**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

**Пленума Конституционного суда**

**Азербайджанской Республики**

*О толковании статьи 23 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики*

**24 апреля 2020 года                                                 город Баку**

Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики в составе Фархада Абдуллаева (председатель), Соны Салмановой, Судабы Гасановой (судья-докладчик), Джейхуна Гараджаева, Рафаэля Гваладзе, Махира Мурадова, Исы Наджафова и Кямрана Шафиева,

с участием секретаря суда Фараида Алиева,

представителей заинтересованных субъектов- судьи Хатаинского районного суда города Баку Парвиза Заманлы и главного консультанта отдела экономического законодательства Аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики Фарида Гаджиева,

специалистов- судьи Верховного cуда Азербайджанской Республики Эльшаны Велиевой и судьи Бакинского Апелляционного cуда Икрама Ширинова,

в соответствии с частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, на основании обращения Хатаинского районного суда города Баку рассмотрел в открытом судебном заседании в порядке особого конституционного производства конституционное дело о толковании статьи 23 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики.

Заслушав доклад судьи С. Гасановой по делу, выступления представителей заинтересованных субъектов и специалистов, рассмотрев мнение эксперта, изучив и обсудив материалы дела, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

Хатаинский районный суд города Баку обратившись в Конституционный суд Азербайджанской Республики (далее - Конституционный суд), просил дать толкование статей 21.1 и 23 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики (далее - Гражданский кодекс) с точки зрения положений статьи 29 Конституции Азербайджанской Республики (далее - Конституция).

В обращении, отмечается необходимость внесения ясности в вопросы о том, имеют ли все члены семьи право на получение компенсации за моральный вред в результате смерти лица, при этом, кто еще имеет право на получение компенсации, а также если один из членов семьи умершего лица получил компенсацию за моральный вред, в каком порядке должны решаться требования компенсации другими членами семьи. Ссылаясь на часть VII статьи 29 Конституции, поднимался также вопрос о том, связано ли право требовать компенсацию за моральный ущерб в связи со смертью члена семьи субъектами наследования.

В обращении указано, что А.Мирзоева обратилась в суд с исковым заявлением против производственного объединения «Азеригаз», об удержании денег в размере 900.000 манатов за причиненный моральный ущерб связи с тем, что её супруг Б.Мирзоев скончался 14 декабря 2014 года в результате взрыва от утечки газа в ванной комнате по вине Н.Гасанова, работающего мастером в ремонтно- восстановительной службе Джалилабадского служебного участка Лянкяранского регионального газо-эксплуатационного управления производственного объединения «Азеригаз» (далее ПО «Азеригаз») государственной нефтяной компании Азербайджанской Республики.

       Исковое заявление обосновано тем, что в результате противоправных действий сотрудника ответчика, А.Мирзоева потеряла кормильца, перенесла стресс, беспокойство, душевное потрясение, в связи с чем ей должно быть выплачено денежное возмещение за материальный и моральный ущерб.

 Как видно из копии приговора, приложенного к обращению, по уголовному делу правопреемником потерпевшего был признан Н.Мирзоев, сын покойного Б.Мирзоева от первого брака. Его иск против ПО «Азеригаз» о возмещении морального вреда был частично удовлетворен решением Хатаинского районного суда города Баку от 26 сентября 2017 года, постановлено удержать с ПО «Азеригаз» сумму в размере 20.000 манатов и решение вступило в законную силу.

Учитывая отсутствие в Гражданском кодексе правовой нормы, определяющей основания для возмещения морального вреда, и возникновение неопределенности в судах при разрешении таких споров, обратившийся пришел к выводу о необходимости дать соответствующее толкование по поставленному вопросу для формирования единой судебной практики.

В связи с отмеченным в обращении Пленум Конституционного суда считает необходимым отметить следующее.

Для правового государства обеспечение прав и свобод человека является основным показательным фактором. Статьей 12 Конституции обеспечение прав и свобод человека и гражданина провозглашается высшей целью государства, каждому гарантируется защита жизни и здоровья, чести и достоинства.

На основании статьи 24 Конституции человеческое достоинство защищается и уважается. Каждый с момента рождения обладает неприкосновенными, незыблемыми и неотъемлемыми правами и свободами. Права и свободы включают также ответственность и обязанности каждого перед обществом и другими лицами. Злоупотребление правами не допускается.

Согласно статье 26 Конституции, каждый вправе защищать не запрещенными законом способами и средствами свои права и свободы. Государство гарантирует защиту прав и свобод каждого.

