

Международный консорциум «Электронный университет»

*Московский государственный университет экономики,
статистики и информатики*

Евразийский открытый институт

М.С. Каменецкая

Семейное право России

Учебное пособие

Москва 2007

УДК 347.6
ББК 67.404.4
К 181

Каменецкая М.С. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО РОССИИ: Учебно-
практическое пособие: М.: ЕАОИ, 2007. – 387 с.

© Каменецкая М.С., 2007
© Евразийский открытый институт, 2007

Содержание

Тема 1. Семейное право как отрасль частного права.....	7
§1. Понятие семейного права	7
§2. Предмет семейного права	9
2.1. Критерий для отграничения семейных отношений от иных общественных отношений	10
2.2. Понятие семьи	12
2.3. Круг отношений, составляющих предмет семейного права.....	19
§3. Метод семейно-правового регулирования	20
§4. Основные начала семейного права.....	27
§5. Система семейного права.....	36
§6. Источники семейного права	37
6.1. Международные источники семейного права	38
6.2. Внутригосударственные источники семейного права ..	41
6.3. Аналогия закона и аналогия права	51
Тема 2. Семейные правоотношения.....	63
§1. Понятие семейного правоотношения	63
§2. Субъекты семейных правоотношений.....	66
§3. Содержание семейных правоотношений.....	73
§4. Основания возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений	75
§5. Осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей представительство.....	80
5.1. Осуществление семейных прав и исполнение се- мейных обязанностей	80
5.2. Представительство.....	81
§6. Защита семейных прав.....	83
6.1. Разграничение мер защиты и мер ответственности...	85
6.2. Семейно-правовая ответственность	86
§7. Сроки в семейном праве	89
7.1. Понятие и виды сроков	89
7.2. Исковая давность.....	90

Тема 3. Супружеские правоотношения	101
§1. Основания возникновения, изменения и прекращения супружеских правоотношений	101
1.1. Заключение и прекращение брака	101
1.1.1. Понятие и правовая природа брака	101
1.1.2. Заключение брака	103
1.1.3. Недействительность брака	114
1.1.4. Прекращение брака	123
1.2. Брачный договор	133
1.3. Соглашение супругов и решение суда о разделе общего имущества супругов	148
1.4. Алиментное соглашение супругов и решение суда о взыскании алиментов	155
§2. Личные неимущественные отношения супругов	163
§3. Имущественные отношения супругов	167
3.1. Отношения супружеской собственности	167
3.2. Обязательства супругов по материальному содер- жанию	174
§4. Ответственность супругов по обязательствам	178
Тема 4. Родительские правоотношения	195
§1. Основания возникновения, изменения и прекращения родительских правоотношений	197
1.1. Установление происхождения ребенка	197
1.1.1. Установление материнства	200
1.1.2. Установление отцовства	202
1.1.3. Оспаривание отцовства и материнства	211
1.2. Лишение родительских прав и их восстановление	213
1.3. Ограничение родительских прав и его отмена	222
1.4. Отобрание ребенка без ограничения или лишения родительских прав	225
1.5. Алиментное соглашение и постановление суда о взыскании алиментов	226
1.6. Иные соглашения и решения суда о детях	235
§2. Личные неимущественные отношения родителей и де- тей	239
§3. Имущественные отношения родителей и детей	249

Тема 5. Семейные правоотношения между другими лицами	265
§1. Семейные правоотношения между бывшими супругами	270
§2. Семейные правоотношения между родителями и совершеннолетними детьми	273
§3. Семейные правоотношения между братьями и сестрами	276
§4. Семейные правоотношения между бабушкой, дедушкой и внуками	278
§5. Семейные правоотношения между фактическим воспитателем и воспитанником	280
§6. Семейные правоотношения между отчимом (мачехой) и пасынком (падчерицей)	282
§7. Семейные правоотношения между другими родственниками	283
Тема 6. Семейные правоотношения, основанные на факте устройства детей на воспитание в семью.....	295
§1. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей	296
§2. Усыновление (удочерение) ребенка	299
2.1. Основания возникновения, изменения и прекращения отношений между усыновителем и усыновленным ребенком	299
2.2. Семейные правоотношения между усыновителем и усыновленным ребенком	316
§3. Опекa (попечительство) над ребенком	321
3.1. Основания возникновения и прекращения опеки (попечительства) над ребенком.....	321
3.2. Семейные правоотношения между опекуном (попечителем) и ребенком	325
§4. Приемная семья.....	328
4.1. Основания возникновения и прекращения приемной семьи	328
4.2. Семейные правоотношения между приемным родителем и ребенком	335
Руководство по изучению дисциплины.....	343
Глоссарий	375

Тема 1.

Семейное право как отрасль частного права

§ 1. Понятие семейного права

Семейное право можно рассматривать с трех позиций: как элемент системы права, как науку и как учебную дисциплину.

До настоящего времени в науке не сложилось единого взгляда по вопросу о том, является ли семейное право подотраслью гражданского права или же представляет собой самостоятельную отрасль права.

Первого взгляда придерживался известный русский цивилист Г. Ф. Шершеневич¹. В настоящее время эту позицию последовательно и аргументированно отстаивает М. В. Антокольская:

...Семейное законодательство... не содержит качественных материальных критериев, позволяющих отграничить семейные отношения от отношений, регулируемых другими отраслями права... метод семейного права может быть охарактеризован в целом как диспозитивный и ситуационный. Особенностью этого метода является, однако, сохранение значительного императивного начала. Анализ основных элементов метода семейно-правового регулирования, как и анализ регулируемых правом отношений, приводит нас к мысли о том, что ни первый, ни последние не обладают спецификой, достаточной для признания семейного права самостоятельной отраслью. Семейное право может, следовательно, рассматриваться как подотрасль гражданского права, безусловно, обладающая значительной внутриотраслевой спецификой².

Вторая позиция была сформулирована еще в дореволюционный период также известным русским цивилистом Д. И. Мейером:

¹ См.: Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). – М., 1995. С. 12, 13.

² Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. – Изд. 2-е, перераб. и доп. – М.: Юрист, 2003. С. 11, 31.

А есть ли место учреждениям семейственного союза в гражданском праве, если характеризовать его наукой об имущественных правах? Справедливо, что и в отношениях семейственных есть имущественная сторона; но по существу своему учреждения семейственного союза чужды сфере гражданского права... Если характеристическая черта всех учреждений семейственного союза чужда сфере гражданского права, то по строгой последовательности должно сказать, что учреждениям этим и не место в системе гражданского права. К нему относится лишь имущественная сторона семейственных отношений; другие же стороны должны быть рассматриваемы только по мере надобности, для уразумения имущественной стороны¹.

В советское время, когда были проведены фундаментальные исследования по обоснованию самостоятельности отрасли семейного права, и на настоящий момент большинство ученых придерживаются именно данного взгляда². Связано это с выявлением специфики предмета и метода правового регулирования семейных отношений, позволяющей утверждать о наличии такой самостоятельной отрасли, как семейное право.

Семейное право как отрасль – система правовых норм, регулирующих личные неимущественные и имущественные отношения между физическими лицами, основанные на факте их принадлежности к семье в настоящее время или в прошлом.

Семейное право как наука представляет собой систему знаний о сущности и закономерностях развития семейных правоотношений. В ее рамках исследуются природа супружеских и родительских отношений; отношений, основанных на факте принятия детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью; их характерные особенности; а также законы возникновения, изменения и прекращения этих отношений.

¹ Мейер Д. И. Русское гражданское право (в 2 ч.). По исправленному и дополненному 8-му изд., 1902. Изд. 2-е, испр. – М.: Статут, 2000. С. 40, 41.

² См., в частности: Иоффе. О. С. Обязательственное право. – М., 1975. С. 9; Советское гражданское право: Учебник / Под ред. О. Н. Садикова. – М., 1983. С. 8, 9; Советское гражданское право: Учебник. Т. 1. Изд. 3-е / Под ред. О. А. Красавчикова. – М., 1985. С. 8, 35, 36; Советское гражданское право: Учебник. Ч. 1 / Под ред. В. А. Рясенцева. 3-е изд. М., 1986. С. 1920; Пчелинцева Л.М. Семейное право России: Учебник для вузов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство НОРМА, 2002. С. 1, 16, 20; Семейное право: Учебник для вузов / Под ред. С.Н. Бондова. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2002. С. 8.

Семейное право входит в систему юридических наук и относится к отраслевой группе.

Наука семейного права находится в тесной двусторонней связи с такими теоретико-историческими науками, как история государства и права и теория государства и права. По отношению к семейному праву они выступают как общеправовые науки.

История государства и права, изучая развитие правовых форм общественных отношений разных государств в хронологическом порядке, является базой для выявления и исследования закономерностей развития семейных правоотношений. Теория государства и права, изучая общие закономерности возникновения, функционирования и развития права, выступает в качестве методологической науки. Ее общетеоретические положения и выводы являются основой для формирования собственной теории семейного права, формулирования научного понятийного аппарата и решения специальных вопросов в этой области. В свою очередь, семейное право является источником материала для данных теоретико-исторических наук. Ее выводы и положения служат предпосылками для более глубоких исторических и теоретических обобщений и дальнейшего развития данных наук.

Семейное право также находится в двусторонней связи, хотя и в разной степени, с другими отраслевыми науками, в частности с гражданским и административным правом, правом социального обеспечения.

В рамках **семейного права как учебной дисциплины** изучаются теории, взгляды и воззрения, выработанные юридическими науками в области семейных отношений; действующие нормативные правовые акты и практика их применения; формируются навыки составления юридических документов и совершения определенных юридических действий.

§ 2. Предмет семейного права

В теории права под предметом правового регулирования понимают совокупность единых по своей сущности общественных отношений, которые регулируются нормами определенной отрасли права.

Исходя из этого определения и п. 3 ст. 1 СК РФ, где указано, что «регулирование *семейных отношений* осуществляется в соответствии с принципами...», следует, что предметом семейного права являются семейные отношения.

2.1. Критерий для отграничения семейных отношений от иных общественных отношений

Для того, чтобы говорить о наличии предмета правового регулирования, необходимо выявить то единое начало, которое составляет основу семейных отношений и позволяет отделить их от других общественных отношений. Иными словами, – критерий разграничения.

В науке семейного права общий подход по данному вопросу не сложился.

Так, М. В. Антокольская утверждает, что существенных различий между предметом семейного и гражданского права выявить невозможно¹.

А. М. Нечаева полагает, что предметом регулирования являются не просто семейные отношения, а подвластные семейному законодательству семейные отношения, участники которых являются носителями (субъектами) определенных прав и обязанностей².

По мнению И. М. Кузнецовой и Л. М. Пчелинцевой, семейными отношениями являются отношения в семье между ее членами³.

Единым началом, составляющим основу семейных отношений и позволяющим отделить их от других общественных отношений, является факт принадлежности физического лица к семье в настоящее время или в прошлом⁴. Данный факт включает в себя:

1. Состояние физического лица членом семьи в настоящее время. Он порождает, например, семейные отношения между супругами, между родителями и ребенком.
2. Состояние физического лица членом семьи в прошлом.

Этот факт в совокупности с другими обстоятельствами образует состав, порождающий возникновение семейных отношений между ли-

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 21.

² Нечаева А. М. Семейное право. Курс лекций. – М.: Юрист, 1998. С. 10. Приведенное определение не содержит материального критерия, позволяющего провести разграничение между семейными и иными общественными отношениями.

³ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрист, 2000. С. 25. Пчелинцева Л. М. Указ. соч. С. 5.

⁴ Л. М. Пчелинцева высказала данную идею вскользь: «Семейное право как отрасль права регулирует определенный вид общественных отношений – семейные отношения, которые возникают из факта брака и принадлежности к семье». Она не развила ее впоследствии, а, наоборот, сузила предмет семейного права до отношений, существующих между членами семьи. См.: Пчелинцева Л. М. Указ соч. С. 1, 5.

цами, которые уже не являются членами одной семьи. Например, алиментные обязательства между совершеннолетними детьми и родителями, между бывшими супругами, между совершеннолетними братьями и сестрами, между бабушкой, дедушкой и совершеннолетними внуками (ст.ст. 85, 87, 90, 93 – 95 СК РФ).

3. Состояние физического лица воспитанником в семье воспитателя в настоящее время.

Между ребенком и опекуном (попечителем) или приемными родителями устанавливаются два вида правоотношений: гражданские и личные семейные. При этом надо учитывать, что ребенок не становится членом семьи этих лиц, а является их воспитанником (ст. ст. 148, 150, 151, 153 СК РФ).

4. Состояние воспитанником в семье воспитателя в прошлом.

Этот факт в совокупности с другими обстоятельствами образует состав, порождающий возникновение семейных отношений между лицами, которые уже не являются воспитанниками и воспитателями. Например, алиментные обязательства между совершеннолетними воспитанниками и фактическими воспитателями, между отчимом, мачехой и совершеннолетними пасынками и падчерицами (ст.ст. 96, 97 СК РФ).

Данный перечень фактов является закрытым. Иная принадлежность физического лица к семье не порождает возникновение, изменение или прекращение семейных отношений.

Возражая М. В. Антокольской, доказывающей отсутствие материального критерия для разграничения отношений, регулируемых семейным и гражданским правом, необходимо сказать следующее на ее утверждение что:

...буквальное толкование ст. 4 СК может привести к выводу о том, что все имущественные отношения и личные неимущественные отношения между членами семьи являются семейно-правовыми. В этом случае пришлось бы признать, что наследование по закону, отношения собственности между родителями и детьми, братьями и сестрами и иными членами семьи, живущими одной семьей, являются семейно-правовыми... что не соответствует реальности¹.

Во-первых, в основу отношений наследования по закону исторически положен не факт принадлежности к семье, а факт родства. В России включение супруга наследодателя в круг его наследников

¹ Антокольская М. В. Указ соч. С. 11.

произошло не сразу, а в некоторых странах (например, во Франции, Италии, Бельгии, ФРГ, Австрии) он (она) до сих пор не имеет статус наследника. Во-вторых, в главах 14 и 15 ГК РФ не содержится такое основание для приобретения и прекращения права собственности, как факт принадлежности лица к семье, хотя в семейных отношениях он является необходимым условием.

Итак, семейные отношения – это отношения, основанные на факте принадлежности физического лица к семье в настоящее время или в прошлом.

2.2. Понятие семьи

Указанный критерий разграничения семейных и иных общественных отношений содержит понятие «семья».

В законодательстве данный термин употребляется неоднократно, но единственное его определение содержится в международных правовых актах, участником которых является Российская Федерация¹. Там указано, что **семья является естественной и основной ячейкой общества.**

Данное определение отражает лишь внешнюю связь семьи и общества, однако не раскрывает внутреннюю природу этого явления.

Семья представляет собой сложное общественное явление, постепенно изменяющееся на протяжении всей своей многовековой истории. В связи с этим невозможно дать определение на все времена, можно только сформулировать его для конкретного этапа развития.

Согласно толковому словарю С. И. Ожегова и Н. Ю. Шевцовой:

Семья – группа живущих вместе близких родственников².

Большой энциклопедический словарь дает такое определение:

Семья – основанная на браке или кровном родстве малая группа, члены которой связаны между собой общностью быта, взаимной помощью, моральной и правовой ответственностью¹.

¹ В частности, в ч. 3 ст. 16 Всеобщей декларации прав человека от 10 декабря 1948 г., в ч. 1 ст. 10 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г., в ч. 1 ст. 23 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.

² Ожегов С.И. и Шевцова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 72 500 слов и 7500 фразеологических выражений / Российская академия наук. Институт русского языка; Российский фонд культуры. – М.: АЗЪ, 1993. С. 736.

В социологическом смысле под семьей традиционно понимают союз лиц, основанный на браке, родстве, принятии детей в семью на воспитание; характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой².

По мнению М. В. Антокольской,

данное определение в настоящее время должно быть расширено. Семья в социологическом смысле может основываться также на фактических брачных отношениях, в том числе и на отношениях между лицами одного пола, которые получают в настоящее время все большее юридическое признание в различных странах...³

Однако понятия семьи в социологическом и юридическом смыслах различаются.

В юридической литературе приводятся следующие определения понятия семьи.

Г. Ф. Шершеневич рассматривал семью

как союз лиц, связанных браком, и лиц, от них происходящих... В основе семьи лежит физиологический момент, стремление к удовлетворению половой потребности. Этим определяется элементарный состав семьи, предполагающий соединение мужчины и женщины. Дети являются естественным последствием сожителства... Физический и нравственный склад семьи создается помимо права... Юридический элемент необходим и целесообразен в области имущественных отношений членов семьи⁴.

Советский ученый Г. К. Матвеев под семьей понимал

основанное на браке или родстве объединение лиц, связанных между собой взаимными личными и имущественными правами и обязанностями, взаимной моральной и материальной общностью и поддержкой, рождением и воспитанием потомства, ведением общего хозяйства⁵.

Другой советский ученый-цивилист В. А. Рясенцев определял семью

¹ Большой энциклопедический словарь / По ред. А. М. Прохорова. – М., 1997. С. 1082.

² См.: Советское семейное право / Под ред. В.А. Рясенцева. М., 1982. С. 42.

³ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 12.

⁴ Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 406.

⁵ Матвеев Г. К. Советское семейное право. – М., 1985. С. 46–48. Интересен тот факт, что в ст. 59 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье практически дословно воспроизведено это определение: «Семья – это объединение лиц, связанных между собой моральной и материальной общностью и поддержкой, ведением общего хозяйства, правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления».

как круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание и призванными способствовать укреплению и развитию семейных отношений¹.

Современные исследователи также дают разные определения.

По мнению А. М. Нечаевой,

семья... общность совместно проживающих лиц, объединенных правами и обязанностями, предусмотренными семейным законодательством².

П. И. Седугин считает, что семья – это

определенная совокупность (общность, группа) людей, по общему правилу родственников, основанная на браке, родстве и свойстве, совместном проживании и ведении общего хозяйства, образующая естественную среду для благополучия ее членов, воспитания детей, взаимопомощи, продолжения рода³.

Заслуживает внимание взгляд И. В. Злобиной на понятие семьи:

Семья... является сложным правовым состоянием, включающим состояние супружества, родства, свойства, признаки совместного проживания, ведения общего хозяйства, совместного воспитания, содержания и ухода⁴.

Все приведенные определения содержат как достоинства, так и недостатки с точки зрения современного этапа развития данного явления. Рассмотрим их применительно к каждому выявленному признаку.

1. Для начала необходимо выяснить, что по своей сути представляет семья. Большинство авторов придерживается той точки зрения, что семья – это совокупность (объединение, группа, союз, общность) лиц. И с этим утверждением стоит согласиться. Наиболее удачным является употребление терминов «объединение» или «союз» как часто используемых в отраслях частного права.

2. Введение термина «объединение» предполагает ответ на вопрос, кто именно объединяется. Большинство авторов указывает просто на «лиц» (при этом не уточняя, каких именно: физических или юридических), что позволяет включить в состав семьи даже тех лиц, которые

¹ Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. – М., 1982. С. 42, 43.

² Нечаева А. М. Указ. соч. С. 8.

³ Комментарий к Семейному кодексу российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. – М., 1997. С. 2.

⁴ Семейное право: Учебник для вузов / Под ред. С. Н. Бондова. С. 52.

ее членами по семейному законодательству не являются. Например, тетя и дядя, племянники, двоюродные братья и сестры являются родственниками, но не членами семьи. Установление опеки (попечительства) над ребенком, передача его в приемную семью не влекут членство ребенка в семье опекуна (попечителя) и приемных родителей¹.

Перед тем, как проанализировать утверждение М. В. Антокольской о возможности создания семьи между лицами одного пола, хотелось бы привести мнение О. Ю. Косовой:

из социологического понятия семьи вполне определенно вытекает, что «союз» лиц одного пола рассматривать в качестве семьи невозможно. Это означало бы извращение сущности и социального предназначения семьи, складывающегося на протяжении тысячелетий института, позволяющего человечеству воспроизводить себя в новых поколениях... С точки зрения физической природы человека и законов развития общества, это аномалия, а значит, и ее юридическое признание – только правовой нонсенс»².

Хотя оба автора говорят об одном и том же, в их рассуждениях произошла подмена понятий: брак они заменили семьей.

Безусловно, действующее семейное законодательство запрещает однополые браки (п. 1 ст. 12, п. 1 ст. 27 СК РФ), но не однополые семьи. В качестве примера последних можно привести семью, состоящую из матери и дочери, из отца и сына и т.д.

В связи с этим представляется правильным подход Г. Ф. Шершеневича, который называл конкретных членов семьи. Необходимо формулировать понятие семьи в зависимости от оснований ее возникновения.

Семейный кодекс по-разному определяет круг членов семьи. Согласно ст. 2 ими являются супруги, родители – дети, усыновители – усыновленные. В силу главы 15 к ним также относятся братья и сестры, бабушка, дедушка – внуки, отчим, мачеха – пасынки, падчерицы, фактические воспитатели – воспитанники.

Ввиду отсутствия ясности в нашем внутреннем семейном законодательстве придется обратиться к мировому опыту. Так, в п. 45 решения Европейского Суда по правам человека по делу Маркс против Бельгии указано:

¹ Исключение составляют те случаи, когда опекуном, попечителем или приемными родителями являются близкие родственники ребенка.

² Косова О. Ю. Предмет семейного права и семейное законодательство // Государство и право. 2000. № 7. С. 77.

«семейная жизнь» в том смысле, как ее понимает статья 8, включает как минимум связи между ближайшими родственниками, например, между дедушками, бабушками и внуками, поскольку такого рода отношения могут играть существенную роль в семейной жизни¹.

Круг ближайших родственников (в российской терминологии – близких родственников) однозначно определен в ст. 14 СК РФ. Ими являются родители – дети, бабушка, бабушка – внуки, полнородные и неполнородные братья и сестры. Более того, именно они из круга лиц, отнесенных главой 15 СК РФ к «другим членам семьи» обладают личными правами (ст.ст. 67, 55 СК РФ) и имущественными обязанностями (ст.ст. 93 и 94 СК РФ) по отношению к ребенку.

3. Говоря о семье как об объединении ее членов, следует задать вопрос: что их связывает?

Большинство авторов, которые формулировали юридическое определение понятия семьи, таковым называли права и обязанности. Если говорить более точно, то личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Возражение возникает по поводу употребления термина «взаимные» права и обязанности. Если рассматривать семью, основанную на браке, то, действительно, между супругами возникают взаимные личные и имущественные права и обязанности. Однако, если рассматривать семью, основанную на близком родстве и (или) усыновлении, необходимым членом которой является ребенок, то употребление термина «взаимные» недопустимо, т.к. у ребенка есть только права, но нет обязанностей².

Помимо этого, ученые выделяют и другие «связи» членов семьи. Рассмотрим их более подробно.

Взаимная моральная общность и поддержка, взаимная помощь находятся за пределами правового регулирования, как писал Г.Ф. Шершеневич,

ввиду замкнутости и психологической неуволности семейных отношений³.

Что касается материальной общности и поддержки, ведения общего хозяйства и совместного проживания, то данные критерии уже не соответствуют действующему законодательству. В силу п. 1 ст. 42

¹ Справочная правовая система «Гарант».

² Это еще раз подтверждает необходимость формулирования понятия семьи в зависимости от оснований ее возникновения.

³ Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 406, 407.

СК РФ супруги могут установить режим раздельной собственности на все свое имущество, а согласно п. 4 ст. 60 СК РФ имущество ребенка отделено от имущества его родителей и других родственников. В соответствии с п. 1 ст. 31 СК РФ каждый из супругов свободен в выборе места жительства, что означает возможность раздельного проживания и, соответственно, отсутствие ведения общего хозяйства¹. Хотя в силу п. 2 ст. 20 ГК РФ местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, признается место жительства их законных представителей, Семейным кодексом все равно допускается раздельное проживание родителя и ребенка (например, п. 1 ст. 55, п. 3 ст. 65, ст. 66, ст. 73 и др.). Однако это не означает отсутствие семьи между ними².

Безусловно, первоначальной и основной целью семьи были и есть рождение и воспитание потомства, продолжение рода. В настоящее время право принципиально не вмешивается в эту интимную сферу отношений супругов, за исключением случаев, когда имеет место состав уголовного преступления.

По нашему мнению, помимо прав и обязанностей, между членами семьи существует еще одна «связь» – общение.

Если проанализировать весь текст Семейного кодекса РФ, то видно, что общение, являющееся личным отношением, красной нитью проходит через весь Кодекс. Во-первых, одним из принципов семейного права является разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию, что предполагает общение между членами семьи. Во-вторых, наиболее ярко оно проявляется при регулировании родительских отношений и отношений между ребенком и его близки-

¹ В тексте Семейного кодекса РФ вообще не содержится словосочетание «ведение общего хозяйства», но употребляется «ведение домашнего хозяйства» (п. 3 ст. 34 СК РФ).

² Европейский Суд по правам человека придерживается такой же точки зрения. В п. 21 решения по делу Беррехаб против Нидерландов от 21 июня 1988 г. он указал: «Суд также не рассматривает совместное проживание как *sine qua non* семейной жизни родителей и малолетних детей... Действительно, г-н Беррехаб и г-жа Костер, расторгнувшие брак, не жили вместе во время рождения дочери и не возобновили совместное проживание после этого. Тем не менее... г-н Беррехаб виделся с дочерью четыре раза в неделю, причем каждая встреча длилась по несколько часов. Частота и регулярность свиданий с дочерью... доказывают, что г-н Беррехаб придавал им очень большое значение. Поэтому Суд не может согласиться с тем, что между заявителями была прекращена «семейная жизнь» // Справочная правовая система «Гарант».

ми родственниками (ст. ст. 55, 66, 67, 75, 137, 148, 150 СК РФ). В третьих, хотя термин «общение» не употребляется при регулировании супружеских отношений, о его наличии можно судить исходя из таких норм, как п. 2 ст. 31, ст. 35, п. 2 ст. 38, глава 8 СК РФ. В них говорится о совместном решении вопросов жизни семьи, о наличии согласия супруга(ов), в т.ч. обоюдного, и соглашений между ними, что свидетельствует об общении между ними.

Более того, из этого же положения исходит практика Европейского Суда по правам человека. Так, в п. 50 решения по делу Киган против Ирландии от 26 мая 1994 г. Суд указал:

Кроме того, уместно напомнить, что взаимное общение родителя и ребенка является основным элементом семейной жизни, даже когда отношения между родителями испортились¹.

В решении от 18 сентября 2001 г. по вопросу приемлемости жалобы № 47095/99, поданной Валерием Ермиловичем Калашниковым против Российской Федерации, Суд отметил:

... поскольку предварительное заключение по самой своей природе представляет собой ограничение... семейной жизни ... тюремные власти должны помогать заключенным в поддержании эффективного контакта с близкими членами его или ее семьи².

В решении по другому делу (Олссон против Швеции от 24 марта 1988 г., п. 81) Суд констатировал:

Узы между членами семьи и перспективы их успешного воссоединения волей-неволей ослабевают, если возникают препятствия, мешающие их свободному и регулярному общению³.

