное представление о той профессиональной или деловой сфере, в русле которой произошел конфликт. Кроме того, длительность разрешения тяжбы заведомо обрекает ее участников на немалые расходы на услуги адвокатов, и это вполне естественно, когда речь идет о долгих месяцах судебного противоборства. В итоге участники разбирательства, возможно, зададутся вопросом о том, стоило ли тратить столько времени и денег, если решение не окупило этих расходов. В связи с этим, многие сегодня обращаются к альтернативным способам разрешения споров – арбитражу или посредничеству.

– Что такое арбитраж?

Это понятие отнюдь не ново, а означает оно следующее: стороны избирают одного или нескольких арбитров, кото-

рые заслушивают содержание спора и выносят решение в результате специальных слушаний. Арбитраж напоминает судебное разбирательство тем, что протекает в официальных условиях, и тем, что в ходе слушаний даются свидетельские показания сторон под присягой и рассматриваются вещественные доказательства. Кстати, арбитражный судья может отказаться принять в качестве улики тот или иной экспонат на том же основании, что и обычный суд.

Метод выбора арбитра может варьироваться в зависимости от типа конфликта и места, где спор произошёл. Кроме того, в самих деловых контрактах стороны часто указывают, что, в случае возникновения споров, последние будут разрешены в арбитраже, а именно в соответствии с требованиями Американской арбитражной ассоциации. Требования арбитражной ассоциации регулярно публикуются, как и списки имен официально зарегистрированных арбитров, занимающихся разными видами споров. Таким образом, конфликтующие стороны могут выбрать себе подходящего арбитра из этого списка. В некоторых случаях стороны предпочитают более сложную процедуру выбора, при которой каждая сначала изберет себе арбитра по вкусу, после чего последние представят, по взаимному согласию, третье лицо в качестве главного – «нейтрального» судьи арбитража. В этом случае спор будет разрешен большинством судебных голосов.

– В чем основные преимущества и недостатки ар-

битража?

В отличие от обычного суда, арбитр, как правило, хорошо осведомлен о данной области спора, ее порядках и нормах. Это позволяет избежать услуг дорогостоящих экспертов. Вместе с тем, из-за весьма формализованной процедуры слушаний, напоминающих судебные, разрешение спора может состояться не намного быстрее, чем если бы стороны прибегли к обычному суду. В связи с этим часто приходится обращаться за помощью к адвокату, без которой не разобраться в деталях делопроизводства, но которая обойдется недешево. Именно соображения экономии средств вынуждают искать другой способ примирения или разрешения спора.

– Какой это способ?

Это так называемое посредничество – путь, который становится все более популярным в стране. Этот способ узаконен законодательством Нью-Йорка и официально признан его высшим судом. Посредничество напоминает арбитраж тем, что стороны избирают нейтральное третье лицо для заслушивания претензий. Отличие от арбитража, однако, состоит в том, что примиритель-посредник не имеет права выносить решение в пользу той или иной стороны. Более того, он не может заставить стороны прийти к мирному урегулированию. С другой стороны, сами конфликтующие стороны ищут помощи посредника, поскольку они заинтересованы в мирном урегулировании.

– Какова процедура посредничества?

Назначается общее слушание, в ходе которого участники представляют свои факты и аргументы, после чего посредник отдельно встречается с каждой из сторон, нащупывая почву для соглашения и оценивая сильные и слабые точки в позициях участников. При этом стороны вполне могут обойтись без помощи юриста, представляющего их интересы. Более того, все подобные заседания проходят в условиях секретности, и их содержание не фиксируется на бумаге. По закону, любые сведения, разглашенные на этих заседаниях, не могут быть занесены в судебные улики, а посредник не может быть вызван в суд для дачи показаний в случае, если конфликт не исчерпан. Простая процедура посредничества делает ее привлекательной для деловых людей, заинтересованных в скорейшем разрешении споров. По статистике, около 75 процентов споров с участием посредников завершаются обоюдным согласием. Неудивительно, что этот путь пользуется популярностью в самих судах, где судья может потребовать от сторон сначала обратиться к посреднику и лишь затем, в случае неудачи, вернуться в суд.

Трудовая деятельность

О НАЙМЕ НА РАБОТУ

Вы – программист и решили перейти на другую работу. Вы разослали свою характеристику в ряд компаний и получили несколько приглашений на предварительное собеседование. В ходе собеседований вас спрашивали в основном одно и то же: об обязанностях программиста, о дисциплинах, которые вы проходили в колледже, о том, насколько вам нравится работать в коллективе, или как бы вы решили ту или иную производственную задачу. Но на одном собеседовании представитель компании стал задавать много личных вопросов: «Собираетесь ли вы замуж? Вы курите? Вас когда-либо арестовывали?» Вы не поняли, с какой целью были заданы эти вопросы, и не были уверены, стоит ли на них отвечать. Каковы права сторон при найме на работу?

– Какие вопросы можно и нельзя задавать в ходе опроса кандидата на рабочее место?

Согласно федеральным законам и законам отдельных штатов, работодатель вправе интересоваться лишь тем, что касается квалификации кандидата и его профессиональной пригодности к данной работе. Не разрешаются вопросы лич-

ного характера, которые могут быть использованы с целью дискриминации. Это не значит, что в реальной жизни такие вопросы не задаются. Например, даже вопрос о том, из какой страны родом вы или ваши родители, может оказаться не столь безобидным, если представитель компании таким способом пытается определить вашу этническую принадлежность. Если, с другой стороны, вопрос такого характера задается всем кандидатам, а ответ на него никак не используется в решении о найме, то это допустимо. Однако если из всех кандидатов лишь женщин спрашивают о том, состоят ли они в браке, или если компания не берет на работу тех, у кого дети в возрасте до пяти лет, то такая практика найма, скорее всего, неправомерна. Кстати, если вас уже взяли на работу, а затем поинтересовались, состоите ли вы в браке и имеются ли у вас дети, то эти вопросы оправданы, поскольку имеют прямое отношение к налогам и страхованию.

– Предположим, что работодатель решил проверить ваш трудовой стаж, запросив информацию в компании, где вы работали раньше? Каковы правила на этот счет?

Будущий работодатель вправе делать такие запросы, но это также означает, что бывший работодатель вправе предоставлять любую информацию о вас. Сведения личного характера обычно недопустимы для разглашения, поскольку

ку могут послужить основанием для дискриминации против бывшего работника. Это касается, например, возраста, национальности, состояния здоровья, кредитной истории или сексуальной ориентации. В целом работодатели очень строго придерживаются правил, установленных как на федеральном уровне, так и на уровне штата, для любых ситуаций трудовой деятельности, начиная с найма на работу и вплоть до выплаты последнего чека. Законы, регулирующие поведение нанимателя, могут касаться всех без исключения работодателей, будь то частная компания, правительственное учреждение, религиозная организация или некоммерческое предприятие. Они также могут относиться лишь к частным нанимателям или, например, освобождать от основных ограничений мелкие компании, в которых занято менее 15 работников. Кроме того, особые нормы существуют для частных компаний, выполняющих работу по контрактам с государственными учреждениями.

– Допустим, кандидат добивается места в финансовой компании. Работодатель намерен проверить его кредитную историю. Допустимо ли это?

Да, несмотря на то, что право на частную жизнь охраняется конституцией. Проверка кредитной истории уместна и оправдана не только потому, что предлагаемая работа связана с финансами и возлагает особую ответственность на будущего работника, а также потому, что федеральный

закон позволяет работодателю это делать. Правда, некоторые штаты, например, Калифорния, несколько ограничивают это право, требуя от работодателя, чтобы тот оповестил кандидата на рабочее место о том, что он сделает запрос о кредитной истории. Если вам затем отказали в месте на основании информации из кредитного бюро, компания обязана сообщить название и адрес этого кредитного бюро.

– Разрешаются ли какие-либо другие проверки кандидатов на работу?

Вполне, если эта проверка имеет отношение к характеру предлагаемой работы, и если ее проходят все кандидаты на данное место, а не некоторые выборочно. Вместе с тем, врачебные освидетельствования, как правило, недопустимы. Психологические проверки – тоже, если проводятся с медицинской, а не иной целью. Что касается отпечатков пальцев или фотографий, то требовать их могут лишь в случае трудоустройства на такие должности, как, например, полицейский, водитель, работник по уходу за ребенком или учитель. Но сначала вам должны предложить рабочее место, а затем проверить отпечатки пальцев или попросить фотографию, а не наоборот.

– Можно ли проверять с помощью детектора лжи, а также на употребление наркотиков или наличие вируса СПИДа?

Использование нанимателем детектора лжи разрешается при устройстве на работу в охрану, инкассаторскую службу или на производство и распределение оружия, табачных изделий и алкогольных напитков. Проверки на употребление наркотиков разрешены практически во всех штатах, и наниматель имеет право отказать в работе кандидату, который не прошел ее. При этом в ряде штатов требуют, чтобы компания заранее оповестила кандидата о предстоящей проверке. На наличие вируса СПИДа можно проверять лишь после того, как кандидату уже предложили работу и часто лишь с письменного согласия работника. Но даже если анализ дал утвердительный результат, его могут законно уволить лишь в том случае, если компания может доказать, что предложенная работа не допускает наличия вируса.