Часть II статьи 68 Конституции провозглашает, что права лица, пострадавшего от преступления, а также от злоупотребления властью, охраняются законом. Пострадавшее лицо имеет право участвовать в осуществлении правосудия и требовать возмещения причиненного ему ущерба. В части IV данной статьи отмечается, что государство вместе с государственными служащими несут гражданскую ответственность за ущерб, причиненный правам и свободам человека в результате противозаконных действий и бездействия государственных служащих, и нарушение их гарантии.

Эта норма Конституции в случае нарушения прав и свобод человека, считая выплату компенсации потерпевшему за причиненный ущерб справедливой, также устанавливает ответственность государства за выполнение данного обязательства.

Моральный ущерб выражает моральное потрясение и страдание человека в результате нарушения его личных прав и свобод неимущественного характера, а также имущественных прав, и может возникнуть в результате потери близкого человека, отсутствия возможности продолжения активной общественной жизни, утраты трудоспособности, разглашения тайны семейной и частной жизни, распространения информации, унижающей честь и достоинство, незаконного ограничения определенных прав и свобод, физических страданий, причинения вреда здоровью и т. д.

Моральная компенсация — это средство уравнивания, с целью заставить забыть боль и страдания, моральное потрясение, вызванные насилием против моральной или физической целостности потерпевшего в результате противоправного деяния, вернуть радость и желание жить, восстановить нарушенное моральное равновесие.

Требование компенсации морального вреда следует отличать от требования о возмещении материального ущерба. Если объем материального ущерба обусловлен объемом причиненного ущерба, то объем морального вреда определяется в иске по усмотрению потерпевшего, и объем морального вреда должен оцениваться судами с точки зрения критериев справедливости и соразмерности.

  Так в соответствии со статьей 21 Гражданского кодекса лицо, обладающее правом требовать возмещения убытков, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, понесло или должно будет понести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В соответствии со статьей 23 данного Кодекса физическое лицо, может требовать опровержения в судебном порядке сведений, порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию, нарушающих тайну его личной и семейной жизни или личную и семейную неприкосновенность, если лицо, распространившее такие сведения, не докажет, что они соответствуют действительности. Такой же порядок применяется и при неполном опубликовании фактических сведений, если это порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица. Защита чести и достоинства физического лица по требованию заинтересованных лиц допускается и после смерти физического лица. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию физического лица или посягающие на его личную и семейную жизнь, распространены в средствах массовой информации, они подлежат опровержению в тех же средствах массовой информации. Если указанные сведения внесены в официальный документ, такой документ должен быть изменен, а заинтересованные лица уведомлены об этом. Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом. Физическое лицо, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование опровержения в тех же средствах массовой информации. Физическое лицо, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать и возмещения ущерба, причиненного их распространением. Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию физического лица, невозможно, то лицо, в отношении которого распространены такие сведения, вправе требовать признания таких сведений не соответствующими действительности. Правила настоящей статьи о защите деловой репутации физического лица соответственно применяются и к защите деловой репутации юридического лица.

На основании статьи 1096 Гражданского кодекса, определяющей понятие гражданского правонарушения гражданским правонарушением (деликтом) признается виновное, противоправное (нарушающее нормы гражданского законодательства) деяние (действие или бездействие), влекущее прямое причинение вреда или убытков другому лицу (потерпевшему), охраняемому правом либо законом. Лицо, совершившее деликт, несет гражданско-правовую ответственность.

Согласно статьям 1097.1 и 1097.3 Гражданского кодекса, вред причиненный личности или имуществу физического лица, а также вред, причиненный имуществу и деловой репутации юридического лица вследствие гражданского правонарушения (деликта), подлежит возмещению в полном объеме причинителем вреда. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся лицом, причинившим вред.  Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины у лица причинившего вред.

В соответствии со статьей 1099 Кодекса, юридическое или физическое лицо несет ответственность за гражданское правонарушение (деликт), допущенное его работником, и возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. Применительно к правилам, предусмотренным в главе 59 Кодекса, работниками признаются физические лица, выполняющие работу на основании трудового договора, а также физические лица, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действуют или должны действовать по заданию соответствующего юридического или физического лица и под его надзором за безопасным ведением работ.

Как видно, отмеченными нормами гражданского законодательства за ущерб, причиненный в результате противоправных действий установлена гражданская ответственность.  В случае возникновения права требования возмещения материального ущерба возникшего в результате противоправного деяния на основании статьи 21 Гражданского кодекса, то лицо в соответствии со статьей 23 данного Кодекса может требовать компенсацию за моральный ущерб.

Следует отметить, что отсутствие в гражданском законодательстве конкретной правовой нормы, определяющей основания для компенсации морального вреда в связи со смертью или причинением вреда здоровью лица, не может являться основанием для отклонения искового требования об этом, такое требование может быть выдвинуто в порядке компенсации морального вреда на основании статьи 23 Гражданского кодекса.