Но при этом длительная разлука не всегда ведет к распаду семьи. Так, в п. 76 решения по делу Бельджуди против Франции от 26 марта 1992 г. Суд указал:

Не вызывает сомнения, что продолжительные периоды времени, проведенные г-ном Бельджуди в местах заключения, надолго разлучали супругов, но они тем не менее не разрушили их семейную жизнь...⁴

4. И последний вопрос, который необходимо рассмотреть, – что является основанием возникновения и существования семьи?

Бесспорно, им является брак, близкое родство и усыновление.

¹ Справочная правовая система «Гарант».

² Там же.

³ Там же.

⁴ Там же.

Возражения касаются таких оснований, как «иные формы принятия детей на воспитание», т.е. опека, попечительство, приемная семья, а также свойство. Поскольку в первых трех случаях ребенок имеет правовой статус воспитанника, а не члена семьи, а свояки вообще не признаются членами семьи по действующему законодательству РФ, то данные юридические факты нельзя рассматривать как основания возникновения и существования семьи.

Проведенный анализ позволяет дать следующее определение понятия семьи.

Семья – основанное на браке объединение мужчины и женщины связанных между собой общением и взаимными личными неимущественными и имущественными правами и обязанностями; а равно основанное на близком родстве и (или) усыновлении (удочерении) объединение не обладающего полной дееспособностью ребенка и его близких родственников, связанных между собой общением и личными неимущественными и имущественными правами и обязанностями.

2.3. Круг отношений, составляющих предмет семейного права

В ст. 2 СК РФ определен исчерпывающий перечень семейных правоотношений. К ним относятся:

- личные неимущественные и имущественные отношения между супругами (супружеские правоотношения);
- личные неимущественные и имущественные отношения между родителями и детьми (родительские правоотношения);
- личные неимущественные и имущественные отношения между другими родственниками в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством;
- личные неимущественные и имущественные отношения между иными лицами в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством.

Хотя в ст. 2 СК РФ указано, что семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей, данные правовые явления не представляют собой семейные правоотношения¹.

¹ Иного взгляда придерживается Л. М. Пчелинцова. Она относит к семейным отношениям, регулируемым семейным законодательством, отношения,

Во-первых, они устанавливаются не между лицами, вступающими в брак, супругами, детьми, оставшимися без попечения родителей, и усыновителями, опекунами, попечителями, а между ними, с одной стороны, и государственными органами (органами ЗАГС, судом), органами местного самоуправления, с другой стороны. Семейные правоотношения возможны только между физическими лицами. Во-вторых, даже если одно из перечисленных лиц дает другому обещание совершить определенное действие (например, вступить с ним в брак либо усыновить его), то такое обещание не имеет юридической силы. Ведь оно не является субъективной обязанностью, обеспеченной принудительной силой государства, в силу того, что такая обязанность не предусмотрена действующим законодательством. В-третьих, как правильно указано в ст. 2 СК РФ, семейное законодательство не регулирует данные правовые явления, а устанавливает и определяет их, поскольку правовому регулированию подлежат только общественные отношения, а не условия, формы и порядок.

Может сложиться впечатление, что существует противоречие между названием ст. 2 СК РФ «Отношения, регулируемые семейным законодательством» и ее содержанием в части установления условий и порядка вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, а также определения форм и порядка устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Однако это не так. Необходимо проводить четкое разграничение между понятиями «семейное право» и «семейное законодательство». Действующее семейное законодательство содержит нормы гражданско-процессуального права, регулирующего отношения судопроизводства по делам о прекращении брака и признания его недействительным, об усыновлении (удочерении), и административного права, регулирующего отношения с участием государственных органов.

§ 3. Метод семейно-правового регулирования

Вторым признаком отрасли права является наличие самостоятельного метода регулирования отношений, составляющих ее предмет.

возникающие в связи со вступлением в брак, прекращением брака и признанием его недействительным, а также отношения, возникающие в связи с устройством в семью детей, оставшихся без попечения родителей. См.: Пчелинцова Л.М. Указ. соч. С. 6–7.

Метод семейно-правового регулирования – совокупность приемов, способов и средств правового воздействия на отношения, составляющие предмет семейного права.

В науке до сих пор не сложилось единого подхода к определению сущности метода семейного права.

Например, М. В. Антокольская считает, что:

метод семейного права может быть охарактеризован в целом как диспозитивный и ситуационный. Особенностью этого метода является, однако, сохранение значительного императивного начала¹.

Большинство исследователей придерживаются той точки зрения, что метод остался дозвоительно-императивным, о чем более сорока лет тому назад писал В. Ф. Яковлев:

Метод семейного права по содержанию воздействия на отношения является дозволительным, а по форме – императивным. Сочетание этих двух начал и выражает его своеобразие. Вследствие этого семейно-правовой метод может быть обозначен как дозвоительно-императивный².

Дозволительное начало выражается в том, что в семейном праве действует положение: «Дозволено все, что не запрещено законом» и преобладают управомочивающие нормы, которые наделяют участников семейных отношений определенными правами. Однако эти нормы сформулированы императивно.

Примером может служить глава 11 СК РФ, в которой закреплены права несовершеннолетних детей. Содержащиеся в ней нормы сформулированы императивно, не допуская иной модели поведения, чем та, которая закреплена в самой норме.

Среди способов правового регулирования семейных отношений можно выделить следующие.

1. Наложение запрета на определенное поведение участника правоотношения.

Выделяют прямые и косвенные запреты, которые могут быть безусловными, обусловленными и имеющими исключения.

Прямой запрет – запрет, выраженный в правовой норме открыто. Соответствующая норма содержит такие слова, как «не может», «не вправе», «не допускается», «запрещается» и т.п.

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 31.

² Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. – Свердловск, 1972. С. 153.

Примером прямого безусловного запрета служит п. 4 ст. 1 СК РФ:

Запрещаются любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности.

Прямой обусловленный запрет содержит ст. 17 СК РФ:

Муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

Прямой запрет с исключением закреплен в п. 2 ст. 116 СК РФ:

Выплаченные суммы алиментов не могут быть истребованы обратно, за исключением случаев: отмены решения суда о взыскании алиментов в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений или в связи с предоставлением им подложных документов...

Косвенный запрет – запрет, однозначно не сформулированный в правовой норме, но к выводу о его наличии можно прийти исходя из содержания этой нормы.

В качестве примера косвенного безусловного запрета можно привести п. 1 ст. 125 СК РФ:

Усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка.

Иными словами, никакие другие государственные и муниципальные органы не могут производить усыновление ребенка.

Примером косвенного обусловленного запрета служит п. 2 ст. 15 СК РФ:

Результаты обследования лица, вступающего в брак, составляют медицинскую тайну и могут быть сообщены лицу, с которым оно намерено заключить брак, только с согласия лица, прошедшего обследование.

Косвенный запрет с исключением содержится в п. 1 ст. 128 СК РФ:

Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна быть не менее шестнадцати лет. По причинам, признанным судом уважительными, разница в возрасте может быть сокращена.

2. Установление дозволения на определенное поведение участника правоотношения. Это означает предоставление ему возможности действовать определенным образом.

Как и в случае запретов, выделяют прямые и косвенные дозволения, которые могут быть безусловными, обусловленными и имеющими исключения.

Прямое дозволение – дозволение, выраженное в правовой норме открыто. Соответствующая норма содержит такие слова, как «может», «вправе», «допускается» и т.п.

Примером прямого безусловного дозволения служит п. 1 ст. 41 СК РФ:

Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака.

Прямое обусловленное дозволение закреплено в ст. 95 СК РФ:

Нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дедушка и бабушка в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей и от супруга (бывшего супруга) имеют право требовать в судебном порядке получения алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних внуков, обладающих необходимыми для этого средствами.

В качестве прямого дозволения с исключением выступает п. 1 ст. 153 СК РФ:

Приемными родителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными...

Косвенное дозволение – дозволение, однозначно не сформулированное в правовой норме, но к выводу о его наличии можно прийти исходя из содержания этой нормы.

Косвенное безусловное дозволение закреплено в п. 1 ст. 35 СК РФ:

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по обоюдному согласию супругов.

Косвенное обусловленное дозволение содержится в ст. 134 СК РФ:

За усыновленным ребенком сохраняются его имя, отчество и фамилия. По просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваивается фамилия усыновителя, а также указанное им имя.

Примером косвенного дозволения с исключением служит ст. 114 СК РФ:

Освобождение от уплаты задолженности по алиментам или уменьшение этой задолженности при уплате алиментов по соглашению сторон возможно по взаимному согласию сторон, за исключением случаев уплаты алиментов на несовершеннолетних детей.

Для того чтобы лицо могло реализовать закрепленную в норме возможность, ему предоставляется субъективное право, а на иных лиц возлагается субъективная обязанность. Поэтому существует еще один способ регулирования.

3. Установление для участника правоотношения определенного обязательного поведения. Это означает возложение на него обязанности действовать определенным образом либо воздержаться от такого поведения.

Здесь также выделяют прямые и косвенные обязательные предписания, которые могут быть безусловными, обусловленными и имеющими исключения.

Прямое обязательное предписание выражено в правовой норме открыто. Соответствующая норма содержит такие слова, как «должен», «обязан», «необходимо» и т.п.

Примером безусловного обязательного предписания служит п. 1 ст. 89 СК РФ:

Супруги обязаны материально поддерживать друг друга.

Обусловленное обязательное предписание содержится в п. 3 ст. 35 СК РФ:

Для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, необходимо получить нотариальное согласие другого супруга.

Обязательное предписание с исключением закреплено в ст. 57 СК РФ:

Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Косвенным обязательным предписанием является такое, которое однозначно не сформулировано в правовой норме, но к выводу о его наличии можно прийти исходя из содержания этой нормы.

В качестве безусловного косвенного обязательного предписания выступает п. 1 ст. 11 СК РФ:

Заключение брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак, по истечении месяца со дня подачи ими заявления в органы записи актов гражданского состояния.

Обусловленное косвенное обязательное предписание закреплено в п. 1 ст. 133 СК РФ:

При усыновлении ребенка одним из супругов требуется согласие другого супруга на усыновление, если ребенок не усыновляется обоими супругами.

Косвенное обязательное предписание с исключением содержится в п. 1 ст. 21 СК РФ:

Расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 19 настоящего Кодекса...

Взаимосвязь субъективных прав одних лиц с субъективными обязанностями других участников можно увидеть из следующих примеров.

В силу ст. 67 СК РФ братья и сестры имеют право на общение с ребенком. При этом на родителях ребенка лежит обязанность не препятствовать такому общению.

Согласно п. 1 ст. 60 СК РФ ребенок имеет право на получение содержания от своих родителей, а по п. 1 ст. 80 – родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей.

Еще один пример содержится в п. 2 ст. 35 СК РФ. Один из супругов может заключить сделку по распоряжению их общим имуществом с согласия другого супруга. На последнего возлагается обязанность не препятствовать исполнению такой сделки.

4. Установление охраны прав и интересов участников правоотношения. Здесь отсутствует позитивное регулирование конкретного поведения субъектов, но государством гарантируется защита их прав и интересов в случае нарушения последних либо в иных неблагоприятных ситуациях.

Например, в п. 1 ст. 1 СК РФ закреплено:

Семья, материнство, отцовство и детство в Российской Федерации находятся под защитой государства.

В силу ст. 121 СК РФ:

Защита прав и интересов детей в случаях смерти и болезни родителей, лишения и ограничения их родительских прав, а также в других случаях отсутствия родительского попечения возлагается на органы опеки и попечительства.

5. установление общих принципов и разъяснение конкретных правовых категорий и понятий. Нормы не содержат определенные правила поведения, а выступают как дополнение к регулятивным и охранительным нормам.

Сюда относятся закрепительные, дефинитивные нормы и нормы-принципы.

Первые в обобщенном виде выражают определенные элементы регулируемых отношений. Например, в ст. 14 СК РФ раскрыта категория близких родственников:

Не допускается заключение брака между... близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнород-

ными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами)...

Дефинитивные нормы содержат определения юридических понятий и категорий. Так, в ст. 40 СК РФ закреплено:

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

В нормах-принципах сформулированы отраслевые правовые принципы и задачи данной отрасли права. Так, в п. 3 ст. 1 СК РФ указано:

Регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье, разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию, приоритета семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи.

Каждый из описанных способов регулирования семейных правоотношений тесно связан с другими: дозволение с разъяснениями, запрет с обязанностью, дозволения с обязанностью и т.д., что обеспечивает разнообразие при воздействии на семейные отношения.

Поскольку семейные отношения имеют лично-доверительный характер, они требуют индивидуального правового регулирования. Поэтому для семейного права характерно преобладание такого вида относительно определенных норм, как ситуационные нормы, а также наличие диспозитивных норм. Они предусматривают возможность правоприменительному органу или участникам правоотношения самостоятельно принимать решение в зависимости от конкретной ситуации¹.

¹ Однако характер ситуационной конкретизации различен. «Диспозитивные нормы однотипны с относительно определенными: и те и другие предусматривают возможность регламентации общественных отношений в индивидуальном порядке. Но они различаются между собой. В относительно определенных... норма в тех или иных пределах непосредственно определяет поведение субъектов. В диспозитивных же нормах... лица сами (автономно) решают определенный вопрос; правило о конкретном поведении тех или иных лиц предусматривается в норме только на тот случай, если субъекты данный вопрос автономно не урегулируют. Отсюда другое отличие. Относительно определенные нормы функционируют в сочетании с

Например, п. 2 ст. 39 СК РФ устанавливает:

Суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности, в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи.

А также п. 2 ст. 73 СК РФ:

Ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями (одним из них) опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей (одного из них) не зависящим (психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и другие).

Ограничение родительских прав допускается также в случаях, если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения является опасным для ребенка, но не установлены достаточные основания для лишения родителей (одного из них) родительских прав.

Пример диспозитивной нормы содержится в ст. 24 СК РФ:

1. При расторжении брака в судебном порядке супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и (или) нетрудоспособного нуждающегося супруга, о размерах этих средств либо о разделе общего имущества супругов.
2. В случае если отсутствует соглашение между супругами по вопросам, указанным в пункте 1 настоящей статьи, а также в случае, если установлено, что данное соглашение нарушает интересы детей или одного из супругов, суд обязан...

Итак, на основании всего вышеизложенного можно сделать вывод, что **метод семейного права является дозволительно-императивным с преобладанием ситуационного регулирования.**

§ 4. Основные начала семейного права

Для полного раскрытия сущности отрасли семейного права, помимо обозначения ее предмета и метода, необходимо выявить цели и принципы семейно-правового регулирования. В Семейном кодексе РФ они носят название «основные начала» и закреплены в ст. 1.

индивидуальными предписаниями. Диспозитивные же нормы действуют при отсутствии индивидуальных волеизъявлений – соглашений между сторонами по данному вопросу.» // Алексеев С. С. Общая теория права. Т. II. М., 1981. С. 73, 75–76.

Цель семейно-правового регулирования – предполагаемый результат, который государство стремится достигнуть, осуществляя правовое регулирование семейных отношений.

Таковыми целями являются:

- укрепление семьи;
- построение семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов.

Принципы семейного права – это основополагающие и общеобязательные правила поведения, определяющие сущность данной отрасли права, отклонение от которых недопустимо.

Уяснение принципов семейного права необходимо для правильного толкования и применения его норм. Например, при применении аналогии права правоотношения членов семьи определяются исходя из общих начал и принципов семейного права (ст. 5 СК РФ).

Исходя из общего смысла и буквального текста ст. 1 СК РФ можно выделить межотраслевые и специальные принципы семейного права.

К первой группе относятся принципы, которые характерны как для семейного права, так и для других отраслей права¹. Здесь можно выделить:

1. Недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи. Данный принцип основан на положении ч. 1 ст. 23 Конституции РФ, согласно которому каждый человек имеет право на неприкосновенность частной жизни. Поскольку «частная жизнь» более широкое понятие и включает в себя и семейную жизнь, поэтому это конституционное положение применимо к последней.

Рассматриваемый принцип тесным образом связан с таким специальным принципом, как разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Поскольку разрешение всех вопросов семьи осуществляется по взаимному согласию ее членов и иных лиц, прямо указанных в законе, то посторонние лица не могут вмешиваться в дела семьи без их согласия или без наличия прямого указания в законе.

Правовое вмешательство в дела семьи допускается в исключительных случаях.

Первая группа таких случаев связана с отсутствием взаимного согласия между членами семьи. Например, согласно ст. 38 СК РФ общее имущество супругов может быть разделено между супругами по их соглашению, а в случае спора раздел общего имущества и опре-

¹ Например, для гражданского права (п. 1 ст. 1 ГК РФ).

деление долей в нем производятся в судебном порядке. В силу ст. 65 СК РФ все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию, но при наличии разногласий они вправе обратиться за их разрешением в орган опеки и попечительства или в суд.

Вторая группа случаев связана с возможным или существующим нарушением прав и законных интересов конкретных лиц. Так, согласно п. 3 ст. 48 СК РФ отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав устанавливается по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия – по решению суда. Другой пример содержится в ст. 77 СК РФ: при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью орган опеки и попечительства вправе на основании соответствующего акта немедленно отобрать ребенка у родителей (одного из них) или у других лиц, на попечении которых он находится.

2. Обеспечение беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав. Смысл этого принципа раскрыт в п. 1 ст. 7 СК РФ: граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из семейных отношений (семейными правами).

В качестве примера можно привести п. 1 ст. 66 СК РФ: родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования. При этом родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем.

Рассматриваемый принцип не является абсолютным, поскольку осуществление членами семьи своих прав не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан. Это положение соответствует ч. 3 ст. 17 Конституции РФ. Например, в силу ст. 63 СК РФ родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами. Но согласно ст. 67 СК РФ близкие родственники имеют право на общение с ребенком. В случае отказа родителей от предоставления им возможности общаться с ребенком орган опеки и попечительства может обязать родителей не препятствовать этому общению, а при неподчинении родителей данному решению – вправе обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком.

3. Возможность судебной защиты прав членов семьи. Данный принцип основан на положении ч. 1 ст. 46 Конституции РФ: «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод». Он означает, что при возникновении спора о праве, при нарушении прав и законных интересов заинтересованное лицо может обратиться в суд за их защитой. Помимо этого, решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц могут быть обжалованы в суде.

В Семейном кодексе РФ этот принцип конкретизирован в ст. 8: защита семейных прав осуществляется судом, а в случаях, предусмотренных СК РФ, – государственными органами или органами опеки и попечительства. Как видно из этой нормы, судебная защита прав является приоритетной по сравнению с защитой прав в административном порядке. Ведь судебная защита применяется ко всем семейным правам, а административная – только при наличии прямого указания в СК РФ.

4. Равенство прав граждан в семейных отношениях. Этот принцип основан на положении ч. 2 ст. 19 Конституции РФ, которое воспроизводится в п. 4 ст. 1 СК РФ с учетом специфики предмета отрасли семейного права: запрещаются любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности.

Это означает, что независимо от того, к какой социальной группе, расе и национальности относится человек, носителем какого языка является и какую религию исповедует либо не исповедует никакой, он имеет такие же права, что и другие граждане. Ограничение прав запрещается именно по этим основаниям.

Однако по другим основаниям ограничение прав граждан возможно. При этом должны соблюдаться два условия. Во-первых, такие ограничения должны вводиться только федеральными законами. Не допускается установление ограничений законами субъектов РФ, подзаконными актами как федерального уровня, так и уровня субъектов РФ, нормативными правовыми актами муниципальных образований. Во-вторых, должны соблюдаться цели, ради достижения которых допускается ограничение прав граждан в семье. В Семейном кодексе РФ перечислены только три цели: защита нравственности, защита здоровья и защита прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан¹.

¹ Данная норма Семейного кодекса РФ основана на положении ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, но указанный в ней перечень целей шире. К ним также относятся за-

В качестве примера можно привести ст. 73 СК РФ: ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями (одним из них) опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей (одного из них) не зависящим (психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и другие). Из этого примера видно, что ограничение введено федеральным законом, т. к. Семейный кодекс РФ является таковым, и для достижения двух целей: защиты здоровья и (или) прав и законных интересов ребенка.

Вторую группу составляют принципы, которые характерны только для отрасли семейного права. К ним относятся:

1. Признание брака, заключенного только в органах записи актов гражданского состояния¹. Данный принцип означает, что юридическую силу имеет только брак, заключение которого прошло государственную регистрацию в органах записи актов гражданского состояния. Браки, заключенные по религиозным обрядам, национальным и местным обычаям либо иным способом, а также фактическое сожительство мужчины и женщины не имеют юридической силы законного брака, а следовательно, не влекут правовых последствий, установленных семейным законодательством.

Существование этого принципа объясняется несколькими причинами. Во-первых, Россия является светским государством (ст. 14 Конституции РФ), поэтому невозможно закрепление юридической силы за браком, заключенным по религиозным обрядам. Во-вторых, в России обеспечивается государственная поддержка семьи, и семья находится под защитой государства (ч. 2 ст. 7 и ст. 38 Конституции РФ). Для того чтобы осуществлять эти функции, государство должно знать о наличии семьи. Поскольку решение вопроса о создании и распаде семьи является исключительно личным делом мужчины и женщины, то государство может узнать о таком решении только от них. Поэтому единственным способом, позволяющим государству узнать о создании и распаде семьи, является их обращение в государственные органы с последующей государственной регистрацией заключения и расторжения брака. Государственная регистрация заключения брака является актом

щита основ конституционного строя, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

¹ Впервые это положение было установлено Декретом ВЦИК и СНК РСФСР от 18 декабря 1917 г. «О гражданском браке, о детях и ведении книг актов гражданского состояния» // СУ РСФСР. 1917. № 11. Ст. 160.

подтверждения создания семьи мужчиной и женщиной, а также признания юридической силы их союза.

Из этого принципа есть исключения, которые будут рассмотрены в теме 3, § 1.1.2 «Заключение брака».

2. Добровольность брачного союза мужчины и женщины. Данный принцип означает, что браком является только гетеросексуальный союз, возникший и существующий на началах единобрачия (моногамии) и добровольности. Добровольность брачного союза, в свою очередь, проявляется в том, что женщина или мужчина самостоятельно, без постороннего воздействия, выбирает себе будущего супруга (супругу) и решает вопрос о заключении брака. Не допускается принудительное состояние в браке, поэтому оба супруга наделены правом расторгнуть брак в любое время. При этом никакие государственные органы и иные лица не могут юридически обязать гражданина состоять в браке.

Принцип нашел свое отражение в конкретных нормах СК РФ: ст.ст. 12, 14, 27, а также ст.ст. 16, 19, 21–23.

3. Равенство прав супругов в семье. Этот принцип основан на положении ч. 3 ст. 19 Конституции РФ, согласно которому мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации. Он проявляется и в конкретных нормах СК РФ: ст.ст. 31, 32, посвященных личным неимущественным правам супругов; в ст.ст. 34, 35, 39, регулирующих имущественные права супругов; в ст. 61, относящейся к родительским правам.

4. Разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Наличие данного принципа обусловлено существованием вышеприведенного принципа, поскольку только при наличии равенства прав возникает необходимость во взаимном согласии¹.

¹ Если имеет место преимущественное право одного лица перед правом другого лица, то при решении конкретного вопроса юридическое значение имеет согласие только первого из них. Примером может служить ситуация, изложенная в ст. 250 ГК РФ. При продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение десяти дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

Однако сам принцип имеет более широкое значение. Он означает, что при решении любого вопроса жизни семьи необходимо учитывать мнение либо получить согласие тех ее членов и иных относящихся к семье лиц, прав и интересов которых данный вопрос касается.

По своей правовой природе учет мнения является менее строгим требованием, чем необходимость получения согласия. Отсутствие согласия лица, которое обязательно по закону для решения конкретного вопроса, влечет признание данного вопроса нерешенным и его передачу на рассмотрение, как правило, органу опеки и попечительства или суду. Например, согласно ст. 58 СК РФ имя и фамилия ребенку даются по соглашению родителей. Однако при отсутствии соглашения между родителями возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства.

Иначе дело обстоит с учетом мнения. Окончательное решение может полностью или частично не совпадать с мнением лица, учет которого обязателен. При этом разрешаемый вопрос не будет считаться нерешенным. Например, если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос с учетом мнения другого родителя (п. 2 ст. 59 СК РФ). Но законом не установлены негативные правовые последствия, если окончательное решение не будет совпадать с мнением данного родителя.

В большинстве случаев требуется учет мнения несовершеннолетних детей. Общее правило закреплено в ст. 57 СК РФ: ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Этой норме корреспондирует п. 2 ст. 65 СК РФ: все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. Данные положения воспроизводятся применительно к решению конкретных вопросов. Например, родители, опекун (попечитель) с учетом мнения детей имеют право выбора образовательного учреждения и формы обучения до получения детьми основного общего образования (п. 2 ст. 63, п. 1 ст. 150), при отсутствии соглашения родителей о месте жительства детей спор разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом их мнения (п. 3 ст. 65), передача ребенка в приемную семью осуществляется с учетом его мнения (п. 3 ст. 154).

Наличие согласия обязательно во взаимоотношениях супругов (ст. ст. 31, 35, 38, глава 8, ст. 133 СК РФ) и родителей (ст. ст. 48, 51, 58, 59, 65, 66, 80, глава 16, ст. ст. 129, 134 СК РФ). В случаях, прямо предусмотренных СК РФ, также необходимо согласие ребенка, достигшего возраста десяти лет (ст. ст. 59, 72, 132, 134, 136, 143, 154 СК РФ). В частности, при изменении имени и (или) фамилии ребенка, восстановлении в родительских правах, его усыновлении (удочерении), передаче ребенка в приемную семью.

Поскольку в семейных правоотношениях носителями прав и обязанностей являются не только члены семьи, но и иные лица, то необходимо получение их согласия в случаях, прямо предусмотренных законом. Например, в силу ст. 131 СК РФ для усыновления детей, находящихся под опекой (попечительством), в приемных семьях, необходимо согласие в письменной форме их опекунов (попечителей) и приемных родителей соответственно.

5. Приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии. Данный принцип состоит из двух частей.

Конкретное выражение принцип семейного воспитания детей находит в ст. 54 СК РФ: каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно. При утрате родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства в порядке, установленном главой 18 СК РФ. В ст. 123 СК РФ перечислены формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, среди которых можно выделить три формы передачи детей на воспитание в семью: усыновление (удочерение), опека (попечительство) и приемная семья, а также иные формы их устройства (передача в учреждения для детей-сирот, в воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие). При этом законодательно закреплено, что усыновление (удочерение) является приоритетной формой устройства таких детей (п. 1 ст. 124 СК РФ). Этот факт объясняется тем, что ребенок и усыновители приравниваются к родственникам по происхождению, в силу чего ребенок получает статус члена семьи усыновителя. Иначе дело обстоит при опеке (попечительстве) и в приемной семье, где ребенок является лишь воспитанником, но не членом семьи.