ЗАРАБОТНАЯ ПЛАТА, СВЕРХУРОЧНЫЕ ЧАСЫ И ОТПУСКА

В наше время кто не работает большую часть свободного ото сна времени? Хорошо, если при этом нас удовлетворяет сама работа. Но, независимо от того, так это или нет, все мы хотели бы получать столько денег и иметь столько отпускных дней, сколько заслужили своим трудом. К счастью, для нас, работников, существуют федеральные законы и законы штатов, защищающие наши права.

– Не секрет, что некоторых работодателей подозревают в нарушении норм оплаты наемного труда. Каковы правовые преграды для подобных нарушений?

Наиболее важные законодательные положения, обеспечивающие права работника, содержатся в так называемом Законе о трудовых нормах. Этот закон определяет длительность рабочей недели и минимальную федеральную заработную плату, устанавливает требования к сверхурочной работе, ограничивает использование детского труда. Известно, что именно этот закон нарушается чаще всего, хотя в области трудового законодательства существуют и другие правовые документы, которые должны соблюдаться работодателями. Законы штата или местные нормы также должны выполняться, а они иногда носят еще более строгий характер. Поэтому, если, например, согласно федеральному закону, вы не можете работать более 40 часов в неделю и получать менее 5,15 долларов в час – это не значит, что ваш работодатель соблюдает все законы. Он может нарушать нормы штата или города, устанавливающие 35-часовую рабочую неделю и минимальную часовую зарплату в размере 5,25 долларов. Чтобы узнать о местных трудовых законах, следует связаться с отделением департамента труда штата и запросить письменные инструкции по интересующему вас вопросу. Обычно этот вопрос решается быстро.

– Допустим, ваш работодатель отказывается платить повышенную зарплату за сверхурочные часы, по той причине, что вы являетесь руководителем отдела. Имеет ли он на это право?

Вполне возможно. Некоторые категории работников, выполняющих руководящую или административную работу, не входят в сферу действия Закона о трудовых нормах. К ним также относятся профессиональные работники – такие, как врачи, учителя или юристы. Для управленцев существует такое правило: если более 80 процентов рабочего времени вы занимаетесь администрированием, то действие указанного закона на вас не распространяется, и, соответственно, вы не можете претендовать на особую оплату за сверхурочную работу. Для профессиональных работников такого правила нет, поскольку считается, что они, прежде всего, заняты менее нормированной интеллектуальной деятельностью. Еще один фактор в оценке применимости данного закона – это уровень заработной платы. Чем она выше, тем менее можете вы рассчитывать на оплату сверхурочных часов. Но, на самом деле, в части, касающейся сверхурочной работы, закон гораздо более детализирован, нежели наши пояснения, и во всех тонкостях трудно разобраться без специалиста.

– Может быть, наниматель вправе за сверхурочные часы компенсировать не чеком, а предоставлением

отгула?

Многим работникам такая форма оплаты знакома. Тем не менее, как это ни странно, она в большинстве случаев противоправна. Как правило, лишь государственные ведомства имеют право предложить отгул вместо денег, но на определенных условиях: если это предусмотрено контрактом о найме, составленным при участии представителей профсоюза, или если начальство и работник договорились об этом еще перед наймом на работу. В этом случае количество предоставленного свободного времени должно в полтора раза превышать количество отработанных сверхурочных часов. Лишь немногие штаты допускают подобную компенсацию, да и то лишь тогда, когда сам работник по собственной воле и в письменном виде попросил о ней.

– В каких случаях возможна более низкая оплата труда по сравнению с минимальной заработной платой?

Если вы получаете также чаевые, то сумма зарплаты будет зависеть от размеров чаевых. Допустим, минимальная зарплата в вашем штате, как и федеральная, составляет 5,15 долларов (кстати, в некоторых штатах, например, Коннектикуте, Нью-Джерси или Массачусетсе она выше). Вы работаете официанткой и получаете определенные чаевые. В этом случае ваш работодатель вправе половину суммы чаевых, но не более 2,12 доллара в час считать частью выплачи-

ваемой им зарплаты. Иными словами, он может платить вам на 2,12 доллара меньше, чем минимальная заработная плата, т.е. 3,03 доллара в час.

– А гарантировано ли законом право на отпуск?

Как это ни парадоксально, правда, которую лучше не знать, такова: нет ни одного закона, обязывающего работодателя предоставлять работнику свободное время, будь то в виде отгула, отпуска или выходного дня. Если вам оплатили несколько недель отпуска, то не потому, что таков закон, а потому, что таков обычай. Соответственно, требования, устанавливаемые нанимателем к получению этих льгот, весьма произвольны в отношении того, как и когда они предоставляются. Например, вам могут дать отпуск лишь через 6 месяцев, а то и больше, после начала работы, если вы работаете неполный рабочий день. Кроме того, администрация может определять сроки, в пределах которых отпуск должен быть использован. Единственное правило, которое здесь существует, касается дискриминации: работодатель не вправе устанавливать разные порядки для разных работников.

ПЛАТЯТ ЛИ ЗА СВЕРХУРОЧНЫЕ ЧАСЫ?

Вы работаете, как и в примере выше, программистом в крупной компании. Дорожите хорошим к себе отношением. Правда, настроение иногда омрачает то, что раз

*или два в неделю рабочий день произвольно увеличивает-
ся на несколько часов. При этом, деньги за переработку
не платят. Насколько это правомерно, и, вообще, что
делать в таких случаях? Учитывает ли подобные ситу-
ации законодательство?*

– Что понимать под сверхурочной работой?

Федеральные законы и законы штата требуют от работо-
дателя, чтобы оплачивались часы работы сверх тех, кото-
рые установлены для данного вида труда. Как правило, стан-
дартным количеством часов считается 40 часов в неделю.
Но в некоторых штатах учитывается число рабочих часов
в день – например, в Калифорнии, это 8 часов в день, и ра-
бота сверх этого должна быть оплачена.

– Какова сумма этой оплаты?

Оплата за сверхурочные, в случае, если работник имеет
на нее право, на 50% превышает обычную почасовую опла-
ту. Иными словами, за каждый из переработанных часов ра-
ботник должен получать в полтора раза больше, чем за каж-
дый обычный час.

**– Кому положена дополнительная плата за сверх-
урочные часы работы?**

По закону, платить за переработку обязаны отнюдь
не всем категориям работников. Прежде всего, дополни-

тельная оплата труда не положена работникам, выполняющим руководящие функции или представителям высококвалифицированных профессий. Допустим, если в своей работе вы принимаете управленческие решения и руководите работой сотрудников, или работаете в организации врачом или юристом, то вы не можете рассчитывать на то, что ваш работодатель предложит вам дополнительные деньги за переработку. Управленческими считаются задания, требующие специализированных или технических знаний для осуществления руководства над деятельностью двух или более подчиненных. Профессиональными же считаются занятия, связанные с творческой деятельностью или требующие знаний, связанных с более продвинутым образованием сверх обычного высшего.

– Как определить, имеет ли вы право на сверхурочную оплату?

Ответ на вопрос о том, распространяются ли на вас федеральные законы и законы штата, регулирующие сверхурочную оплату, зависит от того, в каком бизнесе вы трудитесь. А именно, если годовой доход бизнеса менее 500 тысяч долларов, то, какую бы работу вы ни выполняли, требование к оплате сверхурочных на вас не распространяется. Другое дело, что, каким бы ни был размер компании, ее работники, как правило, имеют право на официальную минимальную заработную плату, установленную Конгрессом США. Далее,

даже если ваша компания подпадает под действие указанного трудового законодательства, это не значит, что вам обязаны платить за переработанные часы.

– Каких групп работников в таком случае правило о дополнительной оплате за сверхурочные не касается?

Возьмите, например, внештатных агентов по продаже, которые проводят большую часть рабочего времени вне стен компании, продавая товары или услуги или принимая заказы. Дополнительная оплата им не положена. Не могут на нее рассчитывать также независимые подрядчики, специалисты в области компьютерной технологии, такие как программисты, системные аналитики, компьютерные инженеры, при условии, что они получают установленную среднюю зарплату, сотрудники средств массовой информации, транспортные работники, сельскохозяйственные рабочие, временные работники в сфере развлечений, например, парков отдыха или кинотеатров, и некоторые другие категории работников. Таким образом, если вы работаете программистом, как в указанном выше примере, то, скорее всего, ваш работодатель не обязан оплачивать переработанные вами часы.

ОДИНАКОВАЯ ЗАРПЛАТА ЗА РАВНЫЙ ТРУД?