 На основании статьи 14 Гражданского кодекса, гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных гражданским законодательством, а также из действий физических и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законодательством, но в силу принципов гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. Причинение вреда другому лицу предусмотрено данной статьей как основание для возникновения прав и обязанностей (статья 14.2.6 Гражданского кодекса). Выражение «хотя и не предусмотрено законом» в данной правовой норме дает основание для предъявления требования связанного с компенсацией морального вреда даже в случаях, непосредственно не предусмотренных Кодексом.

Следует отметить, что в некоторых случаях законодатель предусматривает компенсацию морального вреда в специальных отраслевых законах. Так, статья 12 Закона Азербайджанской Республики «О защите прав потребителей» предусматривает, что моральный вред, причиненный потребителю вследствие нарушения изготовителем (исполнителем, продавцом) его прав, предусмотренных настоящим Законом, подлежит возмещению причинителем вреда. Размер возмещения вреда определяется судом, если иное не предусмотрено законом. В соответствии со статьей 28.6 Семейного кодекса Азербайджанской Республики, муж (жена) может потребовать возмещения причиненного ему материального или морального ущерба, в результате признания брака недействительным, в соответствии с правилами, предусмотренными гражданским законодательством. На основании статьи 6 Закона Азербайджанской Республики «О туризме», турист имеет право требовать в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики выплаты компенсации за причиненный ему материальный и моральный ущерб в случаях невыполнения туроператором или турагентом условий договора о розничной купле-продаже туристической продукции. Однако, учитывая многоаспектность общественных отношений и все большее осложнение со временем данных отношений, полностью охватить законодательством сферу общественных отношений, где может быть причинен моральный ущерб и основания для выплаты компенсации невозможно.

Моральный ущерб возникает в результате нарушения личных неимущественных прав граждан. Моральный ущерб, будучи неимущественным ущербом, является правонарушением, не содержащим экономический смысл или ценность. Такой ущерб, нарушая права, относящиеся к благам, принадлежащие гражданину с рождения или на основе закона (честь, достоинство, деловая репутация, личная и семейная тайна, свобода действия, право выбора место проживания, право на имя, авторское право и другие личные неимущественные права и имущественные блага) причиняет лицу моральное потрясение, страдание.

Моральный ущерб, оказывая непосредственное влияние на сознание потерпевшего лица после действий лица, нанесшего ущерб становится причиной отрицательной психологической реакции. Моральный ущерб является независимым (самостоятельным) результатом нарушения прав граждан. Он компенсируется вместе с ущербом, нанесенным имуществу или в случае не нанесения вреда имуществу.

Компенсация, выплачиваемая за моральный вред в случае смерти или причинения вреда здоровью близких лица, в том числе членов семьи, направлена на определенное смягчение потрясения и страдания лица, восстановление нарушенного морального равновесия. При этом обеспечение потерпевшего компенсацией в определенном размере служит оказанию ему моральной поддержки, с целью заставить его забыть потрясение и страдание, вызванные потерей близкого человека, устранить снижение радости жизни, моральное беспокойство.

Следует учесть, что требование моральной компенсации не связано с наследством. Так, если даже истец, выступающий с требованием моральной компенсации, является наследником умершего, его требование о получении моральной компенсации исключается, если до смерти они не были эмоционально близки, и истец не испытывает чувства боли и скорби или морального потрясения в связи со смертью лица.

Что касается круга лиц, имеющих право требовать моральное возмещение, следует отметить, что таким правом могут обладать близкие умершего или лица, здоровью которого причинен ущерб. Под словом «близкий» подразумевается не родственник именно в рамках семейного права, а человек отличающийся особой привязанностью к умершему или лицу, здоровью которого причинен ущерб, искренним отношением и духовной близостью,  занимавший важное место в жизни, долгое время жил вместе с ним и вел совместное хозяйство, условия жизни которого изменились в результате его смерти или причинения вреда здоровью, который действительно перенес потрясение, боль и страдание.

При определении компенсации за моральный вред суды должны проводить социальную, психологическую и экономическую оценку каждого дела на основе принципов соразмерности и справедливости.

При определении объёма (суммы, размера) моральной компенсации, следует учитывать силу сострадания и моральной связи между истцом и умершим или лицом, здоровью которого причинен ущерб, степень перенесенного страдания и потрясения, проживают ли они вместе или раздельно, если состоят в браке, то срок семейной жизни и прочие факторы.