Вторая часть принципа – забота о благосостоянии и развитии детей – основана на положении ч. 2 ст. 38 Конституции РФ: «Забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей». Проявляется она в целом комплексе взаимосвязанных прав несо-

вершеннолетних детей и обязанностей родителей, которые закреплены в главах 11–13 СК РФ. При ненадлежащем исполнении родителями своих обязанностей и наличии обстоятельств, в силу которых оставление ребенка с родителями (одним из них) опасно для него, допускает лишение и ограничения родительских прав, отобрание ребенка у родителей (ст. ст. 69, 73, 77 СК РФ).

6. Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи. Данный принцип основан на положении ч. 1 ст. 7 Конституции РФ, согласно которому Российская Федерация является социальным государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Несовершеннолетние и нетрудоспособные лица тоже обладают правом на достойную жизнь и свободное развитие, но в силу объективных причин (малолетства, инвалидности, достижения пенсионного возраста) не могут самостоятельно обеспечить себя необходимыми средствами к существованию. Поэтому государство, осуществляя свою социальную функцию, предусмотрело в СК РФ данный принцип, который находит свою реализацию в конкретных нормах: ст.ст. 80, 85–89, 93–98 СК РФ¹. Так, родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей и участвовать в несении дополнительных расходов, связанных с исключительными обстоятельствами. Трудоспособные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и участвовать в несении дополнительных расходов, связанных с исключительными обстоятельствами.

Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов указанных членов семьи не означает, что государство не осуществляет защиту прав и интересов лиц, на которых возложены соответствующие обязанности. Например, в силу п. 2 ст. 81 размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, может быть уменьшен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств. Согласно ст. 87 СК РФ размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определяется судом исходя из материального и семейного положения родителей и

¹ Как видно из конституционной нормы, государство не берет на себя обязанности по содержанию социально незащищенных лиц. Оно обязуется создать условия, обеспечивающие достойную жизнь и свободное развитие человека, в том числе и путем возложения обязанности по его содержанию на других лиц. Поэтому такое обязывание конституционно обоснованно.

детей и других заслуживающих внимания интересов сторон. При этом дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что последние уклонялись от выполнения родительских обязанностей.

§ 5. Система семейного права

Как уже говорилось ранее, семейные отношения имеют единое начало, которое позволяет отделить их от других общественных отношений. С другой стороны, каждое из них обладает определенной спецификой, что позволяет говорить об их относительной самостоятельности. Например, различна правовая природа супружеских и родительских отношений.

Поскольку право регулирует объективно существующие семейные отношения, то, соответственно, оно отражает и единство, и относительную самостоятельность семейных отношений. Это видно из текста Семейного кодекса РФ. Правовые нормы в нем расположены не произвольно, а в определенной последовательности, что позволяет говорить о наличии системы семейного права.

Система семейного права – внутренняя структура отрасли, выражающаяся в единстве и согласованности правовых норм и вместе с тем в разделении отрасли на относительно самостоятельные части.

Система семейного права состоит из общей и особенной частей.

Общая часть содержит нормы, которые применяются к любым семейным отношениям. Сюда относятся нормы, определяющие основные начала семейного законодательства, правовой статус субъектов семейного права, юридические факты, осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей, меры защиты семейных прав и ответственности за их нарушение, сроки в семейном праве. Большинство этих вопросов не отражено в разделе I «Общие положения» Семейного кодекса РФ, хотя необходимость в этом имеется.

В качестве примера можно привести п. 1 ст. 7 СК РФ: осуществление членами семьи своих прав не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан. В супружеских отношениях это общее правило выражается в том, что при осуществлении одним из супругов прав владения, пользования и распоряжения общим имуществом он должен получить согласие

другого супруга. Иначе будут нарушены права последнего. В родительских отношениях данное положение находит выражение в том, что при осуществлении родителями преимущественного права на воспитание своих детей перед всеми другими лицами, они не должны нарушать право близких родственников на общение с ребенком. Аналогичные нормы применяются и к отношениям, основанным на опеке (попечительстве) и передаче ребенка в приемную семью (п. 3 ст. 150, п. 4 ст. 154 СК РФ).

Особенная часть семейного права состоит из правовых институтов, каждый из которых регулирует определенную разновидность семейных отношений. Их можно объединить в группы в зависимости от характера регулируемых отношений:

- институты прав и обязанностей супругов, алиментных обязательств супругов регулируют супружеские отношения;
- институты прав и обязанностей родителей и детей, алиментные обязательства родителей и детей регулируют родительские отношения;
- институт алиментных обязательств других членов семьи, ст.ст. 55, 67, 150, 154 СК РФ регулируют семейные отношения между другими родственниками;
- институты заключения и прекращения брака, алиментных обязательств бывших супругов, усыновления (удочерения) детей, опеки и попечительства над детьми, приемной семьи, ст. ст. 96, 97 СК РФ регулируют отношения между иными лицами.

В отличие от норм общей части нормы, составляющие один правовой институт, могут быть применены в другой разновидности семейных отношений только при наличии прямого указания в законе. Например, п. 2 ст. 148, п. 2 ст. 149, п. 1 ст. 153, п. 4 ст. 154 СК РФ.

§ 6. Источники семейного права

Традиционно в юридической литературе под источниками права понимают то, в чем внешне выражаются правовые нормы. Исключением не является и семейное право.

Источники семейного права – форма внешнего выражения и закрепления семейно-правовых норм.

Выделяют два уровня источников семейного права: международный и внутригосударственный.

6.1. Международные источники семейного права

Следуя положению ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, к международным источникам семейного права можно отнести:

- общепризнанные принципы и нормы международного права;
- международные договоры РФ.

Однако из названия и текста ст. 6 СК РФ следует, что международными источниками семейного права являются только международные договоры РФ.

В связи с этим возникает вопрос: относятся ли общепризнанные принципы и нормы международного права к источникам семейного права? На наш взгляд – да, а ст. 6 СК РФ содержит правовой пробел. Обоснование состоит в следующем. Во-первых, наряду с международными договорами РФ общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью ее правовой системы (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ). Поскольку законом РФ не предусмотрено издание внутригосударственных актов для их применения и Россия выступает за неукоснительное соблюдение договорных и обычных норм, то последние действуют непосредственно на всей ее территории. Во-вторых, согласно ч. 1 ст. 17 Конституции РФ в России признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией РФ. Данная норма распространяется также на права и свободы, связанные с семейной жизнью. Следовательно, семейные права определяются, осуществляются и защищаются на основе международного обычного права. Поэтому общепризнанные принципы и нормы международного права являются источниками семейного права.

Общепризнанные принципы международного права – основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. В качестве примера можно назвать принцип всеобщего уважения и соблюдения прав человека и основных свобод для всех.

Общепризнанная норма международного права – правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений¹.

Международный договор РФ – международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.п.)².

Частью правовой системы Российской Федерации являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении которых Российская Федерация выступает в качестве государства-продолжателя СССР.

Среди многосторонних международных договоров в области семейного права, участником которых является Россия, можно назвать:

- Всеобщую декларацию прав человека от 10 декабря 1948 г.;
- Декларацию прав ребенка от 20 ноября 1959 г.;
- Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 19 декабря 1966 г.;
- Международный пакт о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 г.;
- Конвенцию ООН о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщины от 18 декабря 1979 г.;
- Конвенцию ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.;
- Европейскую Конвенцию о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.;
- Конвенцию стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г.

¹ См.: п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» // Справочная правовая система «Гарант».

² Порядок заключения, выполнения и прекращения международных договоров Российской Федерации определен Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» // Российская газета. 1995. 21 июля.

Более широкое распространение получили двусторонние договоры о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенные Россией (или СССР) с другими государствами. Такие договоры существуют с Азербайджаном, Албанией, Болгарией, Венгрией, Вьетнамом, Грецией, Ираком, Ираном, Кореей, Кыргызстаном, Кубой, Латвией, Литвой, Монголией, Молдовой, Польшей, Румынией, Словакией, Финляндией, Чехией, Эстонией.

В международном праве действует принцип свободного согласия, поэтому международный договор становится обязательным для России после выражения ею согласия на это.

Учитывая специфику семейных правоотношений, содержание которых составляют права и свободы человека, и на основании п. «б» ч. 1 ст. 15 и ст. 14 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» международные договоры РФ в этой области подлежат ратификации в форме федерального закона.

Международный договор РФ подлежит добросовестному выполнению с момента вступления его в силу для России, порядок и дата которого определяются в самом договоре или согласовываются дополнительно между сторонами. При отсутствии таковых договор вступает в силу, как только будет выражено согласие всех участвовавших в переговорах государств на обязательность для них договора¹.

Вступившие в силу международные договоры РФ в области семейного права подлежат официальному опубликованию в Собрании законодательства РФ и в Бюллетене международных договоров. Международные договоры СССР, обязательные для России как государства – продолжателя СССР, были опубликованы в официальных изданиях Совета Министров (Кабинета Министров) СССР.

Международные договоры РФ можно разделить на две группы: договоры прямого действия и договоры, требующие издания внутригосударственного акта. На практике это означает, что после официального опубликования договора первой группы его положения применяются непосредственно на всей территории России. Во втором случае наряду с международным договором РФ применяется и соответствующий внутригосударственный правовой акт, принятый для осуществления положений указанного международного договора².

¹ См.: ст. 24 Венской конвенции о праве международных договоров от 23 мая 1969 г. // Справочная правовая система «Гарант».

² К признакам, свидетельствующим о невозможности непосредственного применения положений международного договора РФ, относятся, в частности, со-

Нормы международного обычного и договорного права распространяются на всю территорию России и действуют в отношении граждан РФ, иностранных граждан и лиц без гражданства. Исключение составляют двусторонние договоры, которые действуют в отношении граждан РФ и иностранных граждан, с государством которых у России имеется соответствующий договор.

В силу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 6 СК РФ правила международного договора России имеют приоритет перед внутренним законодательством. Это означает, что если договором установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то к семейным правоотношениям применяются правила международного договора.

Например, согласно ч. 4 ст. 25 Договора между СССР и Болгарией о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам от 19 февраля 1975 г. правоотношения между ребенком, родившимся от лиц, не состоящих в зарегистрированном браке, и его матерью или отцом определяются законодательством договаривающейся стороны, гражданином которой является ребенок. В то же время по ст. 163 СК РФ права и обязанности родителей и детей (вне зависимости от состояния родителей ребенка в браке между собой) определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. Как видно, здесь имеет место частичное несоответствие норм Семейного кодекса РФ и международного договора. Поэтому при проживании в России гражданки Болгарии и ее рожденного вне брака ребенка, также являющегося гражданином Болгарии, их права и обязанности будут определяться по законодательству Болгарии, а не России.

6.2. Внутригосударственные источники семейного права

К внутренним источникам семейного права относятся Конституция РФ, семейное законодательство, Гражданский кодекс РФ, нормативные правовые акты Президента РФ, Правительства РФ и органов исполнительной власти субъектов РФ, правовой обычай.

державшиеся в договоре указания на обязательства государств-участников во внесено изменений во внутреннее законодательство этих государств. См.: п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» // Справочная правовая система «Гарант».

Конституция РФ является главным источником семейного права, т. к. она имеет высшую юридическую силу и прямое действие. Среди ее норм можно выделить:

- общеправовые – те, которые применяются в любой сфере жизни и, соответственно, отрасли права. Они находят свое отражение в нормах семейного законодательства¹. Например, положение ч. 1 ст. 21 Конституции РФ, согласно которому достоинство личности охраняется государством, в Семейном кодексе РФ нашло выражение в норме п. 2 ст. 54 СК РФ:

Ребенок имеет права на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства.

- специальные – те, которые применяются только в семейном праве. Например, ч.ч. 2 и 3 ст. 38 Конституции РФ:

Забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей.
Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Конституция РФ действует с 25 декабря 1993 г. на всей территории Российской Федерации и в отношении граждан России, иностранных граждан и лиц без гражданства.

Необходимо отметить важную особенность: Конституция РФ не входит ни в семейное, ни в гражданское законодательство (п. 2 ст. 3 СК РФ, п. 2 ст. 3 ГК РФ). Поэтому ч. 4 ст. 15 Конституции РФ не применяется к ее нормам. Иными словами, при несоответствии положений Конституции РФ правилам международного договора РФ будут применяться первые в силу прямого действия Конституции России.

Семейное законодательство – система федеральных законов и законов субъектов РФ, регулирующих семейные отношения, составляющие предмет соответствующей отрасли права.

В соответствии с п. «к» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ. Именно поэтому оно состоит из федеральных законов и законов субъектов РФ. Как правильно отмечает М. В. Антокольская,

это, с одной стороны, позволяет обеспечить единообразие семейного законодательства, а с другой – учесть местные обычаи и особенности, существующие в различных регионах².

¹ См., в частности: § 4 «Основные начала семейного законодательства».

² Антокольская М. В. Указ соч. С. 36.

На федеральном уровне основополагающим законом в области семейно-правового регулирования является Семейный кодекс РФ. В соответствии с ним принимаются другие федеральные законы и законы субъектов РФ. Содержащиеся в них нормы не должны противоречить Семейному кодексу РФ (п. 2 ст. 3 СК РФ).

Действие Семейного кодекса РФ во времени определено в ст. ст. 168, 169.

Семейный кодекс РФ введен в действие с 1 марта 1996 г. Следовательно, его нормы применяются к семейным отношениям, возникшим после этой даты. Если семейное отношение носило длящийся характер, т. е. возникло до 1 марта 1996 г., то нормы Семейного кодекса РФ применяются только к правам и обязанностям, возникшим после 1 марта 1996 г.

Исключение составили следующие положения Семейного кодекса РФ:

- ст. 125, устанавливающая судебный порядок усыновления детей, введена в действие с 27 сентября 1996 г. До этой даты усыновление производилось в административном порядке: на основании постановления главы районной, городской или районной в городе администрации при усыновлении гражданами РФ детей, являющихся гражданами РФ, и на основании постановления органа исполнительной власти субъекта РФ при усыновлении иностранными гражданами детей, являющихся гражданами РФ, но с обязательным соблюдением с 1 марта 1996 г. норм гл. 19 и ст. 165 СК РФ;
- ст. 25, устанавливающая момент прекращения брака при его расторжении в суде, применяется к бракам, расторгнутым в суде после 1 мая 1996 г. Брак, расторгнутый в судебном порядке до 1 мая 1996 г., считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния;
- ст. ст. 34–37, содержащие положения о совместной собственности супругов и положения о собственности каждого из супругов, имеют обратную силу. Они применяются к имуществу, нажитому супругами (одним из них) до 1 марта 1996 г.;
- ст. 1, содержащая положение о признании правовой силы только за браком, государственная регистрация заключения которого осуществляется в органах записи актов гражданского, не применяется к бракам граждан Российской Федерации, совершенным по религиозным обрядам на оккупированных территориях, вхо-

дивших в состав СССР в период Великой Отечественной войны, до восстановления на этих территориях органов записи актов гражданского состояния.

Семейный кодекс РФ действует на всей территории Российской Федерации в отношении граждан России, а также иностранных граждан и лиц без гражданства в силу ч. 3 ст. 62 Конституции РФ. Что касается двух последних категорий лиц, то федеральным законом или международным договором могут быть установлены исключения.

В качестве примеров иных федеральных законов, принимаемых в соответствии с Семейным кодексом РФ, можно назвать федеральные законы от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»¹ и от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»².

Законы субъектов РФ регулируют семейные отношения в двух случаях:

- если Семейный кодекс РФ относит решение данного вопроса к ведению субъекта РФ. Такими вопросами являются порядок и условия вступления в брак лиц, не достигших возраста 16 лет (п. 2 ст. 13), возможность присоединения фамилии супруга к своей фамилии при заключении брака (п. 1 ст. 32), присвоение фамилии и отчества ребенку (п. 2 и 3 ст. 58), организация и деятельность органов опеки и попечительства по осуществлению опеки и попечительства над детьми, оставшимися без попечения родителей (п. 2 ст. 121), дополнительные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей (п. 1 ст. 123), размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые приемной семье (п. 1 ст. 152), размер денежных средств на содержание каждого ребенка, переданного в приемную семью и порядок их выплаты (п. 1 ст. 155);
- если Семейным кодексом РФ непосредственно не урегулирован данный вопрос.

¹ С изменениями и дополнениями, внесенными федеральными законами от 8 февраля 1998 г. № 17-ФЗ, от 7 августа 2000 г. № 122-ФЗ, от 8 апреля 2002 г. № 34-ФЗ, от 10 января 2003 г. № 8-ФЗ // Российская газета. 1996. 27 декабря. 1998. 11 февраля. 2000. 11 августа. 2002. 10 апреля. 2003. 14 января.

² С изменениями, внесенными федеральным законом от 20 июля 2000 г. № 103-ФЗ // Российская газета. 1998. 5 августа. 2000. 25 июля.

В отличие от Семейного кодекса РФ законы субъектов РФ действуют только на территории соответствующего субъекта РФ и в отношении граждан России, иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на его территории.

В качестве примера такого закона можно привести Закон Московской области от 29 мая 1996 г. «О порядке и условиях вступления в брак на территории Московской области лиц, не достигших возраста шестнадцати лет»¹, Закон Владимирской области от 2 апреля 1997 г. «Об организации работы по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних во Владимирской области», Закон Курской области от 10 июня 1997 г. № 11-ЗКО «Об оплате труда приемных родителей (родителя) и льготах, предоставляемых приемной семье»².

Исходя из ч. 1 ст. 15 Конституции РФ, семейное законодательство не должно противоречить ей. В противном случае подлежит применению Конституция РФ в качестве акта прямого действия. Например, Конституция РФ подлежит непосредственному применению:

- когда закрепленные нормой Конституции положения, исходя из ее смысла, не требуют дополнительной регламентации и не содержат указания на возможность ее применения при условии принятия федерального закона, регулирующего права, свободы, обязанности человека и гражданина и другие положения;
- когда федеральный закон, действовавший на территории России до вступления в силу Конституции РФ, противоречит ей;
- когда федеральный закон, принятый после вступления в силу Конституции РФ, находится в противоречии с соответствующими положениями Конституции;
- когда закон, принятый субъектом РФ по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ, противоречит Конституции РФ, а федеральный закон, который должен регулировать рассматриваемые судом правоотношения, отсутствует.

В случаях, когда статья Конституции РФ является отсылочной, должен применяться закон, регулирующий возникшие правоотношения. Наличие решения Конституционного Суда Российской Федерации о признании неконституционной той или иной нормы закона не препятствует применению закона в остальной его части³.

¹ Справочная правовая система «Гарант».

² См. более подробно: Пчелинцева Л. М. О семейном законодательстве субъектов Федерации // Журнал российского права. 1998. № 3. С. 30–37.

³ См.: п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 8 от 31 октября 1995 г. «О некоторых вопросах применения судами Конституции

При наличии противоречия между законом субъекта РФ и федеральным законом, принятыми по вопросам, находящимся в совместном ведении Российской Федерации и субъекта РФ, исходя из положений ч. 5 ст. 76 Конституции РФ, подлежит применению федеральный закон.

Нормативные правовые акты Президента РФ – указы Президента РФ, содержащие нормы семейного права.

Из п. 3 ст. 3 СК РФ следует, что по любому вопросу регулирования семейных отношений могут быть приняты указы Президента РФ в пределах его компетенции. Поскольку Президент РФ определяет основные направления внутренней политики государства (ч. 3 ст. 80 Конституции РФ), то его указами, как правило, определяются подходы к решению концептуальных вопросов и мероприятия общегосударственного уровня в данной области. Так, указом Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712 утверждены «Основные направления государственной семейной политики»¹.

Указы Президента РФ обязательны для исполнения на всей территории России. Они не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам: Семейному кодексу РФ и принятым в соответствии с ним другим федеральным законам.

Неурегулированным остается вопрос: что подлежит применению при несоответствии указа Президента РФ закону субъекта РФ? Если при рассмотрении конкретного дела суд установит, что подлежащий применению акт государственного или иного органа, в том числе нормативные указы Президента РФ, не соответствует закону, он в силу ч. 2 ст. 120 Конституции РФ обязан принять решение в соответствии с законом, регулирующим данные правоотношения². Иными словами, если решение вопроса находится в ведении субъекта РФ и имеется соответствующий закон, то при несоответствии указа Президента РФ этому закону подлежит применению закон субъекта РФ. Если же решение вопроса находится в ведении Российской Федерации, то закон субъекта РФ не будет применяться, а указ Пре-

Российской Федерации при осуществлении правосудия» // Справочная правовая система «Гарант».

¹ Российская газета. 1996. 21 мая.

² См.: п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 8 от 31 октября 1995 г. «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // Справочная правовая система «Гарант».

зидента РФ подлежит проверке на его соответствие федеральному закону, регулирующему данные правоотношения.

Нормативные правовые акты Правительства РФ – принятые на основании и во исполнение Семейного кодекса РФ, иных федеральных законов и указов Президента РФ постановления Правительства РФ, содержащие нормы семейного права.

Компетенция Правительства РФ строго ограничена кругом вопросов, непосредственно указанных в Семейном кодексе РФ, иных федеральных законах и указах Президента РФ. Нормативные правовые акты Правительства РФ в области семейно-правового регулирования включают:

- постановление от 18 июля 1996 г. № 841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей»¹ – на основании и во исполнение ст. 82 СК РФ;
- постановление от 4 апреля 2002 г. № 217 «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием»² – на основании и во исполнение п. 3 ст. 122 СК РФ;
- постановление от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на Учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства»³ – на основании и во исполнение п. 2 ст. 125 и п. 3 ст. 165 СК РФ;
- постановление от 4 ноября 2006 г. № 654 «О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением»⁴ – на основании и во исполнение п. 2 ст. 126⁶¹ СК РФ;

¹ Собрание законодательства РФ. 1996. № 31. Ст. 3743.

² С изменениями, внесенными постановлением Правительства РФ от 10 марта 2005 г. № 123 // Российская газета. 2002. 13 апреля. 2005. 16 марта.

³ С изменениями, внесенными постановлением Правительства РФ от 10 марта 2005 г. № 123 // Российская газета. 2002. 13 апреля. 2005. 16 марта.

⁴ Российская газета. 2006. 16 ноября.

- постановление от 1 мая 1996 г. № 542 «Об утверждении Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью»¹ – на основании и во исполнение п. 1 ст. 127 СК РФ;
- постановление от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье»² – на основании и во исполнение п. 2 ст. 151 СК РФ;
- постановление от 4 сентября 1995 г. № 883 «Об утверждении Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей»³ – на основании и во исполнение Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей»;
- постановление от 29 августа 1996 г. № 1032 «Об утверждении национального плана действий по улучшению положения женщин и повышению их роли в обществе до 2000 г.»⁴ – на основании и во исполнение указа Президента РФ от 18 июня 1996 г. № 932⁵.

В силу ч. 2 ст. 115 Конституции РФ постановления Правительства РФ обязательны к исполнению на всей территории России.

Нормативные правовые акты Правительства РФ не должны противоречить Конституции РФ, федеральным законам: Семейному кодексу РФ и принятым в соответствии с ним другим федеральным законам, а также указам Президента РФ.

Вопрос о несоответствии постановления Правительства РФ закону субъекта РФ решается аналогичным образом, как и в случае с указом Президента РФ. Если решение вопроса находится в ведении субъекта РФ и имеется соответствующий закон, то при несоответствии постановления Правительства РФ этому закону подлежит применению закон субъекта РФ. Если же решение вопроса отнесено к компетенции Правительства РФ, то закон субъекта РФ не будет применяться, а само постановление подлежит проверке на его соответствие федеральному закону или указу Президента РФ, регулирующим данное правоотношение.

Необходимо обратить внимание на то, что в силу ч. 3 ст. 15 Конституции РФ не могут применяться законы, а также любые иные норма-

¹ Собрание законодательства РФ. 1996. № 19. Ст. 2304.

² Собрание законодательства РФ. 1996. № 31. Ст. 3721.

³ С последними изменениями, внесенными постановлением от 8 августа 2003 г. № 475 // Российская газета. 1995. 13 сентября; Собрание законодательства РФ. 2003. № 33. Ст. 3269.

⁴ Российская газета. 1996. 12 сентября.

⁵ Российская газета. 1996. 25 июня.

тивные правовые акты, затрагивающие права, свободы, обязанности человека и гражданина, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения. Порядок официального опубликования определен Федеральным законом от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»¹ и Указом Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти»².

В настоящее время в доктрине отсутствует единый подход по следующему вопросу: являются ли источниками семейного права гражданское законодательство, правовой обычай, нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов РФ?

Что касается гражданского законодательства как источника семейного права, то необходимо выделять две ситуации.

В ряде статей Семейного кодекса РФ содержатся непосредственные ссылки на Гражданский кодекс РФ: на его конкретные нормы (например, в ст. 9, п. 2 ст. 46, п. 1 ст. 100, п. 1 ст. 148 СК РФ) или в целом на положения ГК РФ (например, в п. 2 ст. 43, п. 1 ст. 44, п. 1 ст. 101 СК РФ). Для того чтобы не дублировать правовую норму в Семейном кодексе РФ, используются отсылочный и бланкетный способы их изложения. Однако сама норма остается семейно-правовой, поскольку она определяет права и обязанности субъектов семейных правоотношений. Поэтому можно говорить о том, что Гражданский кодекс РФ является источником семейного права.

Вторая ситуация связана с закрепленным в ст. 4 СК РФ правилом о применении к семейным отношениям гражданского законодательства. Совместное толкование ст. ст. 4 и 5 СК РФ позволяет сделать вывод о том, что применение к семейным отношениям гражданского законодательства является частным случаем аналогии закона. Ввиду того, что по своему существу наиболее близкими к семейным отношениям являются гражданские отношения, то при

¹ С изменениями и дополнениями, внесенными федеральным законом от 22 октября 1999 г. № 185-ФЗ // Российская газета. 1994. 15 июня. 1999. 26 октября.

² С изменениями и дополнениями, внесенными указами Президента РФ от 13 августа 1998. № 963 и 16 мая 1997 г. № 490 // Справочная правовая система «Гарант».

отсутствии регулирования первых семейным законодательством к ним применяются нормы гражданского законодательства.

В связи с этим недопустимо говорить о том, что все гражданское законодательство, как оно определено в п. 2 ст. 3 ГК РФ, является источником семейного права.

В теории права под правовым обычаем понимают сложившееся в результате многократного повторения и широко применяемое правило поведения, не предусмотренное законодательством, но санкционированное государством в качестве общеобязательного, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

В общих положениях Семейного кодекса РФ о правовом обычае как источнике права ничего не сказано, однако в п. 2 ст. 58 СК РФ он упоминается:

Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычае.