У женщин множество трудов, забот и хлопот, и да-

же когда все вроде бы сделано и выполнено, богаче она не становится. Сказанное, конечно, преувеличение, но, тем не менее, по-прежнему не устранена разница в объеме обязанностей мужчин и женщин, и – что немало важно – разница в оплате труда. Еще в 1963 г. в США был принят Закон о равной оплате труда представительниц обоих полов. Кроме того, в 1964 г. был принят Закон о гражданских правах. Формально оба закона защищают от дискриминации права лиц любого пола, но практически речь, как правило, идет об охране прав женщин в ситуациях, когда за ту же выполненную работу им платили меньшую зарплату. И хотя фактически разница действительно сократилась за последние 25 или более лет (в 1980 г. женщины получали примерно 60% от зарплаты мужчин, в 2005 г. – уже 76%!), тем не менее, работодатели все еще грешат дискриминацией. Как защищены права женщин в оплате труда?

– В каких случаях может идти речь о неравной оплате за труд, и какое отражение это нашло в законодательстве?

Допустим, Сюзен работает агентом по продаже билетов в авиакомпании. В офисе, где она работает, таких агентов 10 человек, из которых половина – мужчины, причем они получают на доллар в час больше Сюзен и других агентов-женщин. Кроме того, в компании действует особое пра-

вило: женщины (но не мужчины) на работе обязаны одеваться официально. Таким образом, если Сюзен решит отстаивать свои права и подаст иск о дискриминации, на ее стороне окажутся оба закона – как Закон о равной оплате труда, так и Закон о гражданских правах позволят ей возместить разницу между зарплатой мужчин и женщин, работающих агентами авиакомпании.

– В чем тогда различие между этими законами?

Различие в том, что Закон о гражданских правах, в отличие от Закона о равной оплате труда, защитит и от ограниченный в отношении одежды. Кроме того, каждая из этих правовых норм имеет свои преимущества и недостатки. Так, первая, возможно, предполагает более высокую денежную компенсацию – не только в виде разницы в непредоставленной зарплате, но и за понесенный моральный ущерб. Впрочем, в некоторых случаях вопиющих нарушений Закон о равной оплате труда также допускает выплату компенсации в размере удвоенной разницы в зарплате. С другой стороны, и второй закон обладает своими преимуществами: например, подавая иск на его основании нет необходимости обращаться в Комиссию по охране равных прав на рабочем месте; кроме того, истец не обязан доказывать, что наниматель, обвиняемый в дискриминации, действовал умышленно (как в случаях с Законом о гражданских правах). Следует, однако, иметь в виду, что Закон о равной оплате труда применим лишь

к ситуациям, когда женщина и мужчина работают в одной компании, выполняют одинаковую работу, но получают разную заработную плату.

– Насколько актуально сегодня для женщин искать защиту в сени указанных законов?

В принципе тема дискриминации в зарплате довольно актуальна для женщин, поскольку постоянно растет их число в сфере обслуживания, на производстве, в области науки и образования. Согласно опросу общественного мнения, проведенному профсоюзами, оплата труда – один из центральных вопросов, волнующих работающих женщин (94% указали на равную оплату за равный труд, в числе прочих 78% назвали сексуальные домогательства на рабочем месте, 72% выразили озабоченность сокращением рабочих мест, и 33% высказали обеспокоенность проблемой ухода за детьми).

– Насколько оправдана озабоченность женщин оплатой труда?

Официальная статистика подтверждает, что средняя общенациональная годовая зарплата женщин – примерно \$30 тысяч в год, тогда как мужчины зарабатывают на 8 тысяч больше. Таким образом, за годы работы женщина получит на сотни тысяч долларов меньше мужчины. Справедливо ли это? В принципе нет, хотя в отдельных случаях компаниям

удаётся доказать, что для разницы в зарплате есть веские основания (скажем, стаж работы).

БЕЗОПАСНОСТЬ И ЗДОРОВЬЕ НА РАБОЧЕМ МЕСТЕ

За последние два десятилетия в большой мере под давлением работников были приняты законы, устанавливающие нормы безопасности и нацеленные на сокращение количества заболеваний, несчастных случаев и смертей на рабочем месте. Эти законы тем более эффективны, что полагаются на самих работников как на источник информации о тех или иных нарушениях, связанных с опасностью для здоровья. Они также защищают работников от дискриминации со стороны работодателей против неудобных работников, заявивших о наличии того или иного нарушения, связанного со здоровьем, в соответствующие инстанции.

– Какие права у работника, который хотел бы заявить о нарушениях норм безопасности и охраны здоровья на рабочем месте?

Основным юридическим документом, защищающим работников от риска для здоровья, является существующий федеральный Закон об охране безопасности и здоровья на рабочем месте. Закон, в сущности, требует от работода-

теля предотвратить все известные виды риска для здоровья, не перечисляя всех этих видов и не ограничивая их. К известным видам риска, очевидно, можно отнести любые, начиная с синяков и телесных ран и кончая последствиями радиации, химического заражения или загрязнения окружающей среды.

– Как доказать, что ваш работодатель нарушил закон безопасности на рабочем месте?

Для этого необходимо представить свидетельства двух типов: во-первых, что работодатель был в состоянии предотвратить опасность, и, во-вторых, что данный вид опасности общеизвестен как способный привести к смерти или нанести серьезный урон для здоровья человека. Помимо указанного федерального закона, примерно в половине штатов США приняты собственные законы с аналогичными положениями. Согласно этим положениям, наниматель, в частности, не вправе уволить или понизить в должности работника, пожаловавшегося на нарушения безопасности. В некоторых штатах к работодателю предъявляются еще более строгие требования. Например, в Калифорнии он обязан представить на утверждение властей соответствующий порядок применения мер безопасности, а в Техасе он не может дискриминировать работника, сообщившего о нарушениях даже не во время личной встрече, а всего лишь по телефону.

– Как вести себя, если вы полагаете, что на месте, где вы работаете, существует опасность для здоровья?

Прежде всего, сообщите об этом самому нанимателю. Тот, со своей стороны, должен принять соответствующие меры, и, если этого не произошло, доведите это до его сведения еще раз в письменном виде. Если и на этот раз компания не предприняла никаких шагов к устранению риска для здоровья, вам следует подать жалобу в федеральный Департамент труда, в рамках которого действует отдел охраны безопасности и здоровья работников.

– Если говорить более конкретно, защищает ли закон, например, от пагубных последствий курения на рабочем месте?

Положения Закона об охране безопасности и здоровья на рабочем месте практически не касаются курения. Исключение составляет лишь тот случай, когда сам производственный процесс в сочетании с табачным дымом создает опасную для здоровья среду, которая не отвечает нормам, установленным законом. Существуют определенные нормы для качества воздуха, а также способы его проверки, но и те, и другие настолько технически сложны, что лишь специалисты в области окружающей среды в состоянии обличить нарушителя.

– Получается, таким образом, что закон не может защитить работника от вредного влияния постороннего табачного дыма на рабочем месте?

В принципе, если ваше здоровье пострадало из-за курения других работников, следует принять ряд мер. Прежде всего, возможно, существуют законы штата или местные нормативные положения, запрещающие курение на рабочем месте. Обычно ими также предусматривается порядок представления жалоб пострадавшими. Информацию об этом можно получить в департаменте труда штата. Далее, вы можете настоять на том, чтобы сама компания приняла меры, снижающие степень риска для здоровья от табачного дыма, например, улучшила систему вентиляции, обязала курильщиков пользоваться особо отведенными местами для курения или выделила курящим особое помещение. Кроме того, вы можете подать на работодателя в суд по федеральным законам, охраняющим права граждан-инвалидов. В ряде случаев в прошлом истцу удалось доказать, что по вине работодателя повышенная чувствительность к табачному дыму привела к потере одной из жизненных функций – свободе дыхания. Наконец, если иные меры неприменимы для разрешения этой серьезной для вас проблемы, не расстраивайтесь, если придется уйти с работы, поскольку вы, не исключено, вправе претендовать на компенсацию на рабочем месте или пособие по безработице.

О ТРАВМАХ НА РАБОЧЕМ МЕСТЕ

Несчастные случаи на рабочем месте случаются нередко, затрагивают непосредственно отношения между нанимателем и работником и относятся к самостоятельной области права – законам о так называемой рабочей компенсации. Как правила рабочей компенсации действуют на практике?

– Вы получили травму на работе. Кто возместит нанесенный телесный ущерб?

Работодатель. Работник получит компенсацию, если травма непосредственным образом связана с трудовой деятельностью. Денежную компенсацию выплатит страховая компания, услугами которой пользуется наниматель.

– На все ли категории работников распространяются правила рабочей компенсации?

Большинство работников имеет право на компенсацию. Вместе с тем, по законам некоторых штатов, небольшие компании, в которых трудятся пять работников или менее, освобождаются от обязательного страхования работников на случай травмы. Целый ряд штатов, кроме того, не распространяет рабочую компенсацию на такие группы работников, как домашняя прислуга, сельскохозяйственные рабочие или независимые подрядчики. Это означает, что при несчастном

случае на работе они не могут получить рабочую компенсацию. Они, однако, могут подать на работодателя в суд, если в состоянии доказать, что их травма явилась следствием небрежности или неосторожности со стороны нанимателя.