В требованиях моральной компенсации в связи со смертью или причинением вреда здоровью детей матери и отца, внуков бабушки и дедушки должны также приниматься во внимание такие факторы, как наличие у потерпевшего единственного ребенка (внука, детей), находятся ли родители в репродуктивном возрасте. В требованиях о моральной компенсации в связи со смертью или причинением вреда здоровью матери и отца за основу должно приниматься, что они находятся в том возрасте, когда нуждаются в родителях, имеют физическую или умственную отсталость. При рассмотрении требования брата или сестры, пострадавших от противоправного действия, о моральной компенсации следует учитывать, существуют ли между ними родственные чувства и любовь, есть ли постоянное и тесное общение.

Следует также отметить, что каждое лицо, действительно пережившее моральное потрясение, имеет право на получение компенсации вместе с другими истцами или получение, в зависимости от степени моральных страданий и близости с потерпевшим. То есть в этом случае компенсация может быть установлена для каждого истца в отдельности.

Кроме того, следует отметить, что требование о моральной компенсации близкого умершего не должно приравниваться к требованию о возмещении ущерба в связи с потерей кормильца. Так, возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, регулируемое статьей 1121 Гражданского кодекса, преследуя цель возмещения именно материального ущерба носит временный замещающий характер. На основании статьи 1122.1 данного Кодекса лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи с потерей кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, определенного по правилам статьи 1119 настоящего Кодекса, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении возмещения вреда этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются, также полученные им при жизни, пенсия и другие подобные выплаты.

Европейский суд по правам человека (далее Европейский суд) на основании статьи 41, а также других норм Конвенции "О защите прав человека и основных свобод", сформировал соответствующую практику относительно определения морального ущерба.

Европейский суд по правам человека охарактеризовал моральный ущерб как «тревогу, душевное потрясение и страдание», «беспокойство, беспомощность и потрясение», «разочарование, чувство несправедливости и долгосрочную неопределённость» (Решения по делу Лулуев и другие против России от 9 ноября 2006 г., по делу Пелипенко против России от 16 января 2014 г., по делу Шиборш и Кузьмина против России от 16 января 2014 г.).

Европейский суд по правам человека в своем Решении по делу Варнава и другие против Турции от 18 сентября 2009 года определил моральный вред как состояние человека, испытывающего физическую или психологическую боль и страдание, мучения, беспокойство, разочарование, чувство несправедливости или унижения, длящуюся неопределенность, нарушение жизни или реальное отсутствие возможности, и отметил, что в отличие от объективных обстоятельств, на которые суд опирается при определении материального ущерба, решение при установлении морального вреда принимается на основе субъективных и эмоциональных элементов,  поэтому важно определить общие критерии оценки, которые необходимо учитывать с точки зрения судебной практики. При определении морального вреда суды должны учитывать вид, степень, тяжесть и продолжительность противоправного деяния. При этом также необходимо установить, в каких условиях, какой среде произошло противоправное действие.

В вышеотмеченном решении Европейского суда по делу Лулуев и другие против России также указано, что для определения степени моральных страданий лиц необходимо установить степень близости родственных связей, специфику родственных отношений, является ли родственник свидетелем происшествия и др. факторов.

Европейский суд в своем решении по делу Максимов против России от 18 марта 2010 г. отметил, что порядок расчета компенсации является сложным. При рассмотрении дел о физических или моральных страданиях этот процесс ещё более усложняется. Не существует стандарта, по которому боль и страдания, физический дискомфорт, нравственное страдание и мучение можно измерить деньгами. Суды в своих решениях должны достаточно обосновать объём компенсации, назначенной заявителю за причинённый моральный вред. Отсутствие обоснования может привести к назначению заявителю несоразмерной, низкой компенсации, решению, не соответствующему принципу адекватного и эффективного устранения нарушения.

На основании пункта 8 постановления Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики “О практике применения судами законодательства о возмещении морального вреда” от 3 ноября 2008 года, суд при рассмотрении требований о возмещении морального вреда, наряду с определением оснований возникновения ответственности, обязан выяснить, в чем выражается подверженность потерпевшего моральному потрясению и страданию, в каких условиях и в результате какого действия (бездействия) они произошли, вина лица, причинившего ущерб, какое моральное потрясение и страдание, перенёс потерпевший, в каком денежном эквиваленте и иной материальной форме потерпевший оценивает это.