Из этой нормы видно, что Россия санкционировала национальный обычай о порядке присвоения ребенку отчества, следовательно, он получил статус правового.

Используя индукцию, можно сделать следующий вывод: правовой обычай является источником семейного права.

Что касается нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти как источника семейного права, то более правильной представляется позиция тех исследователей, которые не рассматривают их в этом качестве, и считают необходимым ограничить их применение либо переутвердить на уровне постановлений Правительства РФ¹. Во-первых, они не названы в ст. 3 СК РФ в качестве актов, содержащих нормы семейного права, а, во-вторых, они не упоминаются в качестве источника семейного права в других статьях Семейного кодекса РФ.

Например, на основании и во исполнение п. 5 ст. 150 СК РФ вместо постановления Правительства РФ действует приказ Министерства образования РФ от 19 августа 1999 г. № 199 «Об утверждении Положения о порядке выплаты денежных средств на питание, приобретение одежды, обуви, мягкого инвентаря для детей, находящихся под опекой (попечительством)»².

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П.И. Седугина. С. 15.

² Российская газета. 2000. 10 марта.

Нормативные правовые акты органов исполнительной власти субъектов РФ можно рассматривать в качестве источников семейного права, поскольку это согласуется с ч. 2 ст. 76 Конституции РФ, а также имеет конкретное подтверждение в п. 2 ст. 126 СК РФ:

Учет лиц, желающих усыновить детей, осуществляется в порядке, определяемом органами исполнительной власти субъектов РФ.

Такие акты должны приниматься на основании и во исполнение законов субъектов РФ и в рамках компетенции соответствующих органов исполнительной власти субъектов РФ¹.

Судебные решения по семейным делам, постановления Пленума Верховного Суда РФ, содержащие разъяснения по вопросам применения семейного законодательства, не относятся к источникам семейного права. Однако они имеют важное значение для правильного применения норм. Среди них можно выделить:

- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов»²;
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления»³;
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»⁴;
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»⁵.

6.3. Аналогия закона и аналогия права

В теории права под аналогией закона понимается применение к отношениям, не урегулированным законом, положений закона, регулирующих сходные отношения, а под аналогией права – приме-

¹ См. более подробно: Пчелинцева Л. М. О семейном законодательстве субъектов Федерации // Журнал российского права. 1998. № 3. С. 30–37.

² Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1997. № 1.

³ Там же. № 9.

⁴ Там же. 1998. № 7.

⁵ Там же. 1999. № 1.

нение общих принципов и смысла права к отношениям, которые не урегулированы законом и к которым не может быть применена аналогия закона.

Аналогия закона в семейном праве – применение к семейным отношениям, не урегулированным семейным законодательством или соглашением сторон, норм семейного и (или) гражданского права, регулирующих сходные отношения, если это не противоречит существу семейных отношений.

Как было сказано выше, закрепленное в ст. 4 СК РФ правило о применении к семейным отношениям гражданского законодательства является частным случаем аналогии закона. Для его осуществления необходимо соблюдение трех условий:

- отсутствие нормы семейного законодательства, регулирующей конкретное семейное отношение;
- наличие нормы гражданского законодательства, регулирующей данное семейное отношение;
- применение нормы гражданского законодательства не должно противоречить существу семейных отношений.

В качестве примера можно привести следующую ситуацию. Пунктом 2 ст. 115 СК РФ предусмотрена возможность взыскания убытков в случае несвоевременной уплаты алиментов обязанным лицом. Семейное законодательство не содержит понятия убытков, поэтому приходится обращаться к п. 2 ст. 15 ГК РФ, согласно которой убытки состоят из реального ущерба и упущенной выгоды. Однако применение данной нормы в части взыскания упущенной выгоды противоречит существу алиментных обязательств, поскольку алименты являются средствами на содержание их получателя, а не источником прибыли.

Применение к семейным отношениям норм семейного и (или) гражданского права, регулирующих сходные отношения, возможно при соблюдении следующих условий:

- отсутствует норма семейного законодательства или соглашения сторон, регулирующая конкретное семейное отношение;
- отсутствуют нормы гражданского законодательства, регулирующие данное семейное отношение;
- применение нормы семейного и (или) гражданского права не должно противоречить существу семейных отношений.

В качестве примера можно привести следующую ситуацию. Семейным правом не урегулированы отношения между фактическим воспитателем и несовершеннолетним воспитанником. Поэтому воз-

можно аналогия закона, т.е. применение норм СК РФ, регулирующих права и обязанности опекунов (попечителей), к отношениям по воспитанию, образованию и содержанию фактических воспитанников, по защите их прав и интересов (в частности, ст. ст. 63–65, 68, 80 СК РФ).

Аналогия права в семейном праве – применение к семейным отношениям, не урегулированным семейным и (или) гражданским правом, общих начал и принципов семейного или гражданского права.

Аналогия права допускается только в том случае, если отсутствует норма семейного или гражданского права, непосредственно регулирующая данное отношение, и невозможна аналогия закона.

Общие начала и принципы закреплены соответственно в ст. 1 СК РФ и ст. 1 ГК РФ. При аналогии права также применяются принципы гуманности, разумности и справедливости.

На практике аналогия закона и аналогия права достаточно редки.

Практические задания

Задание 1. Гражданка Сенина И. А. обратилась в суд с иском о расторжении брака с Сениным В.В. и разделе совместно нажитого в период брака имущества. В ходе рассмотрения дела супруги давали объяснения, представили письменные доказательства и видеозаписи. Суд удовлетворил иск Сениной.

Какие из перечисленных отношений являются предметом семейного права?

1. Личные отношения супругов Сениных по поводу расторжения брака.
2. Отношения супругов Сениных как истицы и ответчика;
3. Имущественные отношения супругов Сениных по поводу совместно нажитого имущества.
4. Отношения между судом и участниками по гражданскому делу по поводу рассмотрения и разрешения судом данного спора.
5. Отношения между судебным приставом-исполнителем и участниками по гражданскому делу по поводу принудительного исполнения судебного акта.

Задание 2. Установите соответствие между понятием принципа семейного права и его содержанием:

- | | |
|--|--|
| 1. Недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи. | А. При возникновении спора о праве, при нарушении прав и законных интересов заинтересованное лицо может обратиться в суд за их защитой; решения и действия (бездействие) органов власти могут быть обжалованы в суд. |
| 2. Равенство прав супругов в семье. | Б. Браком является только гетеросексуальный союз, возникший и существующий на началах единобрачия и добровольности. |
| 3. Приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии. | В. Посторонние лица не могут участвовать в решении вопросов жизни семьи без согласия ее членов или без наличия прямого указания в законе. |
| 4. Равенство прав граждан в семейных отношениях. | Г. Любой человек имеет такие же права, что и граждане независимо от того, к какой социальной группе, расе, национальности и религии он относится, носителем какого языка является. |
| 5. Обеспечение беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав. | Д. Юридическую силу имеет брак, заключение которого прошло государственную регистрацию в органах загса. |
| 6. Разрешение внутрисемейных вопро- | Е. Граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им семейными правами. |

сов по взаимному согласию.

7. Возможность судебной защиты прав членов семьи.

8. Добровольность брачного союза мужчины и женщины.

9. Признание брака, заключенного только в органах загса.

10. Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи.

Ж. Мужчина и женщина в семье имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации.

З. Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье; при утрате родительского попечения данное право ребенка обеспечивается путем устройства его на воспитание в семью.

И. При решении любого вопроса жизни семьи необходимо учитывать мнение либо получить согласие тех ее членов и лиц, прав и интересов которых данный вопрос касается.

К. Предоставление дополнительных правовых гарантий лицам, которые в силу объективных причин (малолетства, инвалидности и т.п.) не могут самостоятельно обеспечить себя необходимыми средствами к существованию.

Л. Забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей.

Задание 3. Определите действие закона во времени, пространстве и по кругу лиц.

Закон Московской области от 29 мая 1996 г. «О порядке и условиях вступления в брак на территории Московской области лиц, не достигших возраста шестнадцати лет»

Настоящий Закон в соответствии со статьей 13 Семейного кодекса Российской Федерации устанавливает на территории Московской области порядок и условия вступления в брак, в виде исключения, при наличии особых обстоятельств, лиц, не достигших возраста шестнадцати лет.

Статья 1. Минимальный возраст лиц, которым может быть разрешено вступление в брак

При наличии особых обстоятельств, в виде исключения, на территории Московской области может быть разрешено вступление в брак лицам, достигшим возраста четырнадцати лет.

Статья 7. Вступление в силу настоящего Закона

Настоящий Закон вступает в силу со дня его первого официального опубликования.

Глава администрации Московской области
29 мая 1996 г.

А.С.Тяжлов

Принят решением Московской областной Думы от 15.05.96 № 9/90.

Семейное право России

Текст Закона опубликован в газете «Подмосковные известия» от 6 июня 1996 г., «Народной газете» № 115 от 21 июня 1996 г., Вестнике Московской областной Думы № 7, июль 1996 г.

Задание 4. Определите, какие вопросы регулируют нормы общей части семейного права, а какие – нормы особенной части. Заполните нижеприведенную таблицу.

1. Алиментные обязательства пасынков и отчима.
2. Права и обязанности родителей и детей.
3. Осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей.
4. Усыновление (удочерение) детей.
5. Семейно-правовая ответственность.
6. Заключение брака.
7. Приемная семья.
8. Правовой статус субъектов семейного права.
9. Алиментные обязательства супругов.
10. Сроки и исковая давность.

Система семейного права	
Общая часть	Особенная часть

Задание 5. Определите, какие акты являются источником семейного права. Заполните нижеприведенную таблицу.

1. Федеральный закон «Об исполнительном производстве» от 21.07.1997 г. №119-ФЗ.
2. Договор между Российской Федерацией и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 21 июля 1992 г.
3. Конвенция ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.
4. Кодекс чести судьи РФ.
5. Решение Кунцевского районного суда ЗАО г. Москвы от 07.02.2005 г. по делу № 2-755/05 о лишении родительских прав Рыжова Л. Ж. в отношении его несовершеннолетней дочери Рыжовой

А.Л. и взыскании с него в пользу Рыжовой А.А. алиментов на содержание дочери в размере 1/3 части всех видов заработка ежемесячно до ее совершеннолетия.

6. Конституция РФ от 12 декабря 1993 г.

7. Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации».

8. Приказ Министерства образования РФ от 19 августа 1999 г. № 199 «Об утверждении Положения о порядке выплаты денежных средств на питание, приобретение одежды, обуви, мягкого инвентаря для детей, находящихся под опекой (попечительством)».

9. Закон Владимирской области от 2 апреля 1997 г. «Об организации работы по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних во Владимирской области».

10. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ.

11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления».

12. Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ.

13. Судебный приказ мирового судьи г. Дедовска Московской области Чуприна М.Ю. от 20.09.2004 г. по делу № 2-5228/04 о взыскании со Степкина В.О. в пользу Степкиной О.Л. алиментов на содержание несовершеннолетних сына и дочери Степкина М.В. и Степкиной В.В. в размере 1/3 части всех видов заработка ежемесячно до достижения детьми возраста совершеннолетия.

14. Конвенция стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г.

15. Закон РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан».

16. Постановление Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье».

17. Гражданский кодекс РФ.

18. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия»;

19. Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации».

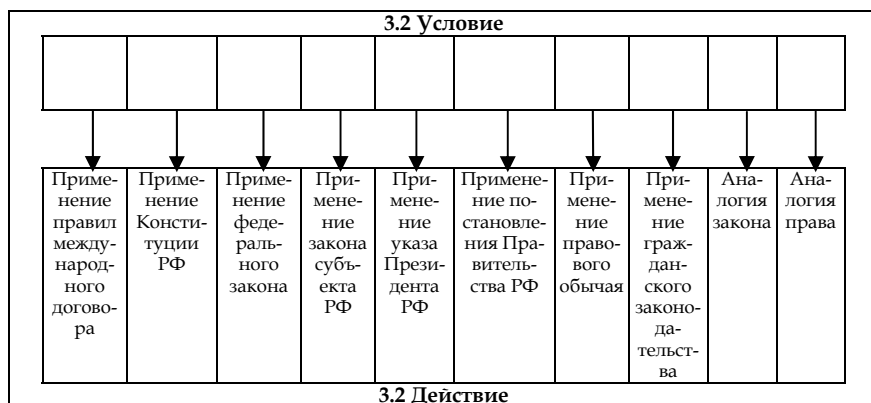
20. Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.

Источники семейного права	
Международный уровень	Внутригосударственный уровень

Задание 6. Заполните таблицу, вписав в пустые ячейки номера статей СК РФ, в которых используется соответствующий способ семейно-правового регулирования.

	запрет		дозволение		обязанность		охрана прав и интересов	разъяснения		
	прямой	косвенный	прямое	косвенное	прямая	косвенная		принципов	юридических понятий	элементов отношений
безусловный										
обусловленный										
с исключением										

Задание 7. Заполните пустые ячейки, вписав в них условия, при соблюдении которых суд сможет осуществить указанное ниже действие.



Тесты

1. Семейное право – это:

- а) совокупность актов, содержащих нормы, которые регулируют личные и имущественные отношения, возникающие между гражданами из брака, кровного родства, принятия детей в семью на воспитание;
- б) совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные и имущественные отношения между физическими лицами, основанные на факте их принадлежности к семье в настоящее время или в прошлом;
- в) совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи;
- г) совокупность актов, содержащих правовые нормы, которые регулируют личные неимущественные и имущественные отношения между физическими лицами, основанные на факте их принадлежности к семье в настоящее время или в прошлом.

2. Предмет семейного права – это:

- а) совокупность актов, содержащих правовые нормы, которые регулируют личные неимущественные и имущественные отношения между физическими лицами, основанные на факте их принадлежности к семье в настоящее время или в прошлом;
- б) личные отношения между родителем и ребёнком по поводу его воспитания;
- в) совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи;
- г) наследственные отношения между братьями и сёстрами;
- д) личные неимущественные и имущественные отношения между физическими лицами, основанные на факте их принадлежности к семье в настоящее время или в прошлом.

3. Какой метод характерен для семейного права:

- а) диспозитивный;
- б) дозвоительно-императивный с преобладанием ситуационного регулирования;
- в) дозвоительно-императивный;

- г) императивный с преобладанием ситуационного регулирования;
- д) императивный.

4. Имеют ли принципы семейного права практическое значение:

- а) да, они имеют практическое значение для правильного толкования семейно-правовых норм;
- б) да, они имеют практическое значение при аналогии права;
- в) да, они имеют практическое значение при аналогии закона;
- г) нет, они имеют сугубо теоретическое значение;
- д) нет, они не имеют ни теоретического, ни практического значения.

5. Определите, какие вопросы регулируют нормы особенной части семейного права:

- а) алиментные обязательства пасынков и отчима;
- б) осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей;
- в) приёмная семья;
- г) правовой статус субъектов семейного права;
- д) сроки и исковая давность.

6. Определите, какие акты являются источником семейного права:

- а) Закон Владимирской области от 2 апреля 1997 г) «Об организации работы по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних во Владимирской области»;
- б) Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г) № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления»;
- в) Договор между Российской Федерацией и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 21 июля 1992 г.;
- г) Закон РФ от 27 апреля 1993 г) № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»;
- д) Гражданский кодекс РФ.

7. Являются ли обычаи источником семейного права:

- а) нет;
- б) да;
- в) да, но только при заключении брака по религиозным или местным обрядам.

8. *Допускается ли применение гражданского законодательства к семейным отношениям:*
- а) не допускается;
 - б) не допускается применение гражданского законодательства к личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством;
 - в) допускается, но только к имущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, если это не противоречит существу семейных отношений;
 - г) допускается, как к имущественным, так и к личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, если это не противоречит существу семейных отношений;
 - д) допускается во всех случаях, поскольку семейное право – это подотрасль гражданского права.
9. *Какие условия должны быть соблюдены для применения аналогии закона:*
- а) отсутствие нормы семейного законодательства или соглашения сторон, регулирующих конкретное семейное отношение;
 - б) наличие нормы гражданского законодательства, регулирующей данное семейное отношение;
 - в) отсутствие нормы гражданского законодательства, регулирующей данное семейное отношение;
 - г) допустимость применения к неурегулированным семейным отношениям принципов семейного права;
 - д) применение нормы семейного и (или) гражданского права не должно противоречить существу семейных отношений.
10. *Применяется ли в семейном праве аналогия права:*
- а) нет;
 - б) да, но только после аналогии закона;
 - в) да, но только до аналогии закона;
 - г) да, одновременно с аналогией закона;
 - д) да, по усмотрению суда применяется либо аналогия закона, либо аналогия права.

Тема 2.

Семейные правоотношения

§ 1. Понятие семейного правоотношения

Говоря о семейных отношениях, необходимо проводить различие между фактическими семейными отношениями и семейными правоотношениями. Посредством включения первых в предмет семейно-правового регулирования они становятся семейными правоотношениями.

Как уже отмечалось, не все семейные отношения регулируются нормами права. Например, любовь между членами семьи, уважение и почтение между родителями и детьми, интимные отношения между супругами регулируются нормами морали и нравственными предписаниями, обычаями и религиозными установлениями.

Итак, семейное правоотношение – урегулированное нормами семейного права фактическое семейное отношение, в котором стороны связаны между собой юридическими правами и обязанностями, охраняемыми государством.

На основании исследований таких ученых, как И. А. Загоровский, Е. М. Ворожейкин, Г. К. Матвеев, В. А. Рясенцев, можно выделить следующие специфические признаки семейных правоотношений.

1. Семейные правоотношения, как правило, носят длящийся характер.
2. Их субъектами могут быть только физические лица.
3. Они тесно связаны с конкретными людьми, поэтому говорят о строгой индивидуализации участников семейных правоотношений.
4. В связи с этим семейные правоотношения носят лично-доверительный характер.
5. В силу личного характера семейных отношений, права и обязанности, составляющие их содержание, неотчуждаемы и непередаваемы ни в порядке универсального правопреемства, ни по соглашению сторон.
6. В силу личного характера семейных отношений имущественные отношения являются производными от личных неимущественных отношений, а также непосредственно связаны с ними.

7. Основанием возникновения, существования, изменения и прекращения семейных правоотношений является особый юридический факт – состояние.

По своей юридической природе семейные правоотношения могут быть как личными неимущественными, так и имущественными. В качестве примеров личных неимущественных отношений можно назвать отношения между супругами по выбору фамилии при заключении и расторжении брака, между родителями и детьми по общению, воспитанию и образованию. Имущественные правоотношения делятся на вещно-правовые и обязательственные. Первыми являются отношения между супругами по поводу имущества, нажитого ими в период брака, а вторыми – алиментные обязательства между родителями и детьми.

По характеру защиты семейные правоотношения могут быть относительными с абсолютным характером защиты и без таковой, а также абсолютными с некоторыми признаками относительных. Примером для первого вида служит правоотношение по поводу воспитания детей, где существуют строго определенные законом два субъекта: ребенок, наделенный субъективными правами, и родитель, несущий субъективные обязанности. Абсолютный характер защиты этих отношений заключается в том, что все остальные лица должны воздерживаться от их нарушения. Для второго вида примером являются алиментные обязательства, где праву ребенка на получение материального содержания соответствует обязанность родителя предоставить средства на такое содержание. Защита права ребенка осуществляется путем подачи в суд иска о взыскании алиментов. Абсолютные отношения не характерны для семейного права. В качестве примера для третьего вида можно привести правоотношение по поводу общей совместной собственности супругов. В отношении третьих лиц оно выступает как абсолютное правоотношение, но между супругами проявляется как относительное.

По субъектному составу семейные правоотношения делятся на двухсубъектные (супружеские отношения) и трехсубъектные (родительские отношения). При этом, как правильно отмечает М. В. Антокольская,

для семейного права в силу строго индивидуальной природы регулируемых отношений типичны двухсубъектные правоотношения. Трехсубъектные правоотношения... могут быть рассмотрены как несколько простых правоотношений, в которых участвуют каждый из родителей и ребенок. Чаще всего такое рассмотрение правоотношений просто необходимо, потому что правовая связь ребенка с каждым

из родителей строго индивидуальна. Ее возникновение, изменение и прекращение не связано с динамикой правоотношения с другими родителями, хотя осуществление... прав каждым из них соприкасается и в определенной степени ограничивается существованием второго родительского правоотношения. Поэтому... родительское правоотношение следует рассматривать как трехстороннее только в определенных случаях, например, когда решается вопрос об участии родителей в воспитании ребенка¹.

Семейное правоотношение имеет определенную структуру, которая включает в себя два элемента: субъекты и их права и обязанности (содержание). Объект правоотношения не является его элементом².

В качестве объектов семейных правоотношений выступают действия и имущество.

¹ Антокольская М. В. Указ соч. С. 95.

² В науке до сих пор являются спорными три вопроса, связанные с объектом правоотношения. Первый вопрос: существует ли объект правоотношения? Большинство исследователей дает утвердительный ответ. Однако некоторые ученые (например, С. Н. Братусь, И. Б. Новицкий и Л. А. Лунц) отрицают его существование. Второй вопрос: объект является необходимым элементом правоотношения или необходимой предпосылкой? Первой точки зрения придерживается Н. Д. Егоров, а второй – Ю. К. Толстой, Р. О. Халфина. Третий вопрос: что представляет собой объект правоотношения? Ряд ученых (Н. Г. Александров, С. А. Зинченко) определяют объект правоотношения как то, по поводу чего правоотношение возникает и осуществляется. Другие исследователи (М. М. Агарков, О. С. Иоффе, Ю. К. Толстой) под объектом понимают то, на что направлено правоотношение. Некоторые ученые (например, В. А. Тархов) соединили вместе две предыдущие точки зрения и не проводят разграничения. // См.: Братусь С. Н. К вопросу об объекте правоотношений по советскому гражданскому праву // Советское государство и право. 1950. № 9. С. 56; Новицкий И. Б. Лунц Л. А. Общее учение об обязательстве. – М.: Юрид. лит., 1950. С. 41–42; Гражданское право: Учебник / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. С. 78; Толстой Ю. К. К теории правоотношения. – Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1959. С. 65, 67; Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. – М.: Юрид. лит., 1974. С. 212–217; Александров Н. Г. Законность и правоотношения в советском обществе. – М.: Госюриздат, 1955. С. 117, 119; Зинченко С. А., Шапсугов Д. Ю. Правоотношение и динамика его элементов // Северо-кавказский юридический вестник. – Ростов-на-Дону, 1998. № 1. С. 22; Агарков М. М. Обязательство по советскому гражданскому праву. – М.: Юриздат, 1940. С. 22–23; Иоффе О. С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. – Л.: Изд-во ЛГУ, 1949. С. 81–82; Тархов В. А. Гражданское правоотношение: Монография. – Уфа: УВШ МВД РФ, 1993. С. 22.

Действие как объект характерно для личных правоотношений. Оно может выражаться в активном поведении (например, выбор родителями имени ребенку) и в пассивном поведении (например, сохранение тайны усыновления ребенка).

Имущество как объект включает в себя вещи, имущественные права и обязанности. Так, совместная собственность супругов возникает по поводу нажитого в период брака общего имущества, к которому относятся приобретенные за счет общих доходов движимые и недвижимые вещи, доли в капитале, вклады, внесенные в кредитные учреждения, и другое имущество. Алиментные отношения возникают по поводу денежных средств, выплачиваемых на содержание ребенка или иного алиментополучателя.

§ 2. Субъекты семейных правоотношений

Субъектами семейного правоотношения являются лица, обладающие субъективными семейными правами и несущие субъективные семейные обязанности в нем.

Наличие связи между двумя элементами правоотношения (субъектами и их правами и обязанностями) подтверждает существование структуры правоотношения. Это имеет значение для практики, т. к. позволяет провести разграничение между субъектами правоотношения и другими лицами, участвующими в нем.

Субъектами семейных правоотношений могут быть только физические лица. Поскольку иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в России правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ (ч. 3 ст. 62 Конституции РФ), то субъектами семейных правоотношений являются граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства.

Согласно Федеральному закону РФ от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»¹, гражданами РФ являются лица, имеющие гражданство Российской Федерации на 1 июля 2002 г., и лица, которые приобрели гражданство Российской Федерации в соответствии с этим законом.

Иностраный гражданин – лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства.

¹ Российская газета. 2002. 5 июня.

Лицо без гражданства – лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства.

В юридической литературе высказывается мнение о более широком круге субъектов семейных правоотношений.

Анализ только лишь Семейного кодекса РФ подтверждает, что таковыми могут быть не только граждане, но и другие лица... Из смысла Семейного кодекса РФ следует, что к субъектам семейных правоотношений относятся: граждане, должностные лица органов государственной власти и органов местного самоуправления, а также сами эти органы¹.

Однако основания для такого утверждения отсутствуют, поскольку, как уже отмечалось, отношения с перечисленными субъектами носят административный, а не семейно-правовой характер. И даже когда закон возлагает исполнение семейных обязанностей на администрацию учреждения, где находится ребенок (п. 1 ст. 147 СК РФ), отношение устанавливается между ребенком и фактическим воспитателем². Иное невозможно в силу личной природы семейных отношений.

По общему правилу, для того чтобы являться субъектом семейного правоотношения, лицо должно обладать семейной правосубъектностью, которая включает в себя семейную правоспособность и дееспособность. Последние понятия не имеют, к сожалению, легитимного определения.

Семейная правоспособность – это потенциальная (абстрактная) способность субъекта иметь семейные права и нести семейные обязанности.

¹ Семейное право: Учебник для вузов / Под ред. С. Н. Бондова. С. 27–28.

Некоторые исследователи в качестве субъекта права рассматривают семью. О спорных аспектах по данному вопросу см.: Королев Ю. А. Семья как субъект права // Журнал российского права. 2000. № 10.

² В качестве еще одного подтверждения этой точки зрения можно привести диспозицию ст. 156 Уголовного кодекса РФ: «Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего... педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за несовершеннолетним...».

Кроме того, как раз из такой ситуации возможно возникновение в будущем обязанности воспитанников содержать своих фактических воспитателей, предусмотренной ст. 96 СК РФ.

Содержание семейной правоспособности, на наш взгляд, заключается в следующем. Граждане¹ могут создавать семью и принимать детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в свою семью; воспитывать своих детей и (или) воспитанников и обеспечивать получение ими образования; заботиться о здоровье, развитии членов своей семьи и (или) воспитанников, а также о благосостоянии членов своей семьи; общаться с членами своей семьи и (или) воспитанниками; защищать свои права и законные интересы, а также права и законные интересы своих детей и (или) воспитанников; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; иметь иные личные неимущественные и имущественные права.

Семейная правоспособность возникает с момента рождения гражданина и прекращается его смертью, но ее содержание расширяется в зависимости от достижения определенного возраста. Например, с достижением возраста совершеннолетия у гражданина появляется способность к вступлению в брак, способность стать усыновителем, опекуном и попечителем (ст. ст. 13, 127, 146 СК РФ). Связано это, как объясняет М. В. Антокольская, со следующим.