– Какой ущерб покрывает рабочая компенсация?

Прежде всего, все расходы на лечение, независимо от степени серьезности перенесенной травмы. Кроме того, если вы не в состоянии сразу же приступить к работе, вам возместят отсутствие дохода по временной нетрудоспособности. Если при более серьезном телесном повреждении вы навсегда потеряли трудоспособность, компенсация включит оплату по инвалидности. Наконец, в случае, если вы не можете выполнять прежнюю работу, но можете трудиться в ином качестве, вам оплатят расходы на переквалификацию.

– Может ли работник подать в суд на своего нанимателя, если он уже получает рабочую компенсацию?

Нет, поскольку основная идея рабочей компенсации в том, чтобы избежать судебных исков, и чтобы пострадавший работник получил возмещение ущерба, минуя суд. Правда, если ваша травма непосредственно вызвана вопиющей небрежностью со стороны работодателя, то последнего могут обязать уплатить дополнительный денежный штраф. Практически лишь в одном случае работник может затеять судебный иск: если не работодатель, а третья сторона несет

ответственность за происшедшее. Например, если вы поскользнулись на полу магазина, где работаете продавцом, после того как поставщик магазина при доставке своей продукции разлил на полу масло, то вы можете подать в суд на поставщика.

– Какие действия следует предпринять, если вы получили травму на рабочем месте?

Прежде всего, убедитесь, что телесное повреждение имеет отношение к трудовой деятельности. Если это так, сообщите о происшедшем своему работодателю в кратчайший срок. Тот, в свою очередь, передаст вам для заполнения формы исковых заявлений, которые, вместе с рядом других относящихся к инциденту документов, нужно будет направить в страховую компанию, а также в местный совет по делам рабочей компенсации. После этого вас известят, обычно из страховой компании, о том, какова сумма компенсации. Кстати, следует иметь в виду, что исковой срок на травмы на работе составляет один год, т.е. если вы заявили о несчастном случае через год и один день, вы уже опоздали и не получите ничего.

– А что, если работника не удовлетворила назначенная сумма компенсации?

Если вы в состоянии доказать, что эта сумма не покрывает расходов на лечение и денежных потерь по нетрудоспособ-

ности или не согласны с процедурой рассмотрения иска, вы можете просить слушания вашего дела перед судьей по делам рабочей компенсации. В этом случае следует воспользоваться помощью юриста. Многие адвокаты специализируются на делах, связанных с травмами на рабочем месте. При необходимости не составит большого труда связаться с одним из них по рекомендации друзей или через соответствующие справочники.

КАК РАСПРЕДЕЛЯЕТСЯ КОМПЕНСАЦИЯ В ИСКЕ ПРОТИВ ТРЕТЬЕЙ СТОРОНЫ?

Если вы получили травму во время работы, то вправе рассчитывать на компенсацию из специального фонда компенсаций за травмы на рабочем месте, но не имеете право судить работодателя за понесенный ущерб. Вместе с тем, представьте себе, что причиной травмы стало обстоятельство, возникшее не по вашей, и не по вине вашего работодателя, а по вине третьей стороны. Далее, вы судите третью сторону и выигрываете дело. Можете ли вы полностью претендовать на полученную сумму компенсации или она распределяется более сложным путем?

– Прежде всего, что такое иск против третьей стороны в деле о телесном повреждении?

Выплата из компенсационного фонда является единственной формой материальной помощи работнику в случае, если телесное повреждение было получено по вине работодателя, самого работника или другого работника. Это общее правило, из которого имеются лишь несколько исключений. Например, это касается умышленного нанесения телесных повреждений другим работником или травмы в результате неосмотрительного вождения автомобиля другим работником данной компании.

Но бывают также случаи, когда ответчиком выступает не работодатель и не другой работник, а так называемая третья сторона. Третьей стороной может быть, например, поставщик товаров в магазин, где вы работаете, по вине которого произошел несчастный случай. При этом, в соответствии с законам многих штатов, третью сторону может судить не только сам работник, получивший травму, но также работодатель или страховая компания от лица компенсационного фонда, выплатившего работнику компенсацию в связи с потерей нетрудоспособности. Если судит работник, то он делает это с целью получения компенсации сверх того, что выплатил или выплатит компенсационный фонд. Обычно это компенсация за боль и страдания, моральный ущерб, а также косвенные потери со стороны домочадцев. Если судят работодатель и страховая компания, то они добиваются компенсации за расходы на лечение или за выплаты по нетрудоспособности.

– Кто и сколько получает в результате удачного иска против третьей стороны?

Из суммы компенсации, прежде всего, вычитаются расходы на адвоката и непосредственные денежные выплаты на судебные издержки. Из остающейся суммы часть выплачивается в фонд компенсации с тем, чтобы возместить работодателю расходы на уплаченную страховку. Все, что остается, принадлежит истцу. Иногда случается, что вырученной суммы недостаточно для полного возмещения расходов по страховке, и результаты мировой сделки против третьей стороны могут быть признаны недействительными. Эта общая формула распределения, однако, не действует в случае иска против третьей стороны, затеянного домочадцами пострадавшего – супругой (ом) или детьми, и тогда не происходит каких-либо отчислений в фонд компенсации, но может действовать понятие залога в связи с понесенными компенсационным фондом расходами на выплаченные льготы.

– Как уменьшить выплаты в компенсационный фонд и увеличить сумму, причитающуюся пострадавшему?

Таких способов не так много, но один из них немаловажен. Так, если вы состоите в браке, то сумма возврата денег в фонд ограничена. Например, вы заключили мировую на 60 тысяч долларов. Из них 25 тысяч должны быть возвра-

щены как залог в фонд компенсации. Если служащий одинок, то фонд получает полную сумму. Если же работник, допустим, женат, то одна треть суммы приходится на иск супруги о компенсации за ущерб, нанесенный семейному союзу, и, таким образом, отчисление в фонд уменьшается на 7—8 тысяч в зависимости от взимания сбора. Следует также иметь в виду, что истец может увеличить сумму компенсации за счет использования процентной ставки на сумму компенсации, вынесенной вердиктом суда. Процент затем распределяется между пострадавшим и страховой компанией в зависимости от их долей в общей сумме.

– Какие еще детали определяют долю каждой стороны в полученной сумме компенсации?

Например, может сыграть роль включение в иск претензий о врачебных ошибках, усугубивших травму на рабочем месте. Это правило, однако, не распространяется на правовые ошибки. Например, если ошибка была допущена юристом, и она стоила вам денег, то, в отличие от врачебных ошибок, подобные ошибки не могут быть включены в иск. Или, если выручена определенная сумма, и речь идет о постепенных выплатах пострадавшему, то фонд компенсации может потребовать немедленной выплаты в свой адрес, несмотря на иной порядок выплаты истцу. Еще одно правило: если у истца имеются претензии вследствие аварии, при которых другая сторона не была должным образом застрахо-

вана, то компенсационный фонд не может возместить своих расходов на нетрудоспособность, поскольку такие претензии имеют в своей основе контракт, а не телесное повреждение.

Вместе с тем, в самих автомобильных страховых полисах может быть особо оговорено условие уплаты в фонд компенсации на случай дорожного происшествия при исполнении служебных обязанностей. Наконец, еще одно стоящее внимания замечание касается исков против компаний, владеющих другими компаниями-работодателями. Если компания-родитель несет ответственность как третья сторона, причем эта ответственность никак не связана с ее положением как пайщика дочерней компании-работодателя, то иск против нее разрешен законом. Исключение составляет случай, когда между дочерней компанией и «родителем» действует особое соглашение, упреждающее претензии против родителя и обращающее все подобные иски в адрес дочерней компании, т.е. переносящее их в сферу компенсации по нетрудоспособности.

О КОНФЛИКТАХ НА РАБОЧЕМ МЕСТЕ

Вы владеете небольшим бизнесом, и у вас заняты несколько человек, работой одного из которых вы недовольны. Можете ли вы уволить неудобного работника?

– Может ли работодатель беспрепятственно изба-

виться от работника, не устраивающего его?

Скорее всего, может, поскольку большинство контрактов о найме считаются заключенными сроком на действие обоюдного согласия между работником и работодателем. Соответственно, при отсутствии такого согласия со стороны нанимателя контракт может быть прерван, а работник уволен под любым благовидным предлогом и в любое время, даже без предупреждения. В принципе у работодателя широкие права в этом отношении, хотя это не значит, что его компания может не подчиняться существующим законам. Например, если работник полагает, что его увольнение было дискриминационным (например, из-за его пожилого возраста), то у него, возможно, имеется основание для иска против владельца бизнеса.

– В каких случаях работодатель не может уволить работника по собственной прихоти?