Что касается вопроса об ответственности за ущерб, причиненный представителями профессии, относящейся к особой группе риска, следует подчеркнуть, что эти лица несут ответственность только за ущерб, причиненный по собственной вине. В качестве представителей профессии, входящей в особую группу риска, можно отметить врачей. Врач, медицинский центр, больница и другие несут ответственность за неправильно поставленный диагноз, ошибочное лечение и вмешательство. Однако, если все процедуры проводятся в рамках особого внимания и необходимых мер в соответствии с общепринятыми «медицинскими стандартами» медицинской науки, то ответственность за ущерб исключается. То есть ущерб, который не предвидится в ходе медицинского вмешательства, а если и предвидится, не может быть предотвращен, является результатом, вызванным причиной, находящейся за пределами знаний, умений и возможностей врача или медицинского учреждения. В этом контексте принимается, что врач не несет ответственности по закону за нежелательный результат, возникший, несмотря на проявленные должные внимание и заботу, при действии в рамках нормального риска, принятого им с медицинской точки зрения.

Таким образом, бесспорно то, что доказательство причинения морального вреда представляется достаточно сложным. В такого рода исках лицо должно доказать перед судом негативные обстоятельства, потрясения произошедшие в его духовном, а не материальном мире, сознании, угасание любви к жизни и т.д.

В связи с этим Пленум Конституционного суда считает, что при рассмотрении в суде дела о моральном вреде необходимо детально изучить и определить в связи с переживанием потерпевшим моральных и физических страданий, в каких условиях и в результате какого действия (бездействия) причинен вред, степень вины лица, причинившего вред, и другие обстоятельства, представляющие значение для разрешения спора. При расчете суммы возмещения морального вреда суды должны учитывать материальное положение ответчика. Кроме того, судам необходимо учесть, что смерть лица или вред, причинённый его здоровью, могут привести к переживанию чувства морального потрясения, подавленности не только родственниками, но и друзьями, знакомыми. Однако при определении ответственности лица за моральный вред, возникший в результате правонарушения, суды должны отличать сильные эмоциональные ощущения от тяжелого чувства морального потрясения и страдания.

Вместе с тем пленум Конституционного Суда считает необходимым отметить, что условия возмещения морального вреда, причиненного противоправными действиями, и круг родственников умершего или лица здоровью которого причинен вред, имеющих право на получение компенсации данного вреда, могут быть четко определены в законодательном порядке.

На основании вышеуказанного Пленум Конституционного суда приходит к следующим выводам:

- статья 23 Гражданского кодекса подразумевает право близких, в том числе членов семьи лица, в случае его смерти или причинения вреда здоровью в результате противоправных действий, на получение компенсации за пережитое моральное потрясение и страдание;

- близкие, в том числе члены семьи умершего или лица, здоровью которого причинен вред имеют право на получение компенсации в соответствии со степенью пережитых ими моральных потрясений и страданий, степенью близости к потерпевшему и другими факторами совместно или по отдельности;

- в случае получения компенсации за моральный вред одним из близких, в том числе членов семьи умершего или лица, здоровью которого причинен вред, требование компенсации других должно решаться судом, рассматривающим дело, в соответствии с критериями соразмерности и справедливости, указанными в описательно-мотивировочной части настоящего Постановления;

- при определении судами размера компенсации за моральный вред следует учитывать вид, степень противоправного деяния, его продолжительность, в каких условиях и какой обстановке оно произошло, и другие факторы.

          Руководствуясь частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 60, 62, 63, 65-67 и 69 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде”, Пленум Конституционного суда

**ПОСТАНОВИЛ:**

1.              Статья 23 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики подразумевает право близких, в том числе членов семьи лица, в случае его смерти или причинения вреда здоровью в результате противоправных действий на получение компенсации за пережитое моральное потрясение и страдание.

2.              Близкие, в том числе члены семьи умершего или лица, здоровью которого причинен вред, имеют право на компенсацию в соответствии со степенью пережитых ими моральных потрясений и страданий, степенью близости к потерпевшему и другими факторами совместно или по отдельности.

3.              В случае получения компенсации за моральный вред одним из близких, в том числе членов семьи умершего или лица, здоровью которого причинен вред, требование компенсации других должно решаться судом, рассматривающим дело, в соответствии с критериями соразмерности и справедливости, указанными в описательно-мотивировочной части настоящего Постановления.

4.              При определении судами размера компенсации за моральный вред следует учитывать вид, степень противоправного деяния его продолжительность, в каких условиях и какой обстановке оно произошло, и другие факторы.

5.               Постановление вступает в силу со дня опубликования.

6.              Постановление опубликовать в газетах “Азербайджан”, “Республика”, “Халг газети”, “Бакинский рабочий” и “Вестнике Конституционного суда Азербайджанской Республики”.

7.              Постановление является окончательным и не может быть отменено, изменено или официально истолковано ни одним органом или лицом.

**Председатель                                             Фархад Абдуллаев**