Правоспособность представляет собой абстрактную предпосылку правообладания, в ее содержание не входят уже возникшие конкретные субъективные права и обязанности. Но абстрактный характер... не означает, что в ее составе могут содержаться элементы, которые в принципе не могут быть реализованы. В семейном же праве многие правовые возможности, входящие в состав правоспособности, такие, как способность к вступлению в брак, усыновлению, способность быть назначенным опекуном или попечителем, не могут до определенного возраста осуществляться ни действиями самого субъекта, ни действиями его законных представителей. Возникает вопрос о том, можно ли сказать, что эти элементы присутствуют в составе семейной правоспособности уже с рождения или же они появляются, как указывали В. А. Рясенцев и многие другие ученые, только с достижением соответствующего возраста?²

Семейная дееспособность – способность субъекта своими действиями приобретать и осуществлять семейные права, создавать для себя семейные обязанности и исполнять их.

Для семейного права характерны три состояния дееспособности: «нулевая» (полная недееспособность), частичная и полная.

¹ Далее по тексту будет употребляться термин «гражданин» для обозначения всех категорий субъектов семейных правоотношений.

² Антокольская М. В. Указ соч. С. 83.

Полная недееспособность означает, что гражданин приобретает и осуществляет семейные права, а также исполняет семейные обязанности не самостоятельно, а посредством действий своего законного представителя. Так, в силу ст. 28 СК РФ опекун супруга, признанного недееспособным, вправе требовать признания недействительным брак его подопечного. Согласно ст. 99 СК РФ при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов, соглашение об уплате алиментов заключается между законными представителями этих лиц.

Поскольку в семейном законодательстве отсутствуют определение понятия недееспособного лица и порядок признания лица недееспособным, то в силу ст. 4 СК РФ применяется ст. 29 ГК РФ. Таким образом, полной недееспособностью обладают граждане, которые по решению суда признаны недееспособными вследствие психического расстройства, в результате которого они не могут понимать значения своих действий или руководить ими.

На наш взгляд, полной недееспособностью также обладают несовершеннолетние в возрасте от 0 лет до определенного возраста (например, 2 или 3 года).

Законом не определен возрастной предел, с которого прекращается полная недееспособность и одновременно возникает частичная дееспособность. Правовая проблема заключается в следующем.

Исходя из смысла норм главы 11 СК РФ несовершеннолетний гражданин в возрасте от 0 до 18 лет может самостоятельно осуществлять право на воспитание своими родителями, право знать своих родителей, право на их заботу, а также право выражать свое мнение, право на общение с обоими родителями и другими родственниками и право на защиту своих прав и законных интересов путем обращения в орган опеки и попечительства.

Однако очевидно, что новорожденный ребенок действует инстинктивно. В силу своего психического развития он до определенного возраста не может сознательно совершать действия, а следовательно, самостоятельно приобретать и осуществлять семейные права. В связи с этим возникает необходимость на основании медицинских исследований в данной области законодательно закрепить возраст несовершеннолетнего, с которого у него будет возникать частичная дееспособность, а также определить лиц и органы, которые будут от имени недееспособного ребенка осуществлять его семейные права.

Частичная дееспособность означает, что в случаях, предусмотренных законом, несовершеннолетний гражданин самостоятельно

приобретает и осуществляет некоторые семейные права, остальные же права от его имени реализуют его законные представители либо он сам их осуществляет, но с согласия или разрешения своих законных представителей. Например, согласно ст. 99 СК РФ не полностью дееспособные лица заключают соглашение об уплате алиментов с согласия их законных представителей.

Частичной дееспособностью обладают дети в возрасте до 18 лет и лица, ограниченные в дееспособности по решению суда. Поскольку в семейном законодательстве отсутствует институт ограничения семейной дееспособности, то в силу ст. 4 СК РФ применяется ст. 30 ГК РФ.

Как уже говорилось выше, с достижением определенного возраста ребенок может самостоятельно осуществлять некоторые семейные права. По мере достижения им определенного возраста содержание частичной дееспособности расширяется. С 10 лет ребенок может самостоятельно давать согласие при решении вопросов, затрагивающих его интересы (ст. 57, п. 1 ст. 129 СК РФ). С 14 лет он самостоятельно осуществляет право на защиту своих прав и законных интересов путем обращения в суд (п. 2 ст. 56 СК РФ), может требовать установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке (п. 3 ст. 62 СК РФ), а также требовать отмены усыновления в отношении себя (ст. 142 СК РФ). По достижении 16 лет несовершеннолетний может самостоятельно осуществлять родительские права по отношению к своему ребенку (ст. 62 СК РФ).

Полная дееспособность у гражданина возникает с достижением возраста 18 лет, при вступлении в брак и в других установленных законом случаях приобретения им полной дееспособности до достижения совершеннолетия. Такой вывод следует из совместного толкования п. 2 ст. 61 и п. 1 ст. 64 СК РФ. Поскольку защита прав и интересов детей возлагается на их родителей, то прекращение данной обязанности в силу перечисленных обстоятельств и невозложение законом этой обязанности на других лиц означает, что несовершеннолетний гражданин при наступлении указанных обстоятельств приобретает полную дееспособность.

Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения 18 лет. При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом (п. 2 ст. 21 ГК РФ).

В качестве примера других установленных законом случаев приобретения несовершеннолетним полной дееспособности может выступать эмансипация, регулируемая ст. 27 ГК РФ.

Полная дееспособность прекращается смертью гражданина, признанием его недееспособным либо на основании решения суда об утрате несовершеннолетним супругом полной недееспособности в результате признания брака недействительным.

Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом.

Гражданин приобретает и осуществляет семейные права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Они необходимы для индивидуализации гражданина в правоотношениях.

Ребенок имеет право на имя, отчество и фамилию. Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ или не основано на национальном обычаяе. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ.

При отсутствии соглашения между родителями относительно имени и (или) фамилии ребенка возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства.

В случае, если мать не состоит в браке с отцом ребенка, и отцовство в отношении ребенка не установлено, имя ребенка записывается по указанию матери, отчество – по имени лица, указанного в записи акта о рождении в качестве отца ребенка, или по указанию матери, фамилия ребенка – по фамилии матери.

Фамилия, имя и отчество найденного (подкинутого) ребенка присваивается по указанию органа внутренних дел, органа опеки и попечительства либо медицинской, воспитательной организации или организации социальной защиты населения, в которую помещен ребенок.

Имя, полученное гражданином при рождении, подлежит государственной регистрации в порядке, установленном Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».

Законом допускается перемена имени гражданина. Она не является основанием прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем.

Во-первых, по совместной просьбе родителей до достижения ребенком возраста 14 лет орган опеки и попечительства, исходя из интересов ребенка, вправе разрешить изменить имя ребенку, а также изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя. Изменение имени и (или) фамилии ребенка, достигшего возраста 10 лет, может быть произведено только с его согласия. Например, неблагозвучность имени ребенка, что может привести к неуважительному отношению со стороны окружающих к нему, либо вступление одного из родителей в повторный брак, когда им выбрана фамилия нового супруга.

Во-вторых, с 14 лет гражданин вправе переменить свое имя, включая фамилию, собственно имя и (или) отчество. Если он не достиг совершеннолетия, то перемена имени производится органом опеки и попечительства при наличии согласия обоих родителей (усыновителей или попечителя), а при отсутствии такого согласия – на основании решения суда, за исключением случаев приобретения лицом полной дееспособности в порядке, предусмотренном законом.

Перемена имени подлежит государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния.

В-третьих, супруги при заключении брака по своему желанию выбирают общую фамилию либо каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию. В качестве общей фамилии супругов может быть записана фамилия одного из супругов или, если иное не предусмотрено законом субъекта РФ, фамилия, образованная посредством присоединения фамилии жены к фамилии мужа. Общая фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом. Фамилии супругов указываются в записи акта о заключении брака.

В случае расторжения брака супруг, изменивший свою фамилию при вступлении в брак, вправе выбрать брачную или добрачную фамилию.

При признании брака недействительным только добросовестный супруг вправе сохранить фамилию, избранную им при государственной регистрации заключения брака.

В-четвертых, по просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваиваются фамилия усыновителя, а также указанное им имя. Отчество усыновленного ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а при усыновлении ребенка женщиной – по имени лица, указанного ею в качестве отца ребенка. Если фамилии супругов – усыновителей различные, то по соглашению супругов – усыновителей ребенку присваивается фамилия одного из

них. При усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке, фамилия, имя и отчество матери (отца) ребенка записываются по его (ее) указанию. Изменение фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка, достигшего возраста 10 лет, может быть произведено только с его согласия.

И, в-пятых, в связи с установлением отцовства в запись акта о рождении ребенка вносятся изменения фамилии, имени и отчества ребенка.

В ряде случаев возможность гражданина быть субъектом конкретного семейного правоотношения зависит от его места жительства, пола, возраста и других обстоятельств.

Согласно ст. 20 ГК РФ местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства ребенка, не достигшего возраста 14 лет, является место жительства его законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов.

Например, в силу п. 3 ст. 65 СК РФ родители могут заключить соглашение о месте жительства ребенка только при их раздельном проживании. Согласно п. 1 ст. 127 СК РФ усыновителем может быть только лицо, имеющее постоянное место жительства.

Что касается пола человека, то в качестве примеров можно привести ст. 12 СК РФ, из которой следует, что супружеские отношения возможны только между лицами разного пола, а также ст. 48 СК РФ, согласно которой установление материнства возможно только в отношении женщины, а отцовства – в отношении мужчины.

Возраст как элемент правового статуса гражданина в семейных отношениях встречается достаточно часто. Например, усыновителями, опекунами, попечителями и приемными родителями могут быть не просто полностью дееспособные граждане, а достигшие возраста совершеннолетия – 18 лет (ст.ст. 127, 146, 153 СК РФ). Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновленным ребенком должна быть не менее 16 лет (п. 1 ст. 128 СК РФ).

§ 3. Содержание семейных правоотношений

В науке не дан однозначный ответ на вопрос о содержании правоотношения. Сложилось разные точки зрения.

Одни ученые (М. М. Агарков, Ю. И. Гревцов, Л. С. Явич) полагают, что содержанием правоотношения является реальное поведение (взаимодействие) его участников в соответствии с их правами и обя-

занностями. Другие ученые (например, Ю. К. Толстой) к содержанию правоотношения относят права и обязанности его участников. Некоторые ученые (С. С. Алексеев и В. А. Тархов) выделяют два содержания: материальное или социальное, представляющее собой регулируемое правом фактическое общественное отношение, и юридическое, включающее права и обязанности сторон, вытекающие из нормы объективного права¹.

Как было указано выше, содержание семейных отношений образуют субъективные права и обязанности его участников.

Субъективное право – мера возможного поведения участника семейного правоотношения, установленная и охраняемая государством.

Субъективная обязанность – мера должного поведения участника семейного правоотношения в интересах управомоченного лица, установленная и охраняемая государством.

Для супружеских правоотношений характерно наличие взаимных прав и обязанностей. Иными словами, каждый супруг имеет права, корреспондирующие обязанностям другого супруга, и одновременно обязанности, соответствующие правам последнего. Например, оба супруга имеют право совместной собственности на имущество, нажитое во время брака. Это означает, что у жены и мужа есть правомочия владения, пользования и распоряжения этим имуществом, но одновременно каждый из них обязан не препятствовать другому осуществлять данные правомочия.

Для родительских отношений и иных отношений, основанных на близком родстве и (или) усыновлении, характерна односторонняя связь, где у ребенка есть только права, но нет обязанностей, а у родителей по отношению к ребенку есть только обязанности. Так, предусмотренному п. 2 ст. 54 СК РФ праву ребенка воспитываться в семье соответствует обязанность родителей воспитывать своих детей, указанная в п. 1 ст. 63 СК РФ. Ребенок за свое воспитание родителям ничего не предоставляет. Иными словами, отсутствует взаимный характер правоотношения².

¹ См.: Агарков М. М. Указ. соч. С. 22–23; Гревцов Ю. И. Проблемы теории правового отношения. – Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1981. С. 71–72; Явич Л. С. Общая теория права. – Л.: Изд-во ЛГУ, 1967. С. 210; Толстой Ю. К. Указ. соч. С. 33; Алексеев С. С. Проблемы теории права. – Свердловск, 1972. – Том 1. С. 256–301; Тархов В. А. Указ. соч. С. 27.

² В ст. 63 СК РФ указано не только об обязанности по воспитанию детей, но и о праве родителей воспитывать детей. Однако этому праву корреспондирует обязанность всех остальных лиц воздерживаться от его нарушения, т. е. не препятствовать родителям реализовывать свое право.

В силу личного характера семейных отношений, права и обязанности неотчуждаемы и непередаваемы ни в порядке универсального правопреемства, ни по соглашению сторон. О. А. Рузакова приводит следующий пример:

... если у несовершеннолетнего ребенка умирают родители, то ребенок приобретает право на получение алиментов от своих бабушки и дедушки, обладающих необходимыми для этого средствами (ст. 94 Семейного кодекса). Но обязанность по содержанию ребенка не переходит от родителей к бабушке и дедушке в порядке правопреемства, обязанность бабушки и дедушки содержать своих несовершеннолетних внуков является самостоятельной, не переходящей от родителей и возникающей только в случае невозможности несовершеннолетнего внука получить содержание от своих родителей¹.

§ 4. Основания возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений

Основаниями возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений могут быть юридический факт или их совокупность.

Юридический факт – конкретное жизненное обстоятельство, с которым нормы семейного права связывают наступление определенных правовых последствий.

Необходимо отметить, что юридический факт не идентичен основанию возникновения, изменения и прекращения правоотношения, поскольку юридический факт может повлечь возникновение и прекращение семейной правоспособности и дееспособности (например, рождение и смерть, достижение совершеннолетия и решение суда о признании лица недееспособным), а также возникновение и прекращение других юридических фактов – состояний (например, рождение влечет возникновение состояния родства, а смерть – прекращение состояния в браке)².

¹ Рузакова О. А. Семейное право: Учебное пособие, руководство по изучению дисциплины, практикум по курсу, тесты по курсу, программа по курсу / Московский государственный университет экономики, статистики и информатики. – М., 2004. С. 23.

² См. подробнее: Данилин В.И., Реутов С.И. Юридические факты в советском семейном праве. – Свердловск, 1989. С. 9–10; Антокольская М.В. Указ соч. С. 87.

Юридический факт применительно к правоотношению – конкретное жизненное обстоятельство, с которым нормы семейного права связывают возникновение, изменения и прекращение семейного правоотношения.

Юридические факты как основания можно классифицировать по трем критериям:

Первый критерий – правовые последствия, которые наступают в результате юридического факта. Здесь можно выделить пять видов фактов:

- **правопорождающие юридические факты** – обстоятельства, которые влекут возникновение правоотношения и, соответственно, прав и обязанностей у его участников. Например, государственная регистрация заключения брака влечет возникновение супружеского правоотношения;
- **правоизменяющие юридические факты** – обстоятельства, которые влекут изменение правоотношения. Так, нотариально удостоверенное соглашение об изменении брачного договора влечет изменение имущественных прав и обязанностей супругов;
- **правопрекашающие юридические факты** – обстоятельства, с которыми закон связывает прекращение правоотношения. Например, достижение ребенком возраста 18 лет влечет прекращение родительских правоотношений;
- **правопрепятствующие юридические факты** – обстоятельства, наличие которых препятствует возникновению семейного правоотношения. Так, наличие злокачественного онкологического заболевания препятствует лицу быть усыновителем ребенка;
- **правовосстанавливающие юридические факты** – обстоятельства, с которыми закон связывает восстановление семейных правоотношений. Например, решение суда о восстановлении родительских прав влечет восстановление личных родительских отношений.

Второй критерий классификации – зависимость наступления юридического факта от воли участников правоотношения. В данном случае классификация является многоступенчатой.

На первой ступени юридические факты подразделяются на действия и события.

Действия – юридические факты, наступление которых зависит от воли участников правоотношения. Среди них выделяют:

- **неправомерные** – действия, совершаемые в противоречии с принципами и нормами семейного права. Так, сокрытие факта состояния в другом зарегистрированном браке противоречит

ст.ст. 12 и 14 СК РФ, а также п. 1 ст. 26 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния». Физическое насилие родителей над детьми противоречит ст. 54 СК РФ и в совокупности с другими фактами влечет лишение родительских прав, т.е. изменение родительских отношений;

- правомерные – действия, совершаемые в соответствии с принципами и нормами семейного права. Например, заключение брачного договора соответствует нормам главы 8 СК РФ, а подача в суд иска о взыскании алиментов – ст. 106 СК РФ.

Правомерные действия, в свою очередь, подразделяются на:

- юридические поступки – действия, которые специально не направлены на достижение указанных в законе правовых последствий, но влекут за собой такие последствия. Например, приобретение супругами автомобиля, которым будет пользоваться один из них, влечет возникновение общей совместной собственности супругов на него;
- юридические акты – действия, которые специально совершаются участниками с целью достижения определенных правовых последствий. Здесь можно выделить семейно-правовые акты, административные акты и судебные решения.

Семейно-правовой акт – действия граждан, направленные на возникновение, изменение и прекращение семейных правоотношений. В качестве примера одностороннего акта можно назвать дачу ребенком, достигшим возраста 10 лет, согласия на его усыновление. Двусторонними семейно-правовыми актами являются брачный договор, алиментное соглашение и иные соглашения, заключенные в соответствии с семейным законодательством.

Административный акт – акт государственного органа или органа местного самоуправления, который предусмотрен законом в качестве основания возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений. Примером административного акта государственного органа может служить государственная регистрация заключения брака, которая влечет возникновение супружеских отношений. Примером административного акта органа местного самоуправления может служить разрешение на вступление в брак, выданное лицу, достигшему возраста 16 лет.

Решение суда – постановление суда общей юрисдикции первой инстанции, которое устанавливает, изменяет или прекращает семейные

правоотношения. Семейным кодексом РФ широкий круг вопросов отнесен к компетенции суда. Например, расторжение брака, признание брака недействительным, лишение родительских прав и восстановление в них, ограничение родительских прав и его отмена, усыновление, взыскание алиментов в принудительном порядке и т.д.

События – юридические факты, наступающие независимо от воли тех субъектов, для которых предусмотрены юридические последствия. Здесь выделяют:

- абсолютные события – обстоятельства, которые изначально не зависят от воли участников. К ним, в частности, относятся смерть, достижение возраста совершеннолетия;
- относительные события – обстоятельства, которые изначально возникают по воле участников, но в дальнейшем от нее не зависят. Например, беременность, стечение тяжелых обстоятельств.

Третий критерий классификации – срок их существования.

Краткосрочные юридические факты – обстоятельства, с которыми нормы семейного права связывают определенные правовые последствия и которые существуют непродолжительный период времени. Сюда можно отнести рождение ребенка, смерть, заключение соглашения о месте жительства ребенка.

Состояния – юридические факты, которые существуют длительное время, непрерывно или периодически порождая юридические последствия¹.

В науке выделяют состояния – правоотношения и состояния, существующие вне правоотношения. Примерами первого могут служить состояние в браке (супружество), близкое родство, усыновление, а второго – нетрудоспособность, нуждаемость, пол, возраст.

Супружество – правовая связь лиц, состоящих в браке между собой, оформленном в установленном законом порядке.

Родство – кровная связь, основанная на происхождении лиц друг от друга или от общего предка. Выделяют:

- прямое и боковое родство. Первое имеет место, когда одно лицо происходит от другого (например, дед – мать – внук), а второе – когда лица происходят от общего предка (например, братья и сестры, внуки);
- полнородное и неполнородное родство. Полнородные братья и сестры имеют общих отца и мать, а неполнородные происходят

¹ См.: Антокольская М. В. Указ соч. С. 88.

либо от общего отца, либо от общей матери. Они именуются единокровными и единоутробными соответственно;

- близкое и дальнее. В соответствии со ст. 14 СК РФ близкими родственниками являются родители и дети, бабушка, бабушка и внуки, полнородные и неполнородные братья и сестры.

Свойство – общественная связь между супругом и родственниками другого супруга либо между родственниками супругов.

Как отмечает М. В. Антокольская,

состояния независимо от того, являются они правоотношениями или нет, сами возникают, изменяются и прекращаются в результате юридических фактов. Поэтому возникновению правоотношения предшествуют как бы две группы юридических фактов: сначала одни из них порождают состояние ... затем это состояние самостоятельно или в совокупности с другими юридическими фактами приводит к возникновению правоотношения...¹

Данное утверждение еще раз доказывает существование двухосновной системы возникновения многих семейных правоотношений. Сначала один из юридических фактов (действие или событие) порождает состояние лица членом семьи или воспитанником в семье воспитателя, а затем это состояние приводит к возникновению семейного правоотношения. Аргументы и примеры были приведены в § 2.1 настоящего пособия.

Как отмечалось выше, основанием возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений может служить совокупность юридических фактов. Так, возникновение отношения по несению дополнительных расходов (ст. 88 СК РФ) возможно при наличии одновременно нескольких обстоятельств: состояние лиц в родстве первой степени, нетрудоспособность родителя, совершеннолетие ребенка и наличие тяжелой болезни у этого родителя. Изменение имущественных отношений супругов возможно при наличии одновременно таких фактов: состояние лиц в законном браке между собой, отказ супруга в предоставлении материальной поддержки жене, отсутствие соглашения между ними об уплате алиментов, наличие у супруга необходимых средств для уплаты алиментов, беременность жены.

¹ Там же. С. 89.

§ 5. Осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей. Представительство

5.1. Осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей

Согласно п. 1 ст. 7 СК РФ граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из семейных отношений, если иное не установлено Семейным кодексом РФ. Это означает, что граждане сами решают, совершать ли необходимые действия для осуществления семейных прав. Например, на практике нетрудоспособные родители не часто реализуют свое право на получение алиментов от своих детей, которое предусмотрено ст. 89 СК РФ.

Однако распоряжение семейными правами по своему усмотрению не означает наличие абсолютной свободы. Оно может быть ограничено Семейным кодексом РФ, что соответствует п. 4 ст. 1 СК РФ, согласно которому права граждан могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан.

Такое ограничение проявляется в нескольких аспектах.

Во-первых, во многих ситуациях нормы СК РФ устанавливают границы реализации гражданами своих прав. Так, размер алиментов, уплачиваемых по соглашению, определяется сторонами, но он не может быть ниже размера алиментов, которые несовершеннолетние дети могли бы получить при их взыскании в судебном порядке (ст. 103 СК РФ).

Во-вторых, в ряде случаев инициатива в осуществлении права принадлежит не участникам правоотношения, а государственным или муниципальным органам. Например, орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям, а прокурор – возбудить дело о лишении гражданина родительских прав (п. 3 ст. 80 и п. 1 ст. 70 СК РФ).

В-третьих, реализация гражданами своих прав и исполнение обязанностей не должны нарушать права, свободы и законные интересы других граждан. Такое нарушение может осуществляться как с намерением причинить вред другому лицу, так и без этой цели. В любом случае суд, основываясь на п. 2 ст. 7 СК РФ и защищая права и интересы пострадавшего, отказывает в защите права лицу, злоупотребляюще-

му правом или осуществляющему его в противоречии с назначением. Например, если родитель, с которым проживает ребенок, препятствует другому родителю общаться с ним, то суд может вынести решение о передаче ребенка последнему (п. 3 ст. 66 СК РФ).

5.2. Представительство

В силу лично-доверительного характера семейных правоотношений большинство семейных прав осуществляются, а обязанностей исполняются участниками лично. Однако в некоторых случаях можно действовать и через представителя.

Представительство – правоотношение, по которому одно лицо (представитель) совершает действия от имени другого лица (представляемого) в силу и в пределах полномочия, основанного на указании в законе, акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления либо доверенности, вследствие чего непосредственно у представляемого возникают, изменяются или прекращаются семейные права и обязанности.

Как видно из этого определения, представительство может быть нескольких видов.

Законное представительство устанавливается в отношении недееспособных граждан и граждан, не обладающих полной дееспособностью, и осуществляется родителями, усыновителями, опекунами и попечителями, а также органами опеки и попечительства. Так, согласно п. 1 ст. 64 СК РФ и п. 2 ст. 31, п. 2 ст. 32 ГК РФ родители, опекуны и попечители являются законными представителями своих детей (подопечных) и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами без специальных полномочий¹. Поскольку усыновленные дети по отношению к усыновителям приравниваются в семейных правах и

¹ Свои полномочия родители подтверждают путем предоставления свидетельства о рождении ребенка и документа, подтверждающего личность родителя. Усыновители, если они не записаны в качестве родителей в свидетельстве о рождении, должны предоставить свидетельство или решение суда об усыновлении. Опекуны (попечители) и приемные родители предоставляют соответствующее удостоверение или постановление органа опеки и попечительства о назначении опеки (попечительства) либо договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью. См.: Беспалов Ю. Судебная защита семейных прав и интересов ребенка // Российская юстиция. 1996. № 12; Беспалов Ю. Защита прав несовершеннолетних // Российская юстиция. 1997. № 1.

обязанностях к родственникам по происхождению, то правило о законном представительстве распространяется и на них (ст. 137 СК РФ). Согласно п. 1 ст. 121 СК РФ защита прав и интересов детей, оставшихся без родительского попечения, возлагается на органы опеки и попечительства.

За недееспособного гражданина все его семейные права осуществляет, а обязанности исполняет опекун. Так, согласно ст. 28 СК РФ опекун вправе требовать признания брака недействительным, а по ст. 99 СК РФ обязан заключить соглашение об уплате алиментов.

Не полностью дееспособные граждане, как уже отмечалось выше, ряд своих прав могут реализовывать самостоятельно и лично¹. В остальных случаях они действуют через своих законных представителей. Так, согласно ст. 56 СК РФ защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их замещающими).

Следующим видом представительства является представительство, основанное на акте уполномоченного государственного органа. Такая ситуация предусмотрена, в частности, п. 2 ст. 64 СК РФ: в случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства назначает представителя для защиты прав и интересов детей.

Представительство в семейном праве может базироваться также на доверенности. Такой вид характерен для имущественных семейных отношений. Например, супруги, заключая или исполняя соглашение о разделе общего имущества, могут действовать через своего представителя.

Поскольку семейное законодательство не содержит нормы о таком виде представительства и требованиях, предъявляемых к доверенности, то в силу ст. 4 СК РФ подлежит применению глава 10 ГК РФ.

Статья 185 ГК РФ определяет доверенность как письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом. Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

¹ См. более подробно: §2. Субъекты семейных правоотношений настоящего пособия.

§ 6. Защита семейных прав

Защита семейных прав, свобод и интересов предполагает применение участником правоотношения и (или) органами власти предусмотренных законом формы и способов защиты.

Выделяют две основные формы защиты прав: юрисдикционную и неюрисдикционную.