В ряде ситуаций беспричинное увольнение чревато последствиями для работодателя: это будет зависеть от внутренней политики самой компании, а также от законов данного штата. Например, на работе введено правило о том, что для увольнения нужно веское основание. Или, при устройстве на работу между нанимателем и работником подписан контракт, содержащий это положение. Или, по закону данного штата, беспричинное увольнение запрещено (так, в штате Монтана работодатель всегда должен иметь веское основа-

ние для увольнения работника). Или, наконец, если работник состоит в профсоюзе. Во всех этих случаях у работодателя должна быть обоснованная причина для увольнения.

– Может ли, например, работодатель уволить за то, что работник плохо о нем отзывался?

Да, если их контракт действителен лишь по обоюдному согласию, и если несогласия одной стороны достаточно для его расторжения. В ином случае, если во взаимном согласии нет необходимости, даже если работник нелестно отзывался о нанимателе, но при этом добросовестно выполняет свою работу, такого исполнителя законно уволить, скорее всего, трудно. Вместе с тем, если работник изо дня в день ругает работу в присутствии своих коллег, то он тем самым создает обстановку, неблагоприятную для деятельности остальных. Если такого работника несколько раз предупреждали, и он не исправился, то у работодателя имеется достаточно серьезное основание уволить нерадивого за то, что его отношение к работе мешает ее успешному выполнению.

– Правомерно ли нанимать работника при условии успешного прохождения им испытательного срока?

Многие компании назначают такой срок для нанимаемых работников, и это вполне правомерно. Более того, законы не ограничивают длительность этого срока: владелец может установить любую его продолжительность, хотя обычно она

составляет от 60 до 120 дней. В этот период у нанимателя гораздо больше оснований для увольнения. Даже в тех компаниях, где, в соответствии с внутренним распорядком, служащего можно уволить лишь при веском на то основании, в период испытательного срока работодатель может уволить просто по собственной прихоти.

– Можно ли уволить работника за то, что тот слишком часто болеет?

В принципе, да. Вместе с тем, работодатель сначала должен убедиться в том, что его сотрудник действительно болен, и, если так, то пойти ему в чем-то навстречу. Это не значит, что наниматель обязан платить зарплату за все пропущенные дни, но, если функции отсутствующего работника на время можно передать другому, то начальнику так и следует сделать. Если же отсутствие работника затягивается, и наниматель может доказать, что это серьезным образом отражается на деятельности предприятия, тогда он вправе распрощаться с таким подчиненным. В случае же, если работник отсутствует, но, как выясняется, на самом деле, отнюдь не болен, его имеют право уволить просто за прогулы – это достаточное основание для увольнения.

– Нужен ли адвокат для содействия в разрешении конфликта между нанимателем и работником по причине увольнения?

С адвокатом всегда полезно проконсультироваться, чтобы узнать больше о собственных правах. Юрист подскажет, соответствовали ли ваши действия законам, как поступить при разрастании конфликта, и имеет ли смысл обращаться в соответствующие инстанции. Как найти такого адвоката? Поспрашивайте у друзей и знакомых или поинтересуйтесь в местной ассоциации адвокатов.

О СЕКСУАЛЬНЫХ ДОМОГАТЕЛЬСТВАХ НА РАБОЧЕМ МЕСТЕ

Тема сексуальных посягательств на рабочем месте приобрела общественную значимость в октябре 1991 г., когда в Верховный суд избирали нового члена суда – Кларенса Томаса, и его бывшая знакомая, профессор университета Анита Хилл вынесла подобные обвинения на рассмотрение Конгресса. С тех пор были и расследование поведения морских офицеров в ходе инцидента в Тейлхуке, и обвинения в сексуальных претензиях к женицинам-подчиненным против сенатора Боба Пэквуда, и история с Полой Джонс, утверждавшей, что ее домогался президент Билл Клинтон в бытность губернатором штата Арканзас, и иск целой группы работниц против руководства завода Мицубиши, которое, в конце концов, согласилось выплатить по условиям мировой сделки 34 миллиона долларов, и многие другие дела. Кроме того,

в последние годы заметно укрепилась охрана прав женщин на рабочем месте. Проблема сексуальных домогательств к подчиненным со стороны начальства по всей Америке оформилась в новую правовую тему. Что можно считать сексуальными домогательствами, какой закон стоит на страже интересов пострадавших, и как защитить свои права на работе женщине?

– Прежде всего, в чем заключаются посягательства на сексуальной почве?

С точки зрения права, это любые нежелательные проявления сексуально окрашенного поведения на рабочем месте, влекущие за собой унижение, вражду или неприятие. Такое поведение в реальной жизни может выражаться в форме бестактных шуток, демонстрации порнографических изображений или прямых сексуальных нападок.

– Какие законы защищают от сексуальных посягательств на работе?

В 1980 г. Комиссия по охране равных прав на рабочем месте издала ряд правовых норм, квалифицирующих сексуальные домогательства как вид дискриминации на сексуальной основе, запрещенной Законом о гражданских правах 1964 г. Кроме того, в 1986 г. Верховный суд постановил, что подобные домогательства – это форма дискриминации на рабочем месте, т.е. они противоправны. Большинство штатов

располагают собственными законами, запрещающими сексуальные притязания на рабочем месте, причем иногда предусматривая более строгие наказания, нежели федеральные законы.

– Вы стали объектом нежелательных сексуально окрашенных нападок со стороны начальства. Как быть?

Сначала необходимо обратиться к обидчику с требованием прекратить подобные действия. Например, начальник неоднократно намекает, что хотел бы встретиться с вами в более интимной обстановке, а вы вежливо, но твердо объявляете ему, что вас это не интересует. Если вам неловко объясняться лицом к лицу, напишите письмо подобного содержания. В подавляющем большинстве случаев подобный отпор возымеет действие, и ваш обидчик отступится. Этот шаг важен еще и потому, что вы фиксируете произошедшее документально на случай, если домогательства не прекратятся и потребуются более действенные меры.

– Каковы эти действенные меры против утратившего совесть и такт начальника?

Далее, необходимо ознакомить компанию со сложившейся ситуацией, потребовать, чтобы нашли управу на нарушителя. Если компания небольшая, и на этот счет не предусмотрено специальных процедур уведомления, ответа и мер

пресечения, обратитесь с письменной жалобой к тому, кто в компании отвечает за прием на работу. Этот шаг, по определению Верховного суда, также необходим на случай дальнейших судебных действий, поскольку он уведомляет компанию о возможности определенных нарушений со стороны ее сотрудников.

– А если и эта мера не принесет желанных результатов?

Тогда вы вправе подать в суд, основываясь либо на федеральном Законе о гражданских правах, либо на законе данного штата. Впрочем, процедура федерального иска всегда осложняется тем, что предварительно необходимо представить свои правовые претензии в Комиссию по охране равных прав на рабочем месте. В случае иска на основании закона штата обращение в Комиссию предусмотрено не всегда. Комиссия, со своей стороны, если сочтет дело оправданным, вынесет письменное решение о том, имеете ли вы право подавать в суд или нет. Лишь в очень редких случаях дело слушается членами самой комиссии без дальнейшего судебного производства. На этом этапе и далее в случае суда пострадавшей необходимо нанять адвоката, специализирующегося в вопросах дискриминации на рабочем месте.

ОБ УВОЛЬНЕНИЯХ И БЕЗРАБОТИЦЕ

Ваш работодатель сократил количество рабочих часов. Соответственно ваша зарплата снизилась до уровня, когда возник вопрос о целесообразности продолжения работы. Можете ли вы уволиться по собственному желанию и при этом претендовать на пособие по безработице?

– Прежде всего, у кого возникают объективные основания на пособие по безработице?

На пособие вправе претендовать работник, неправомерно уволенный нанимателем. Неправомерным считается увольнение в условиях, при которых, например, работнику, у которого наблюдались некоторые трудности в работе, не дали возможность исправиться. Или возьмите ситуацию, когда работнику сначала предъявили требования, явно завышенные по сравнению с требованиями к его коллегам, а затем уволили из-за несоответствия этим требованиям. Такое увольнение также можно назвать противоправным.

– В каких еще случаях можно рассчитывать на пособие по безработице?

Например, в таких случаях, при которых, работодатель мог дать заниженную оценку объективно удовлетворительной работе сотрудника при переаттестации, с тем, чтобы по этой причине распрощаться с ним. Или когда сотрудника могли уволить в наказание за ранее представленную им жа-

лобу на состояние техники безопасности или охраны здоровья на рабочем месте. Такого рода увольнения также нельзя назвать законными.

– В каких случаях работник не вправе претендовать на пособие по безработице?

Причин для отказа вполне достаточно. Работник мог уйти по собственному желанию, без веских оснований для претензий к работодателю. Он мог оставить работу в связи с заключением брака, или его попросили уйти после того, как он проявил себя недисциплинированно на рабочем месте. Кроме того, работник не может рассчитывать на пособие, если он совершил правонарушение на рабочем месте и признался в нем письменно, или если он осужден за преступление в судебном порядке. Наконец, если вы потеряли работу в результате забастовки либо иного профсоюзного мероприятия, ваше право на пособие будет временно приостановлено, а если вы получили предложение о работе и в состоянии ее выполнять, но отказываетесь, в этом случае вы абсолютно не вправе претендовать на пособие.