Неюрисдикционная форма защиты означает, что граждане самостоятельно, без обращения к уполномоченным органам власти, совершают действия по защите своих семейных прав и интересов. Эти действия охватываются таким способом защиты, как самозащита семейных прав. Например, родители могут требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения. И только в случае возникновения спора они вправе обратиться в суд за защитой своих прав (ст. 68 СК РФ). Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Юрисдикционная форма защиты предполагает деятельность уполномоченных органов власти по защите нарушенных или оспариваемых семейных прав и интересов.

В рамках юрисдикционной формы выделяют судебную и административную формы защиты. При этом необходимо отметить, что первая имеет приоритет над второй, поскольку судебная защита прав возможна в любом случае, а административная – только в случаях, прямо указанных в Семейном кодексе РФ (ст. ст. 1 и 8 СК РФ, ст. 46 Конституции РФ).

Судебная форма защиты осуществляется судами общей юрисдикции в рамках искового, приказного и особого производств, а также производства по делам, возникающим из публичных правоотношений. Например, дела о расторжении брака, о разделе супругами совместно нажитого имущества, об оспаривании материнства рассматриваются в рамках искового производства; взыскание алиментов на несовершеннолетних детей, если отсутствует спор об установлении отцовства, осуществляется по правилам приказного производства; усыновление (удочерение) ребенка, дела об установлении родственных отношений и факта признания отцовства – по правилам особого производства. В рамках последнего производства возможно, в частности, оспаривание

решения органа опеки и попечительства об изменении фамилии ребенка, вынесенное без учета мнения родителя, проживающего отдельно от ребенка (п. 2 ст. 59 СК РФ)¹.

Кроме того, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты, граждане могут обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, например, в Европейский Суд по правам человека (ч. 3 ст. 46 Конституции РФ).

Административная форма защиты осуществляется государственными органами (в частности, органами загса, прокуратурой) и органами опеки и попечительства. Так, прокурор осуществляет надзор за законностью отобрания ребенка у родителей органами опеки и попечительства (ст. 77 СК РФ). Согласно ст. 56 СК РФ дети независимо от возраста могут обратиться в органы опеки и попечительства за защитой своих прав.

В теории права под способами защиты субъективных семейных прав понимают материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление или признание нарушенных или оспариваемых прав и воздействие на правонарушителя².

Семейный кодекс РФ не содержит перечень способов защиты семейных прав. Более того, в п. 2 ст. 8 СК РФ указано, что защита семейных прав осуществляется способами, предусмотренными соответствующими статьями Кодекса. Анализ норм СК РФ позволяет выделить следующие способы защиты семейных прав:

1. Признание права (в частности, п. 4 ст. 30, п. 4 ст. 38, п. 3 ст. 48, ст. 49 СК РФ).
2. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права (ст. ст. 30, 52, 72, 76 СК РФ).
3. Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (в частности, п. 3 ст. 67, п. 1 ст. 68, ст. ст. 69, 73, 77 СК РФ).
4. Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ничтожной сделки (ст. 44, п. 1 ст. 101, ст. 102 СК РФ).
5. Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления (например, признание недейст-

¹ Более подробно см.: Устюжанинов В. Сапожников С. Компетенция мирового судьи по рассмотрению дел, возникающих из семейно-правовых отношений // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

² См.: Пчелинцева Л. М. Указ соч. С. 67.

вительным акта органа опеки и попечительства об отобрании ребенка – ст. 77 СК РФ). Если акт будет признан недействительным, то нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами, предусмотренными законом.

6. Самозащита права.
7. Присуждение к исполнению обязанности (п. 2 ст. 80, ст.ст. 85, 87, 89, 90 СК РФ);
8. Возмещение убытков (п. 2 ст. 115 СК РФ).
9. Взыскание неустойки (п. 2 ст. 115 СК РФ).
10. Возмещение материального вреда и компенсация морального вреда (п. 4 ст. 30 СК РФ).
11. Прекращение или изменение правоотношения (ст. ст. 43, 101, 114, 119, 120, 143, 152 СК РФ).

Данный перечень способов защиты семейных прав не является исчерпывающим.

6.1. Разграничение мер защиты и мер ответственности

Перечисленные способы защиты семейных прав имеют общий признак: все они направлены на защиту прав и интересов потерпевшего лица. Однако между ними существуют и различия. В юридической литературе их принято подразделять на меры защиты и меры ответственности¹.

М. В. Антокольская пишет:

Отличия заключаются в следующем: меры ответственности преследуют цели наказания виновного правонарушителя, меры защиты направлены только на защиту интересов потерпевшего. Ответственность наступает лишь при наличии вины, меры защиты применяются независимо от вины. Ответственность всегда предполагает возложение на виновного правонарушителя дополнительных неблагоприятных... последствий или лишение его субъективного права, меры защиты могут выражаться и в принуждении нарушителя к исполнению обязанности в том же объеме, в котором она не была исполнена добровольно².

¹ См. в частности: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 98; Пчелинцева Л. М. Указ соч. С. 68.

² См.: там же. С. 99.

6.2. Семейно-правовая ответственность

Семейно-правовая ответственность – применение к виновному правонарушителю принудительных мер, оказывающих дополнительное негативное воздействие на его личную или имущественную сферу в виде лишения его определенных семейных прав или возложения на него дополнительных обязанностей.

Специфика семейно-правовой ответственности заключается в том, что, во-первых, ее субъекты связаны уже возникшим семейным правоотношением, а, во-вторых, к ней не могут быть привлечены третьи лица, не участвующие в данном правоотношении¹.

Основания наступления семейно-правовой ответственности зависят от того, какая сфера пострадавшего лица, личная или имущественная, подверглась воздействию в результате правонарушения.

В первом случае семейно-правовая ответственность наступает при наличии трех условий:

- факт нарушения семейного права или неисполнения семейной обязанности;
- противоправность поведения (действия, бездействия) нарушителя. Под ней понимается нарушение норм объективного права или субъективных прав другого участника семейного правоотношения. Поведение, нарушающее нормы морали, является противоправным, если на это есть прямое указание в законе²;
- вина нарушителя, которая проявляется в двух формах: умысел и неосторожность. Семейное законодательство не содержит указания на формы вины, но на практике они играют важную роль, особенно при определении объема ответственности.

Например, лишение родительских прав как мера ответственности за уклонение от выполнения родительских обязанностей (ст. 69 СК РФ) наступает при неисполнении родителем обязанностей по воспитанию и образованию детей, защите их прав. Такое поведение противоречит ст. ст. 63 и 64 СК РФ, что свидетельствует о противоправности поведения. Родители могут быть лишены родительских прав только в случае их виновного поведения³.

¹ См.: Ворожейкин Е. М. Семейные правоотношения в СССР. – М., 1972. С. 269.

² См.: там же. С. 100.

³ См.: п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей».

Во втором случае для наступления семейно-правовой ответственности, помимо перечисленных трех условий, необходимы:

- факт наличия вреда для пострадавшего лица;
- причинно-следственная связь между данным фактом и поведением нарушителя.

Так, ответственность за несвоевременную уплату алиментов (п. 2 ст. 115 СК РФ) наступает при неуплате алиментов в установленный срок, что противоречит ст. 81 СК РФ. При этом должен иметь место факт наличия задолженности по уплате, вина алиментобязанного лица в ее образовании и причинно-следственная связь между фактом наличия задолженности и фактом неуплаты алиментов в установленный срок.

К формам семейно-правовой ответственности относятся.

1. Возмещение убытков, которые включают в себя только реальный ущерб. Связано это с тем фактом, что взыскание упущенной выгоды противоречит существу семейных отношений. Ведь в их основе не лежит такая цель, как извлечение прибыли.

В Семейном кодексе РФ отсутствует определение понятия «реальный ущерб», поэтому в силу ст. 4 СК РФ подлежит применению п. 2 ст. 15 ГК РФ. Итак, реальный ущерб – расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества.

При определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, – в день предъявления иска.

2. Уплата неустойки. Неустойка (штраф, пени) – определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Например, п. 2 ст. 115 СК РФ предусматривает неустойку в размере 0,1% от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки.

3. Денежная компенсация морального вреда. Она применяется, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на другие нематериальные блага.

При определении размеров компенсации морального вреда суд принимает во внимание характер и степень причиненных физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями потерпевшего, а также степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства.

4. Возмещение материального вреда в натуре. Данная форма ответственности регулируется гражданским законодательством.

Согласно п. 4 ст. 30 СК РФ право на компенсацию морального вреда и возмещение материального вреда имеет добросовестный супруг при признании брака недействительным.

Ю. Беспалов высказывает справедливое утверждение, что:

... в Семейном кодексе необходимо закрепить норму, предусматривающую возмещение вреда здоровью ребенка родителями, усыновителями при удовлетворении иска о лишении родительских прав и об отмене усыновления...

В настоящее время вопрос о возмещении вреда... не обсуждается. Суд в случае удовлетворения иска вправе лишь взыскать алименты. Такое положение, думается, является несправедливым. Нарушенные права ребенка остаются не восстановленными в полном объеме.

Возмещению в этих случаях должен подлежать и моральный вред, поскольку противоправными действиями родителей, усыновителей (оставление детей без пищи, без теплой одежды в зимний период, психическое насилие и т.п.) причиняются и физические, и нравственные страдания ребенку¹.

5. прекращение или изменение правоотношения (ст. ст. 71, 143, 152 СК РФ). Сюда относятся лишение родительских прав, отмена усыновления, расторжение договора о передаче детей на воспитание в приемную семью.

Меры ответственности устанавливаются не только законодателем в нормативных правовых актах, но и самими участниками семейных отношений в их соглашениях. Как правило, применяются такие способы защиты, как возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда.

¹ Беспалов Ю. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью ребенка // Российская юстиция. 1998. № 10.

§ 7. Сроки в семейном праве

7.1. Понятие и виды сроков

Выше уже отмечалось, что семейные отношения, как правило, носят длящийся характер, а следовательно, не имеют четких временных границ. Для обеспечения определенности в семейных отношениях законодатель использует различные сроки.

Срок – период или момент времени, с которым нормы семейного права связывают наступление определенных правовых последствий.

По своей правовой природе он является юридическим фактом.

В юридической литературе сроки классифицируются по различным основаниям.

В зависимости от того, кем установлен срок, выделяют:

– нормативные – сроки, устанавливаемые законом или иным правовым актом. Например, закон устанавливает срок, по истечении которого производится государственная регистрация заключения брака, – один месяц с момента подачи заявления;

– судебные – сроки, назначаемые судом. Так, при расторжении брака судом может быть установлен срок для примирения супругов в пределах 3 месяцев (п. 2 ст. 22 СК РФ);

– сроки, определяемые соглашением сторон. Например, права и обязанности, предусмотренные брачным договором, могут быть ограничены определенными сроками (п. 2 ст. 42 СК РФ).

В зависимости от целей выделяют:

– срок возникновения прав и обязанностей. Так, достижение гражданином пенсионного возраста порождает право на алименты (п. 1 ст. 90 СК РФ);

– срок осуществления прав (пресекательный срок). Так, мать имеет право на алименты от супруга (бывшего супруга) в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка (п. 2 ст. 89, п. 1 ст. 90 СК РФ);

– срок исполнения обязанностей. Например, обязанность по уплате алиментов подлежит исполнению до достижения ребенком совершеннолетия (п. 2 ст. 120 СК РФ);

– срок принудительной защиты нарушенного права. Им является исковая давность.

В семейном праве, как правило, срок определяется истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами и днями,

или указанием на событие, которое неизбежно должно произойти (например, п. 7 ст. 38, п. 6 ст. 71, п. 2 ст. 48 и ст. 144 СК РФ). В некоторых случаях срок определяется такими понятиями, как «немедленно» и «незамедлительно» (ст. 77 СК РФ).

Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. При этом, если окончание срока приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца.

7.2. Исковая давность

Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Согласно ст. 9 СК РФ на требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется. Иными словами, семейные права можно защищать в суде в любое время независимо от того, когда они были нарушены. Это объясняется тем, что семейные отношения носят личный и длящийся характер.

Исключения из общего правила составляют случаи, прямо указанные в Семейном кодексе РФ.

Во-первых, годичный срок исковой давности установлен для требования о признании сделки недействительной. Его может заявить супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки не было получено. Срок исчисляется со дня, когда он (она) узнал или должен был узнать о совершении данной сделки (п. 3 ст. 35 СК РФ).

Во-вторых, трехлетний срок исковой давности установлен для требования о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут. Срок исчисляется со дня, когда супруг (а) узнал или должен был узнать о нарушении своего права на общее имущество другим супругом (п. 7 ст. 38 СК РФ).

В-третьих, годичный срок исковой давности установлен для требования супруга о признании брака недействительным, когда другой супруг скрыл от него наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции при вступлении в брак. Срок исчисляется со дня, когда

супруг (а) узнал или должен был узнать о сокрытии болезни другим супругом (п. 4 ст. 169 СК РФ)¹.

Указанные сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон.

В силу п. 2 ст. 9 СК РФ при применении норм, устанавливающих исковую давность, следует руководствоваться нормами ст.ст. 198–200 и 202–205 ГК РФ.

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности. Предъявленный иск должен рассматриваться по существу с установлением обстоятельств дела. Иными словами, в определенных случаях удовлетворение иска возможно и после истечения исковой давности.

Суд обязан применить исковую давность, если имеется заявление стороны в споре, сделанное до вынесения судом решения. В этом случае истечение срока исковой давности является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права, если иное не предусмотрено законом.

Приостановление течения срока исковой давности возможно в следующих случаях:

¹ Ряд исследователей (О. А. Рузакова, Е. Чефанова) полагают, что срок начинает течь со дня, когда другой супруг узнал или должен был узнать о наличии болезни или факта инфицирования. Представляется, что такое утверждение не соответствует действующему законодательству. Статья 181 ГК РФ, к которой отсылает п. 4 ст. 169 СК РФ, определяет момент начала течения исковой давности со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной. При этом п. 3 ст. 15 СК РФ в качестве такого основания называет факт сокрытия одним из лиц, вступающих в брак, от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции. Во-первых, закон не устанавливает такие последствия сокрытия, как наличие болезни или факта инфицирования у истца. Во-вторых, если при вступлении в брак лицо не знало о наличии у него данного заболевания, но впоследствии оно было выявлено, и об этом заболевании узнал другой супруг, то такая ситуация также не может рассматриваться в качестве основания признания брака недействительным. // См.: Рузакова О.А. Указ соч. С. 29; Чефанова Е. Применение к семейным отношениям норм гражданского законодательства // Российская юстиция. 1996. № 10.

- если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непреодолимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);
- если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;
- в силу установленной на основании закона Правительством РФ отсрочки исполнения обязательств (мораторий);
- в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

При этом данные обстоятельства должны возникнуть или продолжать существовать в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев – в течение срока давности.

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается. Остающаяся часть срока удлинняется до шести месяцев, а если срок исковой давности равен шести месяцам или менее шести месяцев – до срока давности.

Основаниями для перерыва течения срока исковой давности являются:

- предъявление иска в установленном порядке. При этом, если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке;
- совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

После перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.), нарушенное право гражданина подлежит защите. Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев – в течение срока давности.

Практические задания

Задание 1. Лариса Маскаева и Михаил Каменков работали на одном предприятии, где и познакомились. В апреле 1998 г. они поженились, сначала зарегистрировав брак в Кутузовском отделе загса г. Москвы, а затем обвенчавшись в церкви. Молодая семья стала снимать квартиру, в которой произвела текущий ремонт. Супруги работали до тех пор, пока в феврале 1999 г. у них не родился сын Виктор, и Лариса не ушла в отпуск по уходу за ребенком на два года. Весной 2001 г. она вернулась на работу.

За период их брака, который продолжается и по сей день, они приобрели мебель для гостиной и детской комнаты, купили автомобиль, оформив его на имя мужа. Открыли два банковских депозита: один на имя жены, другой – на имя мужа. По праздникам Михаил дарил Ларисе, в частности, ювелирные изделия, а она ему – одежду и другие вещи индивидуального пользования. После рождения сына они регулярно покупали детскую одежду, игрушки и книги для ребенка.

Определите, какие семейные правоотношения сложились в данной семье. Для каждого правоотношения укажите основание его возникновения и объект, разберите их структуру.

Задание 2. Определите, ограничены ли семейные права в следующих случаях. Правомерно ли оно. Заполните таблицу.

Ситуация	Права, которые ограничены нормой права	Цель, ради которой введено ограничение	В чем заключается ограничение	Вид правового акта, на основании которого введено ограничение	Вывод
Ст. 17 СК РФ					
Ст. 42, п. 3 СК РФ					
Ст. ст. 69, 71 СК РФ					
Ст. 132, п. 1					

Задание 3. Какие формы и способы защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан установлены следующими нормами права.

1. пп. 2 и 3 ст. 46 Конституции РФ:

«2. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

3. Каждый вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.».

2. п. 4 ст. 30 Семейного кодекса РФ;

«4. При вынесении решения о признании брака недействительным суд вправе признать за супругом, права которого нарушены заключением такого брака (добросовестным супругом), право на получение от другого супруга содержания... а в отношении раздела имущества, приобретенного совместно... вправе применить положения, установленные статьями 34, 38 и 39 настоящего Кодекса, а также признать действительным брачный договор полностью или частично.

Добросовестный супруг вправе требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда по правилам, предусмотренным гражданским законодательством.»;

3. п. 1 ст. 68 Семейного кодекса РФ;

«1. Родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения.».

4. п. 1 ст. 77 Семейного кодекса РФ;

«1. При непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью орган опеки и попечительства вправе немедленно отобрать ребенка у родителей (одного из них) или у других лиц, на попечении которых он находится.».

5. п. 2 ст. 85 Семейного кодекса РФ;

«1. Родители обязаны содержать своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи.

2. При отсутствии соглашения об уплате алиментов размер алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей определяется судом в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно,

исходя из материального и семейного положения и других заслуживающих внимания интересов сторон».

Задание 4. После развода родителей 12-летний Дима Полосков проживает с матерью. По его словам, мама не уделяет ему необходимого внимания: не помогает делать сложные домашние задания, не ходит на родительские собрания в школу, а также не разрешает смотреть спортивные телепередачи и не дает денег на посещение секции тенниса. Иногда она даже заставляет его ходить и просить деньги у соседей.

Дима хотел бы жить с бабушкой и дедушкой отца, но, когда он разговаривает с мамой об этом, она начинает кричать и запрещает упоминать о них в ее присутствии.

Имеет ли место нарушение семейных прав Димы Полоскова? Если да, то каких? Куда ему следует обратиться?

Возможно ли применение семейно-правовой ответственности в этом случае? Если – да, то назовите условия ее применения и форму ответственности.

Задание 5. После расторжения брака Станислав и Анна Кулаковы заключили нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов на содержание их сына в размере 5700 рублей ежемесячно. Соглашением было предусмотрено, что при образовании задолженности по вине Станислава подлежит взысканию неустойка в размере 0,15% от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки. Это соглашение было представлено в бухгалтерию предприятия, где работает Станислав, и исполнялось надлежащим образом.

Через два года Кулаков перешел работать в частную фирму, куда спустя четыре месяца администрация предприятия переслала соглашение об уплате алиментов. В течение этого времени алименты со Станислава не взыскивались, вследствие чего образовалась задолженность.

Анна Кулакова обратилась в суд с требованием о взыскании задолженности по алиментам и неустойки в соответствии с условиями соглашения.

Возможно ли применение семейно-правовой ответственности в этом случае? Если – да, то назовите условия ее применения и форму ответственности. Рассчитайте сумму, подлежащую выплате.

Задание 6. В первой колонке приведены суды общей юрисдикции, во второй колонке – дела, подведомственные им. Для каждого суда подберите из второй колонки дела, подсудные им.

- | | |
|---|--|
| 1. Мировой судья | А. Дела о выдаче судебного приказа. |
| 2. Районный суд | Б. Дела по заявлениям иностранных граждан об усыновлении ребенка - гражданина РФ. |
| 3. Гарнизонный военный суд | В. Дела по заявлениям граждан, проходящих военные сборы, об оспаривании нормативного акта Министерства обороны РФ о запрете выезда их супругов по месту прохождения военных сборов. |
| 4. Суд субъекта РФ:
– верховный суд республики
– краевой, областной суд
– суд города федерального значения
– суд автономной области
– суд автономного округа | Г. Дела об оспаривании правового акта города о порядке сокращения сроков государственной регистрации заключения брака.
Д. Дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества.
Е. Дела об установлении отцовства.
Ж. Дела о расторжении брачного договора.
З. Дела о приведении в исполнение решений иностранных судов. |
| 5. Окружной (флотский) военный суд | И. Дела об оспаривании нормативных правовых актов губернатора области. |
| 6. Верховный суд РФ | К. Дела об оспаривании постановления Правительства РФ о размере алиментов, взыскиваемых с родителей на несовершеннолетних детей.
Л. Дела о взыскании с военнослужащего Вооруженных Сил РФ алиментов на содержание несовершеннолетних детей.
М. Дела о лишении родительских прав.
Н. Дела по заявлениям граждан, проходящих военные сборы, об оспаривании решения начальника воинской части об ограничении числа свиданий с близкими родственниками в период прохождения военных сборов. |

Задание 7. Супруги Клетчатые, Дмитрий и Анастасия, прожили в браке 6 лет и расторгли его в загсе 16 мая 2001 г. 6 июля 2001 г. у Анастасии родилась дочь Светлана, отцом которой был записан Дмитрий Клетчатый в соответствии с п. 2 ст. 48 СК РФ.

17 мая 2004 г. Анастасия обратилась в суд с иском о разделе имущества, нажитого в период брака. В свою очередь, Дмитрий предъя-

вил требование об оспаривании отцовства в отношении Светланы, ссылаясь на то, что совсем недавно узнал о том, что не является фактическим отцом. Суд отказал в принятии обоих заявлений в связи с тем, что срок исковой давности истек.

Применяется ли срок исковой давности в названных случаях? Определите дату окончания течения исковой давности.

Правильно ли поступил суд в отношении обоих требований?

Тесты

1. *Какие из перечисленных признаков являются особенностями семейных правоотношений:*
 - а) личные неимущественные отношения являются производными от имущественных;
 - б) основаниями возникновения, изменения и прекращения правоотношений являются только юридические факты, требующие государственной регистрации;
 - в) субъектами могут быть только физические лица;
 - г) возмездный характер;
 - д) не допускается правопреемство.
2. *Структура семейного правоотношения включает:*
 - а) субъектов и содержание;
 - б) субъектов и объект;
 - в) содержание и объект.
3. *Кто (что) являются субъектами семейных правоотношений:*
 - а) физические лица: граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства;
 - б) юридические лица: воспитательные, лечебные и аналогичные учреждения;
 - в) органы федеральной государственной власти: прокуратура, суд и др.;
 - г) органы государственной власти субъекта РФ: мировой судья, орган загса и др.;
 - д) органы местного самоуправления: органы опеки и попечительства.

4. **Правовой статус субъекта семейного правоотношения включает:**
- а) правоспособность и дееспособность;
 - б) правоспособность, дееспособность, место жительства;
 - в) правоспособность, дееспособность, имя;
 - г) правоспособность, дееспособность, место жительства, имя;
 - д) правоспособность, дееспособность, а в случаях, предусмотренных законом, место жительства, пол и возраст.
5. **Что является основанием возникновения, изменения или прекращения семейных правоотношений:**
- а) любой юридический факт;
 - б) юридический факт, прошедший государственную регистрацию;
 - в) совокупность юридических фактов;
 - г) совокупность юридических фактов, прошедших государственную регистрацию;
 - д) юридический факт или совокупность юридических фактов.
6. **Кто является законным представителем несовершеннолетнего ребёнка при защите его прав и интересов:**
- а) родители несовершеннолетнего ребёнка;
 - б) опекун 7-летнего ребёнка;
 - в) попечитель 10-летнего ребёнка;
 - г) усыновитель 14-летнего ребёнка;
 - д) орган опеки и попечительства в отношении детей, оставшихся без родительского попечения.
7. **Какие органы власти рассматривают споры в сфере семейного права:**
- а) суды общей юрисдикции, арбитражные суды и третейские суды;
 - б) суды общей юрисдикции и арбитражные суды;
 - в) суды общей юрисдикции и третейские суды;
 - г) суды общей юрисдикции;
 - д) органы опеки и попечительства.
8. **Формами семейно-правовой ответственности являются:**
- а) признание права;
 - б) компенсация морального вреда;
 - в) присуждение к исполнению обязанности;
 - г) самозащита права;
 - д) взыскание неустойки.

9. *Какой из указанных сроков может быть установлен судом:*
- а) срок исковой давности по спорам о разделе имущества, нажитого в период брака;
 - б) срок для примирения супругов, расторгающих брак, в пределах трёх месяцев;
 - в) срок для взыскания алиментов за прошедший период;
 - г) срок отложения разбирательства дела об усыновлении (удочерении) ребёнка;
 - д) срок для обжалования решения суда в вышестоящий орган.
10. *В каких случаях на требования, вытекающие из семейных отношений, распространяется исковая давность:*
- а) во всех случаях;
 - б) если срок исковой давности установлен Семейным кодексом РФ;
 - в) если срок исковой давности установлен Семейным кодексом РФ или федеральным законом;
 - г) если срок исковой давности установлен Семейным кодексом РФ, федеральным законом или законом субъекта РФ;
 - д) ни в одном из случаев.

Тема 3.

Супружеские правоотношения

Факт состояния каждым из супругов членом созданной ими семьи порождает разнообразные отношения между ними: личные неимущественные и имущественные. Их содержание образуют соответствующие права и обязанности супругов.

§ 1. Основания возникновения, изменения и прекращения супружеских правоотношений

На наш взгляд, и об этом уже говорилось выше, основанием возникновения и существования супружеских отношений является факт состояния каждым из супругов членом созданной ими семьи. Этот факт возникает, в свою очередь, из заключения брака в органах записи актов гражданского состояния. При этом факт заключения брака и факт создания семьи происходят одновременно.

Имущественные отношения супругов могут возникнуть из юридического состава, одним из элементов которого является брачный договор. Помимо этого, имущественные отношения могут быть изменены брачным договором, соглашением о разделе общего имущества супругов, соглашением об уплате алиментов, а также соответствующими решениями суда.

Прекращение супружеских отношений влечет расторжение брака и смерть супруга или объявление его умершим, а также расторжение брачного договора и других соглашений супругов, регулирующих их имущественные отношения.

1.1. Заключение и прекращение брака

1.1.1. Понятие и правовая природа брака

В теории семейного права существуют различные взгляды на правовую природу брака. Основные из них рассматривают брак как сделку и как институт особого рода.

Первая точка зрения берет свое начало в римском праве, когда вступление в брак являлось простой гражданской сделкой. В настоящее время эта теория нашла отражение, в частности, в сирийском и иракском законодательстве, где брак рассматривают как договор между мужчиной и женщиной, заключаемый с целью совместной жизни и продолжения рода¹. В обоснование этой теории положены два основных обстоятельства: порядок заключения и прекращения брака, условия его действительности аналогичны тем, которые действуют в отношении гражданских сделок; некоторые супружеские отношения могут регулироваться договором между супругами.

Вторая точка зрения сформировалась в дореволюционном праве (И. А. Загоровский, Г.Ф. Шершеневич), активно разрабатывалась в советское время (например, А. М. Беляковой, Е. М. Ворожейкиным, О. С. Иоффе, Г. К. Матвеевым и др.) и преобладает в современной теории семейного права.

И. А. Загоровский писал, что брак:

... в содержании своем и в прекращении далек от природы договора; как содержание брака, так и его расторжение не зависят от произвола супругов. Поэтому брачный институт вернее причислить не к области договорного права, а к разряду институтов особого рода (*sui generis*)².

Г. Ф. Шершеневич отмечал:

Когда договор направлен на исполнение одного или нескольких действий, то последствием его будет обязательственное отношение. Брачное же сожителство не имеет в виду определенных действий, но общение на всю жизнь, оно имеет, по идее, нравственное, а не экономическое содержание³.

Сторонники этой позиции утверждают, что в отличие от гражданско-правовой сделки брак имеет прежде всего целью создание союза, основанного на любви и уважении, а не создание супружеских прав и обязанностей. Вторым аргументом служит то, что будущие супруги, вступая в брак, не могут определять для себя конкретные супружеские права и обязанности, поскольку они определены императивными нормами закона. А это не характерно для договорных отношений.

¹ См.: Цмай В. В., Боер В. М., А. А. Гинц. Мусульманское семейное право. – СПб., 1998. С. 67.

² Цит. по: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 105.

³ Цит. по: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 106.

Действующее российское законодательство не содержит определение понятия брака. Однако анализа норм главы 3 и 5, а также ст.ст. 1 и 169 СК РФ позволяет дать следующее определение данного понятия.

Брак – это добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением установленных законом условий и порядка, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Как видно из этого определения, брак имеет ряд характерных признаков. Некоторые из них были рассмотрены выше (в частности, добровольность брачного союза мужчины и женщины и равенство прав супругов в семье – в теме 1, § 4 «Основные начала семейного права»), остальные же – требования, предъявляемые к заключению брака, его порядок, цель брака и супружеские правоотношения – будут рассмотрены далее.

1.1.2. Заключение брака

Для того чтобы брак имел юридическую силу, необходимо соблюдение установленных законом условий и порядка заключения брака. Они содержатся в главе 3 СК РФ.

Условия заключения брака – это обстоятельства, необходимые для государственной регистрации заключения брака.

В теории семейного права принято выделять материальные и формальные условия. К первым относятся:

1. Разнополость лиц, вступающих в брак. Это условие вытекает из текста п. 1 ст. 12 СК РФ: «Для заключения брака необходимы... согласие мужчины и женщины (выделено – М.К.), вступающих в брак...».

2. Взаимное добровольное согласие лиц, вступающих в брак. Воля лиц, вступающих в брак, должна формироваться свободно, т.е. женщина или мужчина самостоятельно, без постороннего воздействия других лиц выбирает себе будущего супруга (супругу) и решает вопрос о заключении брака. Наличие насилия, обмана, угрозы или другого неправомерного воздействия на волю гражданина как со стороны одного из вступающих в брак, так и других лиц приводит к недействительности брака.

Внешним выражением воли лиц, вступающих в брак, является дача каждым из них добровольного осознанного согласия на вступление в брак между собой.

Осознанный характер волеизъявления означает, что лицо понимает значение своих действий и их последствий. Если данный признак отсутствует (например, вследствие сильного алкогольного или наркотического опьянения лица либо наличия психического заболевания у лица, не признанного судом недееспособным), то заключение брака не должно регистрироваться.

Взаимность согласия состоит в том, что каждый из будущих супругов выражает свое намерение вступить в брак не с любым лицом, а с конкретным гражданином, указанным в совместном заявлении, поданным в орган загса.

Согласие выражается лично: сначала при подаче совместного заявления в орган загса, затем устно в процессе государственной регистрации заключения брака, и подтверждается подписью в книге регистрации актов гражданского состояния.

Согласие третьих лиц, в том числе родителей будущих супругов, на заключение брака не требуется.

3. Достижение брачного возраста, который является единым для женщины и мужчины и составляет 18 лет на момент государственной регистрации заключения брака. Это требование распространяется на всю территорию Российской Федерации.

Введение данного условия объясняется тем фактом, что к этому возрасту гражданин достигает необходимой степени физической, психической и социальной зрелости. Он может без ущерба своему здоровью иметь детей, осознанно принимать решения по вопросам жизни семьи, самостоятельно выбирать род занятий, профессию и распоряжаться своими доходами.

Поскольку фактическое сожительство складывается и в более раннем возрасте, то по достижении лицами, желающими вступить в брак, возраста 16 лет, при наличии уважительных причин и по их просьбе органы местного самоуправления могут разрешить им вступить в брак. Уважительными причинами, как правило, являются беременность несовершеннолетней или рождение ею ребенка, совместное проживание, неизлечимая болезнь одного из будущих супругов, призыв на военную службу, убытие в длительную командировку и др.

Необходимо обратить внимание на несколько аспектов. Во-первых, согласие родителей несовершеннолетнего лица на вступление его (ее) в брак не требуется. Их мнение может лишь учитываться при решении вопроса о выдаче соответствующего разрешения. Во-вторых, эмансипированный несовершеннолетний, который приоб-

рел полную гражданскую дееспособность, должен также получить разрешение на вступление в брак в органе местного самоуправления на общих основаниях. В-третьих, разрешение на вступление в брак выдается органом местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак. В-четвертых, отказ в выдаче такого разрешения может быть обжалован в суд лишь лицами, желающими вступить в брак.

Заключение брака лицами, не достигшими возраста 16 лет, возможно только в тех субъектах РФ, где принят закон, устанавливающий порядок и условия вступления в брак данных лиц. Такие законы приняты в 22 субъектах РФ: Республике Башкортостан, Вологодской, Владимирской, Калужской, Московской, Мурманской, Нижегородской, Новгородской, Орловской, Ростовской, Рязанской, Самарской, Тверской областях и других субъектах РФ.

Л. М. Пчелинцева пишет:

Особые обстоятельства (уважительные причины), дающие основание на ранние браки, чаще всего заключаются в беременности несовершеннолетней или рождении ею ребенка. К ним также могут относиться отсутствие обоих родителей у вступающих в брак, непосредственная угроза жизни одному из вступающих в брак... призыв жениха на военную службу.

Решение о снижении брачного возраста... обычно принимается... главой областной (городской, районной) администрации или уполномоченными ими должностными лицами по заявлению несовершеннолетних лиц, желающих вступить в брак, и их родителей при обязательном представлении документов, подтверждающих наличие особых обстоятельств для заключения брака...

Примечательно, что законодательством некоторых регионов также установлена необходимость получения заключения органа опеки и попечительства об отсутствии препятствий к вступлению в брак...¹

Анализ законодательства субъектов РФ показывает, что нет единого подхода в определении минимального возраста, по достижении которого допускается заключение брака. Как правило, снижение возраста возможно до 14 или 15 лет, но в законах некоторых субъектов РФ (например, Республика Башкортостан, Новгородская и Орловская области) вообще отсутствуют возрастные ограничения, т.е. брак может быть разрешен гражданину любого возраста.

¹ Пчелинцева Л. М. О семейном законодательстве субъектов федерации // Журнал российского права. 1998. № 3.

Такой разрозненный подход представляется не совсем оправданным. Более того, О. А. Хазова отмечает, что по вопросу условий и порядка снижения брачного возраста законодательные акты некоторых субъектов РФ содержат необоснованные положения и противоречия федеральному законодательству¹. В связи с этим было бы целесообразнее определить порядок и условия, при наличии которых допускается вступление в брак до достижения 16 лет, на федеральном уровне – непосредственно в Семейном кодексе РФ.

В России не установлены верхний предел брачного возраста и ограничения относительно разницы в возрасте будущих супругов.

4. Отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака. К ним относятся следующие.

– Хотя бы одно лицо, вступающее в брак, уже состоит в другом зарегистрированном браке. Этот запрет обусловлен двумя обстоятельствами: моногамностью брачного союза и признанием юридической силы только за браком, зарегистрированным в органах загса.

Под другим зарегистрированным браком понимают не прекратившийся в установленном законом порядке прежний брак, зарегистрированный в органах загса, или приравненный к нему брак.

Если гражданин состоит в браке, заключенном по религиозным обрядам, национальным и местным обычаям, либо фактически сожительствует с другим лицом, то данное обстоятельство не является препятствием к заключению законного брака.

– Лица, вступающие в брак, являются близкими родственниками. Этот запрет обусловлен медико-биологическими и морально-этическими причинами, т.к. вероятность рождения детей с тяжелыми патологическими заболеваниями и пороками развития от таких браков значительно выше, чем у лиц, не являющихся родственниками. Кроме того, в современном обществе существует отторжение кровосмешения.

К близким родственникам относятся родители и дети; бабушка, бабушка и внуки; полнородные и неполнородные братья и сестры. При этом значение имеет как юридически оформленное родство, так и фактическое родство тех же степеней.

Более дальнее родство, а также отношения свойства не являются препятствием к заключению брака.

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И.М. Кузнецова. С. 67–70.

- Лица, вступающие в брак, являются усыновителями и усыновленными. Этот запрет обусловлен морально-этическими соображениями, поскольку отношения между усыновителем и усыновленным юридически приравнены к родительским отношениям. По действующему законодательству этот запрет не распространяется на брак родственника усыновителя и усыновленного ребенка.

В юридической литературе высказано мнение о недопустимости браков между усыновителем и потомством усыновленного, поскольку на названных лиц должны распространяться те же правила, что и на родственников по прямой восходящей и нисходящей линии¹. На наш взгляд, данное положение обоснованно, поскольку п. 1 ст. 137 СК РФ установлено, что усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются к родственникам по происхождению. Следовательно, должен не допускаться брак между усыновителем и детьми усыновленного, между родителем усыновителя и усыновленным.

- Хотя бы одно лицо, вступающее в брак, признано судом недееспособным вследствие психического расстройства. Поскольку недееспособный не может понимать значение своих действий и руководить ими, то он не способен дать осознанного согласия на вступление в брак. Кроме того, вероятность рождения детей с психическими заболеваниями и пороками развития у таких граждан выше.

Данный запрет распространяется не на всех лиц, страдающих психическим заболеванием, а только на тех, кто в установленном ст. 29 ГК РФ и главой 31 ГПК РФ порядке признан судом недееспособным.

Перечень условий заключения брака является исчерпывающим.

Государство заинтересовано в создании нормальной семьи и появлении здорового потомства. В связи с этим ст. 15 СК РФ предусматривает бесплатное медицинское обследование лиц, вступающих в брак, а также консультирование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи государственными и муниципальными учреждениями здравоохранения по месту жительства лиц, вступающих в брак. Согласно ст. 22 Основ законодательства Российской Федерации от 22 июля 1993 г. № 5487-1 «Об охране здоровья

¹ Комментарий к Кодексу о браке и семье РСФСР / Под ред. Н. А. Осетрова. - М., 1982. С. 31, 32.

граждан»¹ такое консультирование включает бесплатные консультации по вопросам планирования семьи, наличия социально значимых заболеваний и заболеваний, представляющих опасность для окружающих, по медико-психологическим аспектам семейно-брачных отношений, а также медико-генетические и другие консультации и обследования с целью предупреждения возможных наследственных заболеваний у потомства.

Медицинское обследование и консультации проводятся только с согласия лица, вступающего в брак. При этом результаты обследования, включающие в себя сведения о состоянии здоровья, о диагнозе заболевания и иные сведения, полученные при обследовании гражданина, составляют медицинскую тайну. Информация о состоянии здоровья гражданина предоставляется ему, а в отношении лиц, не достигших возраста 15 лет, – их законным представителям. Будущему супругу результаты обследования могут быть сообщены только с согласия лица, прошедшего обследование, или его законного представителя.

Как обоснованно отмечает М. В. Антокольская,

Это правило призвано оградить права лица, страдающего ... заболеваниями.

Однако при таком решении права его будущего партнера оказываются совершенно незащищенными. Как и в иных случаях коллизии интересов двух лиц, в данной ситуации следовало бы искать решение проблемы с помощью компромисса. Например... предусмотреть обязательное сообщение результатов обследования лицу, с которым обследуемый намерен заключить брак, только если обследуемый сам не отказывается от намерения вступить в брак после того, как узнал о наличии у себя... заболевания. В таком случае его будущий партнер получил бы возможность принять осознанное решение о том, заключать брак или нет.

В нынешней ситуации плата за ненарушение прав одного из супругов слишком высока, поскольку такие последствия, как заражение СПИДом или рождение умственно отсталого ребенка, необратимы. Наличие уголовной ответственности за заражение венерическим заболеванием или СПИДом тоже существенно не меняет дела...

Нельзя признать существенно меняющим исход дела и правило п. 3 ст. 15 СК... Предоставление такого права вполне оправдано, но не позволит устранить ущерб, причиненного здоровью... супруга².

¹ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 33. Ст. 1318.

² Антокольская М. В. Указ. соч. С. 116-117.

К формальным условиям заключения брака относятся требования о его форме и процедуре.

В России юридическую силу имеет гражданская (светская) форма брака. Это означает, что в России признается:

- брак между лицами, независимо от их гражданства, если он заключен на территории РФ только в органах загса;
- брак иностранных граждан, заключенный на территории РФ в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств. При этом необходимо соблюдение принципа взаимности. Иными словами, в этом иностранном государстве должны признаваться действительными браки, заключенные в российских консульских учреждениях;
- брак граждан РФ, проживающих за пределами России, если он заключен консульскими учреждениями РФ;
- брак граждан РФ, заключенный на территории иностранного государства с соблюдением его законодательства и ст. 14 СК РФ;
- брак гражданина РФ и иностранного гражданина или лица без гражданства, заключенный на территории иностранного государства с соблюдением его законодательства и ст. 14 СК РФ;
- брак иностранных граждан, заключенный на территории иностранного государства с соблюдением его законодательства¹.

Однако существуют исключения из данного положения.

Во-первых, юридическая сила признается за браками, совершенными по религиозным обрядам, в следующих случаях:

- если брак был заключен до 20 декабря 1917 г. По Декрету ВЦИК и СНК РСФСР от 18 декабря 1917 г. «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов гражданского состояния» религиозный брак, совершенный до образования или восстановления государственных органов загса, приравнивается к зарегистрированному браку и не нуждается в последующей регистрации в органах загса. Позднее в Кодексе законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве от 22 октября 1918 г. № 76–77², в примечании к ст. 52 воспроизведено данное положение с уточнением даты: «Церков-

¹ О правовых пробелах по вопросу признания браков, заключенных за пределами России см. подробнее: Федосеева Г. Ю. Признание браков, заключаемых гражданами РФ за пределами Российской Федерации // Современное право. 2002. № 7.

² Собрание Указаний и распоряжений Рабочего и крестьянского Правительства. 1918. 22 октября. № 76–77.

ные и религиозные браки, заключенные до 20 декабря 1917 г. с соблюдением условий и формы, предусмотренных в ст.ст. 3, 5, 12, 20, 31 или 90 прежде действовавших законов гражданских (прежний Свод зак. Т. X, ч. 1, изд. 1914 г.), имеют силу зарегистрированных браков»;

– если брак граждан РФ был заключен на оккупированных территориях, входивших в состав СССР в период Великой Отечественной войны, до восстановления на этих территориях органов записи актов гражданского состояния (п. 7 ст. 169 СК РФ).

Оба случая согласуются с п. 3 ст. 3 Федерального закона «Об актах гражданского состояния», согласно которому акты гражданского состояния, в том числе и заключение брака, совершенные по религиозным обрядам до образования или восстановления органов загса, приравниваются к актам гражданского состояния, совершенным в органах загса в соответствии с действовавшим на момент их совершения законодательством, и не требуют последующей государственной регистрации;

– если брак между гражданами РФ и брак гражданина РФ и иностранного гражданина или лица без гражданства заключен с соблюдением ст. 14 СК РФ на территории иностранного государства, где религиозная форма брака имеет юридическую силу. Например, в Великобритании, Дании, Италии, Испании, Канаде, на Кипре, Иране, Ираке и др.

Во-вторых, юридическая сила признается за фактическими брачными отношениями, возникшими в период с 1 января 1927 г. по 8 июля 1944 г. С указанной даты был введен в действие Кодекс законов о браке, семье и опеке¹, который придал правовое значение фактическим брачным отношениям. Однако Указом Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г.² было отменено положение о признании фактического брака действительным. Фактическим супругам предоставлялась возможность оформить свои отношения путем государственной регистрации брака с указанием срока фактической совместной жизни. Если брак не был зарегистрирован, то он сохранял свою силу только до 8 июля 1944 г. Однако 10 ноября 1944 г. был издан Указ Президиума Верховного Совета СССР «О порядке признания фактических брачных отношений в случае смерти или пропажи без вести на фронте одного из супругов»³. В тех случаях,

¹ Собрание Узаконений РСФСР. 1926. № 82. Ст. 612.

² Ведомости Верховного Совета СССР. 1944. № 37.

³ Ведомости Верховного Совета СССР. 1944. № 60.

когда фактические брачные отношения, существовавшие до 8 июля 1944 г., не могут быть зарегистрированы вследствие смерти или пропажи без вести на фронте одного из лиц, состоявших в таких отношениях, – другая сторона имеет право обратиться в суд с заявлением о признании ее (его) супругом умершего или пропавшего без вести лица на основании ранее действовавшего законодательства. Поскольку данным указом не определен срок для обращения в суд и указ является действующим, то соответствующее заявление может быть подано и в настоящее время.

Порядок заключения брака определен главой 3 СК РФ и главой 3 Федерального закона «Об актах гражданского состояния».

Государственная регистрация заключения брака производится любым органом загса на территории России по выбору лиц, вступающих в брак.

Основанием для регистрации является совместное заявление лиц, вступающих в брак. Оно составляется в письменной форме с указанием даты и подписывается каждым из них. В совместном заявлении должны быть подтверждены взаимное добровольное согласие на заключение брака, а также отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака. В нем также указываются следующие сведения: фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, возраст на день государственной регистрации заключения брака, гражданство, национальность (указывается по желанию лиц, вступающих в брак), место жительства каждого из лиц, вступающих в брак; фамилии, которые избирают лица, вступающие в брак; реквизиты документов, удостоверяющих личности вступающих в брак.

Одновременно с подачей заявления о заключении брака необходимо предъявить: документы, удостоверяющие личности вступающих в брак (паспорт или документ, его заменяющий); документ, подтверждающий прекращение предыдущего брака, в случае, если лицо (лица) состояло в браке ранее (свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга, выписка из решения суда о признании брака недействительным); разрешение органов местного самоуправления на вступление в брак до достижения брачного возраста в случае, если лицо (лица), вступающее в брак, является несовершеннолетним.

Если один из будущих супругов не имеет возможности явиться в орган загса для подачи совместного заявления, волеизъявление лиц, вступающих в брак, может быть оформлено отдельными заявлениями. При этом подпись лица, которое не может явиться в орган загса, должна быть нотариально удостоверена.

Сам факт подачи заявления в орган загса не влечет никаких правовых последствий для лиц, желающих вступить в брак. У них не возникает никаких взаимных правовых обязательств, поэтому они вправе в любой момент до государственной регистрации отказаться от вступления в брак и не явиться в орган загса в установленный для регистрации срок.

Заключение брака и его государственная регистрация производятся по истечении одного месяца со дня подачи совместного заявления в орган загса. В течение этого срока орган загса проверяет достоверность сообщенных в заявлении сведений и устанавливает наличие условий заключения брака на момент его государственной регистрации.

При наличии уважительных причин и совместного заявления лиц, вступающих в брак, данный срок может быть уменьшен или увеличен не более чем на месяц руководителем органа загса.

О. А. Хазова высказывает обоснованное утверждение:

Возможность обращения с заявлением о продлении месячного срока может быть предоставлена более широкому кругу лиц, в первую очередь включающему, безусловно, родителей. Однако возможны и иные ситуации, когда с заявлением о продлении срока обращаются посторонние вступающим в брак лица или представители государственных или иных органов (например, если психическое здоровье одного из вступающих в брак вызывает сомнение и дело о признании этого лица недееспособным находится на рассмотрении суда, с соответствующим заявлением могут обратиться и органы здравоохранения, и суд)¹.

Законодательство не называет даже примерного перечня уважительных причин для изменения срока государственной регистрации. Как правило, к ним относятся беременность невесты, рождение ею ребенка, отъезд в длительную командировку, болезнь, призыв на военную службу, необходимость проверки сообщения о наличии препятствий к заключению брака. Данные обстоятельства должны быть подтверждены соответствующими документами: справкой из медицинского учреждения о беременности или о рождении ребенка, свидетельством о рождении ребенка, приказом о командировании и др.

При наличии особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза жизни одной из сторон, отъезд в опас-

¹ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 58-59.

ную экспедицию или в район боевых действий и др.) брак может быть заключен в день подачи заявления. Данные обстоятельства также должны быть подтверждены соответствующими документами.

Государственная регистрация заключения брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак, в помещении органа загса. Регистрация брака через представителей не допускается. Данное положение введено для того, чтобы государство в лице работника органа загса могло непосредственно убедиться в наличии взаимного добровольного и осознанного согласия граждан на вступление в брак между собой. Ведь в период между выдачей полномочия на заключение брака и моментом его государственной регистрации воля лица, вступающего в брак, может измениться. Заключение брака через представителя может привести к увеличению числа недействительных браков и нарушению прав граждан в этой области.

Если лицо, вступающее в брак, не может явиться в орган загса по уважительной причине (например, вследствие тяжелой болезни), то государственная регистрация заключения брака может быть произведена по месту его нахождения (например, дома или в медицинской организации) в личном присутствии обоих лиц, вступающих в брак. Если будущий супруг находится под стражей или в местах лишения свободы, то регистрация производится в помещении, определенном начальником соответствующего учреждения по согласованию с руководителем органа загса.

Государственная регистрация заключения брака представляет собой составление записи о заключении брака между конкретными лицами и выдачу им свидетельства о заключении брака. Для составления записи будущие супруги представляют документы, являющиеся основанием для государственной регистрации, и документы, удостоверяющие их личность. Документы иностранных граждан и лиц без гражданства, выданные компетентными органами иностранных государств и предъявленные для государственной регистрации, должны быть легализованы, если иное не предусмотрено международными договорами РФ, и переведены на русский язык. Верность перевода должна быть нотариально удостоверена.

Запись о заключении брака составляется в двух идентичных экземплярах. Ее содержание установлено ст. 29 Федерального закона. Каждая запись должна быть прочитана, подписана лицами, вступающими в брак, и работником органа загса, а также скреплена печатью органа загса.

Документом, подтверждающим факт государственной регистрации заключения брака, является свидетельство о заключении брака, которое подписывается руководителем и скрепляется печатью органа загса. Свидетельство выдается одно на двоих.

В документах, удостоверяющих личности лиц, вступивших в брак, производится отметка о государственной регистрации заключения брака с указанием фамилии, имени, отчества и года рождения другого супруга, места и даты регистрации брака.

Руководитель органа загса может отказать в государственной регистрации заключения брака, если располагает доказательствами, подтверждающими наличие обстоятельств, препятствующих заключению брака, или представленные документы не соответствуют требованиям законодательства РФ и иных нормативных правовых актов.

Отказ в государственной регистрации заключения брака, необоснованный отказ в сокращении или увеличении срока регистрации заключения брака может быть обжалован заинтересованным лицом в орган исполнительной власти субъекта РФ, в компетенцию которого входит организация деятельности по государственной регистрации актов гражданского состояния, или в суд в соответствии с ГПК РФ.

Основным правовым последствием заключения брака является создание семьи и возникновение супружеских отношений. Именно поэтому права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации заключения брака в органах загса.

1.1.3. Недействительность брака

По своей правовой природе признание брака недействительным представляет собой меру защиты нарушенных прав. Как пишет М. В. Антокольская,

...в тех случаях, когда оба супруга или один из них действовали виновно, признание брака недействительным следует рассматривать как меру ответственности.

Однако возможна ситуация, когда оба супруга действовали невиновно... В этом случае признание брака недействительным будет представлять собой меру защиты, применяемую за объективно противоправное поведение¹.

Недействительность брака означает, что он юридически не существует с момента его заключения.

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 117-118.

Статьей 27 СК РФ установлен исчерпывающий перечень оснований признания брака недействительным, который не подлежит расширительному толкованию. К ним относятся:

1. Отсутствие добровольного согласия мужчины или женщины на вступление в брак в результате принуждения, обмана, заблуждения или невозможности в силу своего состояния в момент государственной регистрации заключения брака понимать значение своих действий и руководить ими.

Принуждение имеет место в том случае, когда лицо выразило согласие на заключение брака под воздействием физического или психического насилия либо угрозы его применения. Насилие может исходить от будущего супруга и от других лиц, действующих как в его, так и в своем интересе. Применение насилия может быть направлено не только по отношению к будущему супругу, но и к его родственникам. В любом случае оно должно быть реальным и действенным. Например, угроза разглашения сведений об аборте, потере невинности в отношении женщины, придерживающейся традиционного мировоззрения.

Обманом является намеренное введение в заблуждение лица, вступающего в брак, с целью его заключения. Обман может выражаться как в действии (например, сообщение ложных сведений о себе), так и в умолчании о фактах, имеющих значение при вступлении в брак (например, смерть лица, намеривавшегося вступить в брак, и последующая регистрация заключения брака с его (ее) близнецом).

Заблуждение может касаться личности будущего супруга (например, брак заключается не с тем лицом либо с лицом, осужденным за тяжкое преступление) или обстоятельств, имеющих существенное значение при вступлении в брак (например, лицо в силу глухонемоты не осознает, что заключается брак). Заблуждение относительно мотивов заключения брака (вступление в брак из корыстных целей и т.п.) и личных качеств будущего супруга (наличие вредных привычек, тяжелого заболевания, его имущественное положение и т.д.) правового значения не имеют.

При оценке указанных оснований необходимо исходить из субъективного критерия: как данные обстоятельства повлияли на конкретное лицо, вступившее в брак.

В качестве последнего из четырех случаев может выступать наркотическое или алкогольное опьянение, психическое заболевание у лица, не признанного судом недееспособным, физическая травма, нервное потрясение и др.

Право требовать признания брака недействительным имеет супруг, права которого нарушены заключением брака, и прокурор. Прокурор может предъявить иск только при наличии согласия данного супруга.

Суд может признать брак действительным, если потерпевшая сторона впоследствии добровольно выразит согласие на продолжение супружеских отношений (п. 1 ст. 29 СК РФ).