– А как быть в случае, если наниматель сократил количество рабочих часов и соответственно зарплату?

Это довольно непростой случай, и его разрешение упирается в доказательство целесообразности продолжения та-

кой работы, которая приносит меньше дохода, нежели расходов времени и средств. С другой стороны, наниматель может продемонстрировать, что ранее существовавшая полная рабочая ставка была сокращена до части ставки, и что работник был поставлен об этом в известность. При этом, например, в штате Нью-Йорк работник может претендовать на пособие, если он докажет, что его заработок был не слишком мало – а именно, что за предшествующие двенадцать месяцев он проработал по меньшей мере два квартала, т.е. 26 недель, и в один из кварталов получил не менее 1600 долларов.

– Как поступить, если вы не согласны с решением управления по безработице?

Вы можете попросить слушания с участием административного судьи, но это сделать следует не позднее 30 дней после получения вами отрицательного ответа управления. Кстати говоря, ваш бывший работодатель, недовольный решением управления, также может возбудить дело. На слушании вы можете воспользоваться услугами адвоката, и в управлении вам предложат список некоторых юристов, которые оказывают подобную помощь.

– Подчиняется ли административный судья решениям управления по безработице?

Административный судья не подчиняется местному

управлению по безработице, и его решение, принятое после более тщательного рассмотрения дела, носит самостоятельный характер. В дальнейшем же отрицательное решение административного судьи можно обжаловать, если в течение 20 дней после него подать прошение в апелляционный совет страхования по безработице. Далее, в случае очередного неблагоприятного для вас решения, вы можете передать дело на рассмотрение суда штата второй инстанции.

Брак и семья

КАК СОСТАВИТЬ ДОБРАЧНЫЙ КОНТРАКТ?

Перед тем, как стать супругами, не мешает подумать о том, каким образом обезопасить свои финансовые интересы на случай непредвиденных поворотов в супружеской жизни. Одной из форм обеспечения материальной безопасности в браке и после брака является добрачное соглашение, в котором будущие супруги оговаривают некоторые наиболее важные материальные аспекты своих брачных отношений. Этот контракт обычно включает их права и обязанности в период брака. Например, каким образом будет выплачиваться заем под покупку дома? Или кто будет ухаживать за детьми, пока второй супруг зарабатывает деньги? Кроме того, в соглашении найдет отражение распределение имущества или выплата пособия на случай развода, раздельного проживания или смерти одного из супругов.

– Являются ли добрачные соглашения юридически правомерными документами?

В суде обычно с одобрением относятся к подобным соглашениям, если не обнаруживается, что данный контракт содействует скорейшему разводу. Например, когда преду-

смаатриваются крупные алименты на случай развода, когда создаются несправедливые материальные отношения между супругами, когда приобретенное имущество распределяется в пользу одного из супругов, или когда не допускается участие адвоката для представления интересов «обездоленного» супруга. Кроме того, суд не одобрит положений, в которых оговариваются аспекты нематериального характера. Так, один супруг не может иметь претензий к другому на отказ выносить мусор по воскресеньям, если последний делал это по вторникам, вопреки записанному положению добрачного контракта.

– Каждая ли чета должна иметь добрачное соглашение?

Это зависит от конкретных обстоятельств жизни и материального благополучия каждого из участников. Некоторые предпочитают иметь его для того, чтобы более четко представлять себе намерения и ожидания каждой из сторон и свои права на случай прекращения брака. С другой стороны, некоторые супруги предпочитают иметь соглашение для того, чтобы предотвратить непредвиденные решения суда на случай развода. Чаще всего хотят иметь соглашение в случаях, если у одного из супругов имеется собственность или бизнес, которые он хотел бы сохранить за собой, либо если у одного из супругов есть ребенок или дети от предыдущего брака, которым он хотел бы передать в будущем опре-

деленную часть своего состояния.

– Существуют ли какие-либо правила о том, что можно и что нельзя включать в добрачное соглашение?

Есть «образцовое» законодательство, в котором даются правовые указания о том, как должен быть составлен добрачный контракт. Это законодательство одобрено некоторыми штатами (включая Нью-Джерси и не включая Нью-Йорк). В нем затрагиваются такие аспекты, как владение и распоряжение собственностью и ее распределение после прекращения брака, алименты, наследства и завещания, страхование жизни. В отдельных штатах отношение к некоторым таким аспектам может различаться. Так, калифорнийский суд вправе назначить иные условия выплаты алиментов, нежели предусмотренные в добрачном соглашении. Или, например, в штате Мэн любой добрачный контракт автоматически аннулируется через полтора года после того, как родился ребенок (если продление этого контракта специально не оговаривается). Но во всех штатах не допускается, чтобы положения контракта, касающиеся материальной поддержки детей, носили окончательный характер. Суд вправе пересмотреть эти положения.

– Можно ли составить добрачный контракт без участия адвоката?

К сожалению, не существует каких-либо пособий о том, как самостоятельно составить добрачное соглашение, хотя, как уже говорилось выше, есть образцовое законодательство на этот счет. В связи с этим следует иметь в виду, что, если вы допустили ошибку в составлении контракта, суд может признать его недействительным. Поэтому, если вы все же решили составить контракт самостоятельно, рекомендуется показать его адвокату, чтобы тот, по крайней мере, просмотрел его и сделал свои замечания о том, насколько он соответствует существующему законодательству.

– Допустим, вы живете вместе, но не состоите в официальном браке. У вас также есть действующее соглашение о распределении накопленного имущества. Будет ли это соглашение действительным, если вы впоследствии зарегистрируете свой брак?

Скорее всего, нет, потому что добрачное соглашение должно быть составлено в контексте предстоящего брака, а ваше не было таковым. Но вы можете переделать существующее соглашение в добрачный контракт следующим образом. Перепишите его, внося изменения соответственно пожеланиям обеих сторон, назовите его добрачным соглашением, укажите, что оно составлено в преддверии брака, но не вступит в силу до брака. Затем покажите соглашение адвокату, после чего подпишите его оба в присутствии нотариуса.

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ВСТУПЛЕНИЯ В БРАК

Брак – это, как известно, юридически оформленный союз мужчины и женщины. Когда человек вступает в брачный союз, то его права и обязанности по отношению к партнеру в аспектах имущества и материальной поддержки определяются законами штата, в котором проживают вступившие в брак. При этом, если супруги сочтут это целесообразным, они по взаимному согласию вправе отклоняться от общих правил применительно к их конкретной ситуации. Однако расторжение брака возможно только через суд, и одного лишь обоюдного согласия для этого будет недостаточно. Ниже мы обсудим некоторые права и обязанности супругов в аспекте формирования семьи

– Начнем с вопроса о том, какие юридические права и льготы приобретает лицо в связи с вступлением в брак.

Возможно, не все специально задумывались над этим вопросом, но, если это сделать, то мы увидим, что существует целый перечень прав. Это следующие права:

- право оформить совместную налоговую декларацию;
- право создать семейное товарищество для ведения бизнеса, которое позволяет распределять доходы среди членов

семьи и тем самым снижает сумму налога;

- право создания совместной, доверительной собственности с пожизненным правом на недвижимость;
- право получения пенсии и социальных льгот за супруга;
- право получения части состояния умершего супруга;
- право списания с налогов при совместном владении недвижимостью;
- право судить третье лицо за смерть супруга в результате противоправных действий и за утрату супружеского союза;
- право судить третье лицо за действия, наносящие вред вашему браку;
- право получения семейных скидок при покупке страховки;
- право ходатайствовать о приостановке депортации супруга, не являющегося гражданином США;
- право принимать решения в отношении здоровья супруга, если тот сам на это не способен;
- право сохранить втайне содержание ваших сообщений с супругом перед судом;
- право проживать в районе, отведенном исключительно для семей; а также некоторые другие права.

– Каковы требования к вступлению в брак?

Чтобы вступить в брак, нужно отвечать некоторым правовым требованиям, которые слегка варьируются в зависимости от конкретного штата. Прежде всего, существует воз-

растной ценз. Это, как правило, 18 лет или немногим меньше, при условии, что родители несовершеннолетнего согласны на брак. Кроме того, будущие супруги не могут состоять в близких родственных отношениях друг с другом. Далее, вступающий в брак должен обладать достаточными умственными способностями, чтобы понимать, что он делает, заключая брак, и какими последствиями чреват этот шаг. Юридически определено также, что вступающий в брак обязан в момент его заключения быть в трезвом состоянии, не может находиться в другом браке, должен сдать анализ крови и иметь на руках брачную лицензию.

– Какая разница между брачной лицензией и свидетельством о браке?

Брачная лицензия – это разрешение на заключение брака, выданное местными властями, тогда как свидетельство о браке – это документ, подтверждающий, что вы состоите в браке с таким-то супругом. Обычно сначала получают лицензию, а затем, после свадебной церемонии, лицо, прошедшее обряд бракосочетания, представляет на регистрацию в соответствующую местную инстанцию заявление на брачное свидетельство. После этого супруги получают из этой инстанции официальную копию свидетельства. В большинстве штатов требуют, чтобы на свидетельстве стояли подписи обоих новобрачных, а также лица, совершившего этот обряд. Что касается лицензии, то желающие всту-

пить в брак обращаются за ней, как правило, в районное или городское отделение власти и, уплатив небольшую пошлину, получают ее сразу или спустя несколько дней. В большинстве штатов необходимо затем выждать от одного до трех дней, прежде чем иметь право расписаться в браке.

– Выше был упомянут анализ крови. Разве это необходимо?

Многие, хотя и не все, штаты требуют от будущих новобрачных сделать анализ крови, прежде чем им разрешат расписаться. С помощью анализа можно установить наличие венерических или наследственных заболеваний. Кстати, это не касается СПИДа – вам могут предложить, но не могут обязать пройти анализ на это заболевание. Затем, если оказалось, что у одного из будущих супругов результат анализа положительный, остальное будет зависеть от конкретного штата. Некоторые штаты откажутся выдать брачную лицензию, пока заболевание не излечено. В иных штатах вступить в брак разрешат, но при условии, что оба будущих супруга полностью осведомлены о существующей проблеме со здоровьем.

– Что такое гражданский брак?

По американским представлениям, это действительный брак, за исключением того, что он не зарегистрирован официально. Иными словами, ему присущи все атрибуты офи-

циального брака: совместное проживание супругов в течение длительного срока, поведение на публике, соответствующее отношениям между мужем и женой, а также намерение состоять в дальнейшем браке. Не все случаи совместного проживания могут быть признаны гражданским браком. Даже если двое проживают вместе в течение нескольких лет, но ведут себя в обществе как не состоящие в браке, или если один из них не связывает свое будущее с другим, то такой союз не может быть назван гражданским браком. Любопытно, что при гражданском браке развод должен быть оформлен официально, как если бы брак до этого был зарегистрирован так же официально.

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА РОДИТЕЛЕЙ ПЕРЕД ДЕТЬМИ

У вас родился ребенок, и вместе с заботами по уходу за ним возникли дополнительные хлопоты. Например, нужно оборудовать комнату, приобрести коляску, договориться со знакомым врачом о последующем медицинском приеме, определить с будущей няней и т. п. Помимо этих хлопот появляются и определенные правовые обязательства?

– Какие основные обязательства по содержанию ребенка несут родители?

Родители несут юридическую ответственность за оказа-

ние ребенку необходимой материальной помощи. Имеется в виду, что они обязаны обеспечить питание, место проживания и одежду, а в зависимости от собственного образа жизни, и иные условия более комфортного существования (скажем, улучшенное питание, транспорт или няню).

– В какой момент эти обязательства заканчиваются?

По законам многих штатов, обязанности родителей по содержанию ребенка прекращаются с достижением официального совершеннолетия. При этом не важно, в состоянии он реально прокормить себя или нет. В большинстве штатов это 18 лет, но в некоторых штатах обязательства родителей перед ребенком не заканчиваются и после этого. Например, в Нью-Джерси родители должны предоставить ребенку образование в колледже, если тот пожелает этого. В иных штатах от родителей требуют содержать детей и после достижения ими 18-летнего возраста, если он не в состоянии прокормить себя и может стать обузой для общества. Таким образом, если родители намерены отпустить ребенка в самостоятельную жизнь, следует перед этим ознакомиться с законами штата, в котором они проживают.

– Кстати, имеет ли родитель право выставить ребенка из дома за его «проделки» до достижения им совершеннолетия?

Как правило, нет. Даже если ребенок не ночует дома, употребляет алкоголь и сигареты и отказывается посещать школу, родитель обязан предоставить ему кров вплоть до его совершеннолетия. Если родители отказываются выполнять это обязательство или иными способами препятствуют проживанию детей под одним с ними кровом, их могут обвинить в недосмотре или пренебрежении интересами детей. Эти обвинения влекут за собой серьезные правовые последствия. Чтобы этого не произошло, в подобной ситуации следует посоветоваться с консультантом по семейным вопросам и попытаться избежать конфликта.

– Какого рода врачебный уход за ребенком ложится на плечи родителей?

Обычно родители обязаны предоставить ребенку самый необходимый уход. При лечении ребенка обычно требуется согласие родителей, за исключением случаев неотложной помощи, беременности, венерических заболеваний или алкоголизма. Согласие родителей обосновано двумя причинами: они вправе и обязаны определить, что наилучшим образом отвечает интересам ребенка, а также несут ответственность за оплату счетов за лечение.

– Распространяется ли это правило на прививки?

В этом случае государство полностью диктует свои условия. Это связано с опасностью эпидемиологического рас-

пространения заболевания. Поэтому большинство штатов требуют, чтобы детям были сделаны соответствующие прививки, прежде чем они могут посещать учебное заведение. В противном случае ребенок не вправе посещать школу, тем самым нарушая закон об обязательном школьном образовании. Лишь в некоторых штатах существуют исключения по религиозным соображениям и в тех случаях, когда прививка может нанести вред здоровью ребенка.

– Что касается школьного образования – во всех ли случаях родители обязаны отдавать ребенка в школу?

В каждом штате свои законы, предусматривающие посещение школы ребенком в течение определенного периода его жизни, например, от 5 или 6 до 14 или 16. Разумеется, родители имеют право выбирать школу, будь то частная или государственная, светская или религиозная. Если же, допустим, вы хотите сами обучать детей дома, скорее всего, потребуется специальное разрешение местного отдела образования. В этом случае от детей в конце учебного года потребуется сдача экзамена, а в случае неудачи ребенку придется пройти дополнительный курс обучения, – дома или в летней школе. После этого местный отдел образования может вызвать родителя на совещание, которое определит дальнейшую целесообразность обучения на дому.

ПРАВА ШКОЛЬНИКОВ

Мы растим детей, отправляем их в детский сад, школу, опекаем во время учебы в колледже, помогаем встать на ноги, несмотря на то, что сами, возможно, не вполне материально крепки. В период становления молодого поколения мы сталкиваемся со множеством проблем, связанных с обучением (это и школьная форма, и проверка вещей в классе, и телесные повреждения на территории школы, и т.д.).

– Первый вопрос касается внешнего вида ученика, в том числе школьной формы и прически. Может ли государственная школа настаивать на соблюдении определенных правил?

Единого мнения насчет прически или школьной формы нет. Верховный суд никогда не обращался к данному вопросу, а нижестоящие судебные инстанции решали его по-разному. С одной стороны, признано, что нет конституционного права носить прическу или форму на свой вкус. С другой стороны, если ограничивать права школьников в этом отношении, то эти ограничения должны быть оправданы вескими на то причинами. Это касается государственных школ, но не частных или приходских – последние имеют полное право навязывать собственные требования к внешнему виду ученика. Конституция, как известно, защищает граждан от незаконных действий со стороны государства, и поэтому

не распространяется на частные или приходские школы.

– Теперь в отношении обысков – имеет ли право руководство государственной школы обыскивать личные вещи, парты или шкафчики, которыми пользуются школьники?

Что касается личных вещей школьников, то в определенных обстоятельствах, при наличии достаточных оснований для соответствующих подозрений, руководство школы вправе пойти на обыск и может произвольно выбирать школьников, подлежащих проверке. Как определил Верховный суд в одном из своих решений, руководство школы вправе рассчитывать на дисциплину в классе, хотя сами школьники также имеют право на невмешательство в их личную жизнь. В отношении же обыска парт или шкафчиков принимались противоречивые решения. В одних случаях, исходя из того, что парты и шкафчики принадлежат школе, местные суды решали, что администрация имеет право производить их обыск. В других – что обыск противозаконен, поскольку школьники вправе считать парту или шкафчик своей собственностью и, соответственно, защищать от посягательств со стороны. Таким образом, если предположить, что личные вещи (сумка или ранец) принадлежат школьнику, а парта или шкафчик – нет, тогда для проверки последних не требуется веского оправдания.

– Обстоит ли дело иначе с частными или приходскими школами?

Как можно догадаться, обыск производится в нарушение конституционных прав школьников лишь в том случае, если представитель администрации действует как официальное лицо. Руководство частных или приходских школ в большинстве случаев нельзя назвать официальными представителями государства, т.е. на них не распространяются конституционные ограничения. Однако, если представить ситуацию, когда обыск производится по настоянию полиции, то в этом случае администрация выступает от лица государства со всеми вытекающими отсюда конституционными ограничениями на вмешательство в частную жизнь школьников.

– Имеют ли школьники полную свободу слова в классе?

Не совсем, поскольку администрация вправе ввести определенные ограничения. Например, если в школьной стенной газете появились материалы, существенно ограничивающие права других школьников или мешающие деятельности администрации, то такого рода публикации могут быть запрещены. Следует иметь в виду, что частные и приходские школы обладают более широкими правами в плане ограничения свободы слова своих учеников.

– Если оставить в стороне конституционные права

и обратиться к вопросу более практическому... Как вы, например, обязательства школы, если ребенок получил травму на ее территории? Несут ли учителя личную ответственность за случившееся?

Все члены администрации школы, будь то учителя или обслуживающий персонал, обязаны быть внимательными и осмотрительными в пределах школы – например, содержать в безопасном состоянии здание школы, оборудование, детские площадки и т. п. С другой стороны, школа не обязана гарантировать школьникам безопасность. Теперь в отношении личной ответственности учителей: поскольку телесные повреждения, понесенные школьниками, покрываются страховкой, предусмотренной школой для подобных случаев, то если кого-то и судить за случившееся, то школу, а не учителей. Более того, по законам некоторых штатов, учителя считаются как бы замещающими в момент обучения родителей, а поскольку родителей невозможно судить за непредусмотрительное поведение по отношению к своим детям, то и с учителей снимается личная ответственность за травму, причиненную школьнику, независимо от того, застрахована школа или нет.

О НАСИЛИИ В СЕМЬЕ

Применение физической силы в семье, как это ни печально, случается чаще, чем многие полагают. От этого

страдают не только супруги, но также и дети, и старики. Но большинство пострадавших составляют жены, подвергшиеся нападению со стороны мужей, хотя иногда бывает и наоборот. Если вас обидели дома, то первое правило поведения: постарайтесь укрыться от нападавшего, найти безопасное место, где вас не смогут обнаружить. А уже после этого ищите пути дальнейших действий. Каковы эти действия?

– Прежде всего, в каких местах можно укрыться от насильственных домашних инцидентов?

Во многих районах действуют специальные приюты для женщин и детей, ставших жертвами нападений в семье, где они могут переждать «бурю» или находиться до тех пор, пока не найдут себе новое постоянное место жительства. Поинтересоваться о том, где находятся такие приюты в вашем городе, можно в местном отделении полиции, отделе социального обеспечения или женских общественных организациях. В некоторых штатах полиция обязана представить список приютов известным ей жертвам жестокого обращения.

– Какого рода поступки расцениваются как проявление насилия в семье?

Насилие в семье может проявляться в различных формах: физическая расправа, нанесение мелких побоев, принуждение к сексуальному акту, угрозы расправой, словесные изде-

вательства и т. п. Обычно, если семейный инцидент случается, то обидчик использует разные насильственные меры.

– Если жертве нападения удалось укрыться в другом месте, как предотвратить повторение насильственных актов?

Наиболее действенным средством является судебная защита. Судья издает распоряжение, согласно которому нарушитель обязан прекратить какие-либо насильственные действия в отношении пострадавшей. Суд, например, может потребовать, чтобы виновный не появлялся в доме, где находится пострадавшая, в том месте, где она работает, в школе, в которой учатся ее дети, или в церкви, которую посещает семья.

– Каким образом добиться защиты суда?

Обычно это довольно несложно. Например, в судах по делам семьи в Нью-Йорке или Калифорнии вы можете получить от судебного секретаря бланки заявления, и если вы сами не в состоянии их заполнить, то он вам поможет это сделать. В некоторых судах бесплатную помощь оказывают члены некоммерческих юридических организаций. Вместе с заявлением вы представляете суду свидетельства случившегося, например, записи о посещении больницы или протоколы полиции. Часто судьи по делам семьи работают во внеурочное время, поскольку известно, что бытовое хулиган-

ство обычно случается именно тогда.

– А если в данном местечке суд не работает после 5 часов вечера, то как поступить?

Это не сложная проблема. Вызовите полицию. Во многих штатах полиции даны полномочия издавать распоряжения о защите на случай, если суд в данный момент не работает. Это распоряжение, таким образом, действует короткое время, например, на выходные или праздники, но, с юридической точки зрения, имеет ту же силу, что и судебное решение. Но позже все равно придется обратиться в суд, как только он возобновит работу.

– Можно ли использовать судебную защиту лицам, не состоящим в браке?

Да. Например, проживающими вместе лицами, состоящими в гражданском браке, а, по законам некоторых штатов, даже не проживающими вместе, а лишь встречающимися время от времени любовниками. Более того, известны случаи, когда судебная защита применялась против родителя или соседа по арендуемой комнате.

– Что делать затем с самим судебным решением?

Его следует зарегистрировать в местном отделении полиции, где находится ваш дом или работа, место учебы детей или церковь – короче, то помещение, где не должен появ-

ляться обидчик. О том, как это сделать, можно узнать, позвонив в полицейский участок.

– Что делать, если эти меры не возымели должного действия и обидчик продолжает вас терроризировать?

По законам всех штатов, насильственные акты в семье считаются уголовными преступлениями, поэтому полиция вмешается для пресечения действий виновного независимо от того, было ли у вас на руках судебное решение. Хотя для полиции большой вес имеет все же призыв о помощи, подкрепленный действующим на данный момент решением суда. Если имело место нападение, и вы настаиваете на наказании, то будет составлен полицейский протокол, обидчика арестуют, а в дальнейшем против него могут завести уголовное дело. Правда, следует иметь в виду, что, хотя вы и настаиваете на этом, но окончательное решение об открытии уголовного дела будете принимать не вы, а местный прокурор.

– Можно ли судить обидчика не в уголовном, а гражданском порядке?

Да, за нанесение телесных повреждений. Например, если вам нанесены побои, то вы можете судить ответчика по уголовной статье за хулиганское нападение и по гражданской – за нанесение телесного урона. И соответственно обидчик может нести и уголовную, и гражданскую ответственность.

В прежние времена членам семьи не разрешалось судиться друг с другом за нанесение телесного ущерба на том основании, что это привело бы к распаду брачного союза. В настоящее время, однако, в большинстве штатов это стало допустимым, поскольку считается, что, если дело дошло до насилия, семейные отношения уже непоправимо нарушены, и не следует доводить ситуацию до трагедии. Супруги имеют право судиться друг с другом, состоя в браке или после его расторжения, в зависимости от конкретного штата.

О РАЗДЕЛЬНОМ ПРОЖИВАНИИ СУПРУГОВ

Некоторые, если не многие из нас, живут в семьях, где отношения с супругом или супругой не всегда складываются благополучно. Таких супругов интересуют различные аспекты бракоразводного права. В частности, задаются вопросы о раздельном проживании супругов (separation).

– В каком случае супругам, не поладившим друг с другом, имеет смысл «разъехаться» с целью раздельного проживания?

Это целесообразно сделать, если супруги еще не достигли в своих отношениях стадии полного разлада, за которым стоит лишь расторжение брака, но, тем не менее, каждый из них готов некоторое время пожить самостоятельно.

– Следует ли супругам составлять соглашение о раздельном проживании?

Если оба супруга придерживаются общего мнения, что раздельное проживание является наиболее приемлемой формой их существования на данный момент, они могут попросту разъехаться, не заботясь о каком-либо формальном соглашении. При этом они могут проживать раздельно в течение согласованного между собой даже неограниченного промежутка времени.

– При каких обстоятельствах следует позаботиться о формальном соглашении о раздельном проживании?

Соглашение желательно, если супруги предвидят возможные расхождения в будущем и хотели бы юридически обезопасить себя на случай потенциальных конфликтов. Соглашение о раздельном проживании особенно рекомендуется, если один из супругов не работает и собирается полностью посвятить свое время уходу за детьми. Например, соглашение поможет исключить риск в случае, если один из супругов изменит свое прежнее решение о сумме, выплачиваемой на содержание ребенка. Кроме того, соглашение предусматривает распределение между супругами личного имущества и суммы оплаты по счетам за их прежний общий дом или квартиру.

– Должно ли соглашение быть письменным?

Это не обязательно, но желательно. Причем лучше, если оно будет датировано и подписано обеими сторонами. Наконец, еще лучше, если соглашение будет подписано в присутствии свидетелей или заверено нотариусом. Это поможет в последующем избежать возможных споров относительно обстоятельств, при которых соглашение было подписано.

– Какие именно вопросы следует затронуть в соглашении о раздельном проживании?

Это могут быть самые разные вопросы, представляющие взаимный интерес сторон. Но наиболее важные из них следующие: право каждого из супругов на раздельное проживание; опека за детьми и их содержание; право на посещение ребенка другим родителем; содержание неработающего супруга; оплата за медицинские услуги; расходы на обучение ребенка, его отдых или увлечения – летний лагерь, спортивные занятия с тренером и т.п.; раздел имущества с полным перечнем и учетом доходов и личной движимости и недвижимости каждого супруга; сумма страхования жизни; подоходные налоги; а также условия официального развода. Следует иметь в виду, что соглашение может быть признано недействительным, если одна из сторон утаила источники своих доходов или размеры имущества. Кроме того, некоторые права участников сохраняются независимо от того, ка-

ким образом они оговорены в соглашении. Это, например, право родителя, под опекой которого остается ребенок, получать от супруга пособие на содержание ребенка.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.