2. Недостижение брачного возраста, если он не был снижен для лиц, вступающих в брак, или одного из них в установленном законом порядке решением органа местного самоуправления. Такая ситуация может возникнуть в результате нарушения работником загса установленных требований, а также обмана со стороны вступающих в брак лиц либо одного из них.

Требовать признания брака недействительным может сам несовершеннолетний супруг, его родители, опекуны (попечители), усыновители, приемные родители, орган опеки и попечительства и прокурор. По достижении несовершеннолетним супругом возраста 18 лет обратиться в суд с таким требованием может только он сам.

При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом (п. 2 ст. 21 ГК РФ).

При этом суд может отказать в иске, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга (например, возникновение чувства привязанности к другому супругу, беременность или рождение ребенка в браке), а также при отсутствии согласия несовершеннолетнего на признание брака недействительным (п. 2 ст. 29 СК РФ). Признание брака недействительным против воли несовершеннолетнего возможно при наличии исключительных обстоятельств (например, вовлечение его в преступную деятельность, приобщение к наркотикам и т.д.).

3. Наличие предыдущего нерасторгнутого брака у одного или обоих супругов. Такая ситуация может возникнуть в результате нарушения установленных требований работником загса либо обмана со стороны вступающих в брак лиц или одного из них (например, вследствие предоставления подложных документов или сокрытия необходимых сведений). В любом случае недействительным признается только второй (последующий) брак.

Правом требовать признания брака недействительным обладает супруг, не знавший о наличии данного обстоятельства, супруг по предыдущему нерасторгнутому браку, другие лица, права которых

нарушены заключением брака (например, наследники от предыдущего брака), орган опеки и попечительства и прокурор.

Однако суд может признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела отпало данное основание в силу прекращения предыдущего брака вследствие его расторжения или смерти супруга по предыдущему браку, либо признания его недействительным (п. 1 ст. 29 СК РФ).

4. Наличие близкого родства между супругами. Это основание встречается редко и имеет место в тех случаях, когда оба супруга не знали о наличии близкого родства.

Требовать признания брака недействительным может супруг, не знавший о наличии данного обстоятельства, другие лица, права которых нарушены заключением брака, а также орган опеки и попечительства и прокурор.

Такой брак ни при каких обстоятельствах не может быть признан судом действительным.

5. Наличие отношения усыновления между супругами при вступлении в брак.

Требовать признания брака недействительным может супруг, не знавший о наличии данного обстоятельства, другие лица, права которых нарушены заключением брака, а также орган опеки и попечительства и прокурор.

Суд может признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела отпало данное основание в силу отмены усыновления в судебном порядке (п. 1 ст. 29 СК РФ).

6. Недееспособность одного из супругов при вступлении в брак.

Требовать признания брака недействительным может супруг, не знавший о наличии данного обстоятельства, опекун супруга, признанного недееспособным, другие лица, права которых нарушены заключением брака, а также орган опеки и попечительства и прокурор.

Суд может признать брак действительным, если после его заключения лицо признано судом дееспособным вследствие выздоровления и осознанно выражает свою волю на дальнейшее продолжение брака (п. 1 ст. 29 СК РФ).

7. Сокрывание одним из лиц, вступающих в брак, наличия у него венерической болезни или ВИЧ-инфекции. Правовое значение имеет не факт наличия заболевания, а факт сокрытия от другого лица наличия данного заболевания. Поэтому брак не может быть признан недействительным, если лицо сообщило своему будущему супругу о наличии заболевания, и после этого брак был зарегистри-

рован, а также если на момент заключения брака у него уже было данное заболевание, но он не знал о его наличии.

Право требовать признания брака недействительным имеет только супруг, права которого нарушены.

8. Фиктивность брака. Фиктивным браком признается брак, заключенный супругами или одним из них без намерения создать семью (п. 1 ст. 27 СК РФ). Как правило, такой брак имеет целью получение права пользования жилплощадью супруга, российского гражданства, права на имущество супруга в случае его смерти либо преследует другие цели.

Правом требовать признания брака недействительным обладает супруг, не знавший о фиктивности брака, и прокурор. Если оба супруга зарегистрировали брак без намерения создать семью, то ни один из них, ни они вместе не вправе требовать признания брака недействительным.

При рассмотрении дела суд принимает во внимание продолжительность брака, совместное ведение общего хозяйства или его отсутствие, наличие общего бюджета и расходование средств на приобретение общего имущества, наличие или отсутствие детей в браке и причины последнего, а также другие существенные обстоятельства. Суд не может признать брак фиктивным, если лица, зарегистрировавшие такой брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью.

Как уже говорилось, данный перечень оснований недействительности брака является закрытым. Поэтому иные обстоятельства: сокрытие о наличии детей, умолчание о невозможности иметь детей по состоянию здоровья, нарушение формальных условий заключения брака и др. – не могут повлечь его недействительность.

Одного только основания недостаточно. Необходимо еще наличие вступившего в законную силу решения суда о признании брака недействительным.

Признание брака недействительным осуществляется мировым судьей в порядке искового производства. В тех субъектах РФ, где мировые судьи еще не действуют, дела данной категории рассматриваются районными судами.

Предъявить иск о признании брака недействительным может только то лицо, которое указано в ст. 28 СК РФ. При этом на данное требование исковая давность не распространяется, за исключением одного случая. Годичный срок исковой давности установлен для требования, когда один из супругов скрыл от другого наличие вене-

рической болезни или ВИЧ-инфекции при вступлении в брак. Срок исчисляется со дня, когда супруг (а) узнал или должен был узнать о сокрытии болезни другим супругом (п. 4 ст. 169 СК РФ).

В соответствии с п. 4 ст. 29 СК РФ супруги после расторжения брака (как в судебном порядке, так и в органах загса) не вправе ставить вопрос о признании этого брака недействительным, за исключением случаев, когда действительность брака оспаривается по мотивам наличия между супругами запрещенной законом степени родства либо состояния одного из них на время регистрации брака в другом нерасторгнутом браке.

Если в указанных выше случаях брак расторгнут в судебном порядке, то иск о признании такого брака недействительным может быть рассмотрен судом при условии отмены решения о расторжении брака, поскольку, принимая такое решение, суд исходил из факта действительности заключенного брака. Если же брак расторгнут в органах загса, а впоследствии предъявлены требования об аннулировании записи о расторжении брака и о признании его недействительным, суд вправе рассмотреть эти требования в одном производстве.

При принятии искового заявления судья выясняет, по какому основанию оспаривается действительность брака и относится ли истец к категории лиц, которые вправе возбуждать вопрос о признании брака недействительным именно по этому основанию. Если заявитель не относится к таким лицам, судья отказывает ему в принятии искового заявления на основании п. 1 ст. 134 ГПК РФ.

Обязательными участниками процесса по делу о признании брака недействительным является истец и ответчик, а в случае признания недействительным брака, заключенного с несовершеннолетним или недееспособным лицом, – также орган опеки и попечительства. Он дает заключение по делу, определяя, будет ли признание брака недействительным соответствовать интересам несовершеннолетнего или недееспособного супруга.

При рассмотрении дела суд принимает любые доказательства, полученные в предусмотренном законом порядке и имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела (объяснения сторон, свидетельские показания, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, экспертные заключения). На их основе суд устанавливает наличие оснований для признания брака недействительным.

Даже при наличии оснований для признания брака недействительным суд может признать брак действительным, если к моменту

рассмотрения дела отпали те обстоятельства, которые в силу закона препятствовали его заключению. Как уже отмечалось, такими праввосстанавливающими фактами являются достижение супругом брачного возраста, признание его дееспособным по решению суда, прекращение предыдущего брака и т.д. Необходимо обратить особое внимание, что такое решение является правом, а не обязанностью суда.

В литературе нет единого мнения по следующему вопросу: с какого момента брак, заключенный с нарушением условий, признается действительным?

М.В. Антокольская считает:

Праввосстанавливающие факты дают суду возможность признать юридическую силу за браком, но только с момента, когда обстоятельства, препятствовавшие его заключению, перестали существовать¹.

И. М. Кузнецова полагает, что:

Брак признается действительным с момента его заключения, т.е. с момента его регистрации. Однако такой вывод должен иметь одно исключение. В тех случаях, когда брак был заключен лицом, состоящим в другом зарегистрированном браке, этот брак может быть признан действительным... с момента прекращения предыдущего брака. Иное решение вопроса привело бы к признанию возможности существования двух браков, что нарушило бы принцип моногамии. Если предыдущий брак признан недействительным, последующий необходимо считать действительным с момента его заключения².

На наш взгляд, позиция И. М. Кузнецовой является более обоснованной. Ведь пока решение суда о признании брака недействительным не вступило в законную силу, брак имеет юридическую силу со всеми вытекающими из него правовыми последствиями. Поэтому в описанной ситуации решение суда выступает как подтверждение действительности брака, а значит он существует с момента заключения.

Необходимо обратить внимание еще на один аспект: суд выносит решение о признании брака действительным, а не об отказе в удовлетворении первоначального требования. Сначала он устанавливает наличие основания для признания брака недействительным, а затем выявляются праввосстанавливающие факты, на основании которых признает брак действительным. Данное положение согласуется с ч. 3

¹ Там же. С. 125.

² Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И.М. Кузнецова. С. 110.

ст. 196 ГПК РФ, согласно которой суд может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом.

В целом же при принятии решения суд оценивает представленные сторонами доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены, а какие нет, каковы правоотношения сторон, какой закон должен быть применен по делу и подлежит ли иск удовлетворению. Суд принимает решение по заявленным истцом требованиям.

Суд обязан в течение 3 дней со дня вступления в законную силу решения суда о признании брака недействительным направить выписку из этого решения в орган загса по месту государственной регистрации заключения брака. Орган загса, в свою очередь, аннулирует запись о заключении брака и делает соответствующую отметку в документах, удостоверяющих личность бывших супругов.

Брак признается недействительным со дня его заключения. Следовательно, супружеское правоотношение между лицами не возникло и не существовало. В связи с этим недействительность брака влечет следующие правовые последствия:

1. Аннулирование прав и обязанностей супругов, возникших с момента государственной регистрации заключения брака и существовавших до признания его недействительным. Данное положение касается как имущественных, так и личных неимущественных отношений.

К имуществу, приобретенному совместно лицами в период недействительного брака, применяются положения ГК РФ об общей долевой, а не о совместной собственности. Иными словами, лица, состоявшие в недействительном браке, рассматриваются не как супруги, а как граждане.

Их доли в общей собственности могут быть определены соглашением либо считаются равными. Супруг, осуществивший за свой счет с соблюдением установленного порядка использования общего имущества неотделимые улучшения этого имущества, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество. Доходы от использования имущества поступают в состав общего имущества и распределяются между участниками соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Каждый из супругов вправе требовать выдела своей доли из общего имущества, а при невозможности совершить выдел доли в натуре – право на выплату ему стоимости его доли другим супругом.

Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению бывших супругов, а при недостижении согласия – в порядке, устанавливаемом судом.

Каждый из супругов обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению.

Если имущество было приобретено в период недействительного брака на имя одного из супругов, то оно считается принадлежащим этому супругу. Другой супруг может обратиться в суд с требованием о признании за ним права на долю в этом имуществе.

Супругу, изменившему фамилию при заключении брака, возвращается добрачная фамилия.

2. Брачный договор, заключенный супругами, **признается недействительным**. Поскольку брачный договор можно рассматривать как гражданско-правовую сделку, то последствия его недействительности установлены ст. 167 ГК РФ.

При недействительности брачного договора каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по нему, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах.

3. Утрачивается право супруга на получение алиментов в случае нуждаемости и нетрудоспособности.

Было бы несправедливым применять эти последствия и к добросовестному супругу, права которого были нарушены заключением недействительного брака. Именно поэтому п.п. 4 и 5 ст. 30 СК РФ содержат исключения, применяемые в интересах добросовестного супруга.

Во-первых, суд может признать за ним право на получение от другого супруга содержания по основаниям и в порядке, предусмотренными ст. ст. 90 и 91 СК РФ. Во-вторых, суд может применить положения об общей совместной собственности при разделе имущества, приобретенного совместно в период недействительного брака. В-третьих, суд может признать брачный договор действительным полностью или частично. В-четвертых, добросовестный супруг может сохранить фамилию, избранную им при государственной регистрации заключения брака.

Кроме того, добросовестному супругу предоставлено право требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда по правилам гражданского законодательства.

Что касается материального вреда, то суд, удовлетворяя требование о его возмещении, обязывает виновного супруга возместить вред в натуре (предоставить вещь того же рода и качества, исправить поврежденную вещь и т.п.) или возместить причиненные убытки. Если добросовестному супругу были причинены увечья или иное повреждение здоровья, возмещению подлежит утраченный им заработок (доход), который он (она) имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии. При причинении физических или нравственных страданий производится также денежная компенсация морального вреда. При определении размеров компенсации суд принимает во внимание характер и степень причиненных страданий, связанных с индивидуальными особенностями супруга, а также степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение 300 дней со дня признания брака недействительным. Данное положение соответствует п. 2 ст. 48 СК РФ, закрепляющему презумпцию отцовства супруга (бывшего супруга) матери ребенка. Иными словами, дети, рожденные в недействительном браке или в течение 300 дней со дня признания брака недействительным, имеют такие же права по отношению к родителям и их родственникам, что и дети, рожденные в действительном браке.

Необходимо обратить внимание, что описанные основания, порядок и последствия признания брака недействительным применяются в том случае, если брак был заключен в соответствии с российским законодательством. Если брак был заключен в соответствии с законодательством иностранного государства как на территории России, так и за ее пределами, то недействительность брака определяется по законодательству этого иностранного государства.

1.1.4. Прекращение брака

Прекращение брака - прекращение на будущее время правоотношений между супругами, возникших из юридически оформленного брака.

В зависимости от того, имеется ли воля хотя бы одного из супругов, направленная на прекращение брака, можно выделить расторжение брака и его прекращение при отсутствии воли супругов. Таким образом, расторжение брака является частным случаем прекращения брака.

Основаниями прекращения брака, когда отсутствует воля супругов, направленная на это, являются:

1. Смерть одного или обоих супругов. В этом случае какого-либо специального оформления прекращения брака не требуется.

Документом, подтверждающим прекращение супружеских отношений, является свидетельство о смерти супруга, выданное органами загса. Оно, в свою очередь, выдается на основании документа о смерти, выданного медицинской организацией или частнопрактикующим врачом, вступившего в законную силу решения суда об установлении факта смерти либо документа, выданного компетентными органами, о факте смерти лица, необоснованно репрессированного и впоследствии реабилитированного на основании закона о реабилитации жертв политических репрессий. Заявить о смерти в орган загса необходимо не позднее чем через 3 дня со дня наступления смерти или со дня обнаружения тела умершего в устной или в письменной форме.

Брак считается прекращенным со дня смерти супруга.

2. Объявление судом одного из супругов умершим. Здесь также не требуется какого-либо специального оформления прекращения брака.

Условия и порядок объявления гражданина умершим определены в ст. 45 ГК РФ и главе 30 ГПК РФ. Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. Заявление в суд может подать только заинтересованное лицо (супруг, дети, работодатель и др.). Оно рассматривается в порядке особого производства с обязательным участием прокурора.

На основании вступившего в законную силу решения суда о признании гражданина умершим орган загса осуществляет государственную регистрацию его смерти и выдает свидетельство о смерти супруга.

Днем смерти гражданина считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели. В связи с этим брак считается прекращенным со дня вступления решения суда в законную силу или со дня смерти супруга, установленного решением суда.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина по его заявлению или заявлению заинтересованного лица суд новым решением отменяет решение о признании гражданина умершим. Оно является основанием для аннулирования записи о смерти супруга в книге государственной регистрации актов гражданского состояния.

Если другой супруг не вступил в новый брак, то по совместному заявлению обоих супругов их брак может быть восстановлен органом загса. Восстановление брака означает, что супружеские отношения, возникшие с момента заключения брака, не прекращались. Например, приобретенное во время отсутствия супруга имущество является общей совместной собственностью, на детей распространяется презумпция отцовства супруга матери.

Одним из принципов семейного права является добровольность брачного союза. Это означает, в частности, недопустимость принудительного состояния в браке, поэтому оба супруга наделены правом расторгнуть брак в любое время. При этом никакие государственные органы и иные лица не могут юридически обязать гражданина состоять в браке.

Однако право на свободу расторжения брака имеет ограничение, которое соответствует п. 4 ст. 1 СК РФ. Согласно ст. 17 СК РФ муж, независимо от того, является ли он отцом ребенка, не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время ее беременности и в течение одного года после рождения ребенка, в т.ч. когда ребенок родился мертвым или умер до достижения им возраста одного года. Это ограничение действует как при расторжении брака в органах загса, так и в судебном порядке. Предусмотренный запрет касается только действий мужа. Жена может возбудить дело о расторжении брака в любой период времени.

Основанием для обращения с требованием о расторжении брака является заявление одного или обоих супругов, в котором выражена

их воля, направленная на прекращение супружеских отношений. Поскольку недееспособный супруг не может осознавать значение своих действий и руководить ими, то расторжение его брака осуществляется по заявлению опекуна.

Семейное законодательство предусматривает два порядка расторжения брака: административный (в органах загса) и судебный. При этом супругам не предоставляется право выбора того или иного порядка, а также не допускается их дублирование. Применение административного или судебного порядка расторжения брака зависит от наличия дополнительных условий, установленных в ст. ст. 19 и 21 СК РФ.

Расторжение брака в органах загса производится в двух случаях.

Основанием для расторжения брака в первом случае является юридический состав, включающий в себя взаимное согласие супругов на расторжение брака и отсутствие общих несовершеннолетних детей.

Взаимное согласие супругов выражается в их письменном совместном заявлении о расторжении брака, подаваемом в орган загса по месту жительства супругов (одного из супругов) или по месту государственной регистрации заключения брака. Помимо этого, в заявлении они должны подтвердить отсутствие у них общих детей, не достигших совершеннолетия. Причины расторжения брака в заявлении не указываются. Супруги подписывают совместное заявление и указывают дату его составления.

Если один из супругов не может явиться в орган загса для подачи совместного заявления (например, вследствие прохождения срочной военной службы, нахождения в длительной командировке и др.), волеизъявление супругов может быть оформлено отдельными заявлениями о расторжении брака. Его (ее) подпись должна быть нотариально удостоверена.

Правило об отсутствии общих несовершеннолетних детей распространяется также на усыновленных обоими супругами детей. Если только у одного из супругов есть несовершеннолетний ребенок (например, рожденный от предыдущего брака или усыновленный им одним), то брак может быть расторгнут в органах загса.

Расторжение брака и его государственная регистрация производятся по истечении месяца со дня подачи супругами совместного заявления. Данный срок не может быть ни сокращен, ни увеличен органом загса. Если супруги не могут явиться в назначенный им день для государственной регистрации расторжения брака, то по их совместной просьбе срок регистрации может быть перенесен на другое время.

Расторжение брака и его государственная регистрация производятся в присутствии хотя бы одного из супругов. Орган загса не исследует причин развода, не разрешает споры между супругами, а лишь составляет запись акта о расторжении брака, выдает свидетельство о расторжении брака каждому из лиц, расторгнувших брак, и делает отметку о расторжении брака в документах, удостоверяющих их личность.

Во втором случае расторжения брака в административном порядке основанием является юридический состав, включающий в себя волеизъявление одного из супругов и наличие одного из следующих обстоятельств:

- другой супруг признан судом безвестно отсутствующим;
- другой супруг признан судом недееспособным;
- другой супруг осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Воля супруга на расторжение брака выражается в поданном им в орган загса письменном заявлении, которое он (она) подписывает с указанием даты составления.

Три перечисленных обстоятельства подтверждаются вступившим в законную силу решением суда о признании другого супруга безвестно отсутствующим, либо недееспособным, либо вступившим в законную силу приговором суда об осуждении его к лишению свободы на срок свыше 3 лет.

Необходимо обратить внимание на два обстоятельства. Во-первых, брак расторгается в органах загса независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей. Во-вторых, не требуется согласие другого супруга на развод. В первых двух случаях данное положение является обоснованным, поскольку невозможно узнать волю лица, место нахождения которого неизвестно, а недееспособный супруг не может осознанно выразить свою волю. В третьем случае данное положение представляется несправедливым по отношению к супругу, осужденному к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Государственная регистрация расторжения брака производится по истечении одного месяца со дня подачи заявления. При этом орган загса в течение 3 дней со дня принятия заявления извещает супруга, отбывающего наказание, либо опекуна недееспособного супруга, или лица, управляющего имуществом безвестно отсутствующего супруга. В случае их отсутствия орган опеки и попечительства уведомляется о поступившем заявлении и дате, назначенной для государственной регистрации расторжения брака.

Супруг, отбывающий наказание, а также опекун недееспособного супруга должны сообщить фамилию, которую избирает супруг при расторжении брака.

Государственная регистрация расторжения брака производится в присутствии супруга, желающего расторгнуть брак, и заключается в составлении записи акта о расторжении брака, выдаче свидетельства о расторжении брака каждому из лиц, расторгнувших брак, и проставлении отметки о расторжении брака в документах, удостоверяющих их личность.

В обоих случаях брак считается прекращенным со дня внесения записи акта о расторжении брака в книгу актов гражданского состояния.

Если между супругами возникают споры по поводу общего имущества, алиментного содержания, о несовершеннолетних детях, то они рассматриваются судом. Эти споры могут быть разрешены судом в любое время после расторжения брака по иску одного из супругов или опекуна супруга. Исключение составляет требование о разделе общего имущества бывших супругов, поскольку на него распространяется трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК РФ).

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного судом безвестно отсутствующим, по его заявлению или заявлению заинтересованного лица суд отменяет свое ранее принятое решение.

Если другой супруг не вступил в новый брак, то по совместному заявлению обоих супругов их брак может быть восстановлен органом загса. Восстановление брака означает, что супружеские отношения, возникшие с момента заключения брака, не прекращались.

Основания и порядок расторжения брака в суде определены в ст. 21–24 СК РФ.

Дела о расторжении брака рассматриваются в порядке искового производства. Если между супругами есть спор о детях, то дело рассматривается районным судом, а во всех остальных случаях – мировым судьей.

С иском о расторжении брака может обратиться один из супругов либо опекун супруга, признанного судом недееспособным. Исковое заявление должно отвечать требованиям ст. 131 ГПК РФ. В нем, в частности, указывается, когда и где зарегистрирован брак; имеются ли общие дети, их возраст; достигнуто ли супругами соглашение об их содержании и воспитании; при отсутствии взаимного согласия на расторжение брака – мотивы расторжения брака; имеются ли другие

требования, которые могут быть рассмотрены одновременно с иском о расторжении брака. К заявлению прилагаются: свидетельство о заключении брака, свидетельства о рождении детей, документы о заработке и иных источниках доходов супругов (если заявлено требование о взыскании алиментов), документы, подтверждающие стоимость общего имущества, подлежащего разделу (если заявлено соответствующее требование), документ об уплате госпошлины и другие документы (ст. 132 ГПК РФ).

В течение 5 дней со дня поступления заявления судья рассматривает его и выносит одно из следующих определений: о принятии заявления, о его возвращении или оставлении без движения либо об отказе в принятии заявления (ст. ст. 133–136 ГПК РФ). Как уже отмечалось, возможность подачи искового заявления ограничена для мужа в период беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка. При отсутствии согласия жены на рассмотрение дела о разводе судья отказывает в принятии искового заявления, а если оно было принято, то прекращает производство по делу. Указанные определения не являются препятствием к повторному обращению в суд с иском о расторжении брака, если впоследствии отпали обстоятельства, перечисленные в ст. 17 СК РФ.

Приняв заявление о расторжении брака, судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству вызывает второго супруга и выясняет его отношение к этому заявлению. Судья также разъясняет сторонам, что одновременно с иском о расторжении брака могут быть рассмотрены требования о взыскании алиментов на содержание ребенка или на самого супруга, требование о разделе общего имущества супругов, требование о признании брачного договора недействительным полностью или в части.

По общему правилу дело рассматривается в открытом судебном заседании в присутствии обоих супругов. По просьбе участников процесса дело о расторжении брака может рассматриваться судом в закрытом заседании, о чем суд выносит мотивированное определение.

Вопросы, разрешаемые судом при разбирательстве дела о расторжении брака, зависят от нескольких условий. Можно выделить три случая.

В первой ситуации у супругов имеются взаимное согласие на расторжение брака и общие несовершеннолетние дети. Согласие супруга-ответчика на расторжение брака может быть выражено в его письменном отзыве на исковое заявление либо непосредственно судье при подготовке дела к судебному разбирательству или в самом

судебном заседании¹. Суд не выясняет причин развода, а ограничивается констатацией факта наличия взаимного согласия супругов на расторжение брака.

Наличие у супругов общих несовершеннолетних детей обязывает суд принять меры по защите их прав и законных интересов. В связи с этим суд выясняет, имеется ли между супругами соглашение о детях, в котором указывается место жительства ребенка после развода родителей, размер средств на его содержание, порядок их выплаты и другие вопросы. Суд проверяет данное соглашение на его соответствие интересам ребенка.

Неурегулированным семейным законодательством является вопрос о форме представляемого соглашения.

Л. Ю. Михеева выделяет несколько возможных ситуаций.

В ходе разбирательства выясняется, что супруги в устной форме достигли соглашения по вопросам, касающимся детей. Суд должен... предложить оформить достигнутую договоренность мировым соглашением. Таким образом, в протоколе судебного заседания должно быть отражено... кто из родителей и в каком размере обязуется ребенка содержать. Данные условия должны быть подписаны истцом и ответчиком.

Как следует из ст. 24 СК РФ, суд обязан установить, не нарушает ли достигнутое сторонами соглашение интересов ребенка. Соответственно либо будет утверждено мировое соглашение², либо суд вынесет решение и... установит алиментные обязанности в соответствии с законом...

Следующий вариант... Супруги представляют суду «готовое» соглашение в письменной форме (в виде заявлений или в виде единого документа, не удостоверенного нотариально). Данное обстоятельство нужно расценивать как достижение мирового соглашения и разрешить вопрос в аналогичном порядке...

Заявлено требование о расторжении брака, суду представлено соглашение об уплате алиментов, заключенное в порядке ст. 100 СК РФ... Нотариально удостоверенное алиментное соглашение не означает, что при его наличии суд не может обратиться к рассмотрению содержания данного документа³.

¹ См.: Чефанова Е. Судебный порядок расторжения брака // Российская юстиция. 1996. № 9.

² Согласно ст. 173 ГПК РФ суд выносит определение об утверждении мирового соглашения и о прекращении производства по делу, в котором должны быть указаны условия этого соглашения.

³ Михеева Л. Ю. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

На наш взгляд, позиция Л. Ю. Михеевой является правильной. Но возникает вопрос: зачем суду проверять это соглашение? Ведь функция нотариуса и состоит в том, чтобы проверить соответствие соглашения действующему законодательству РФ. Скорее всего, она является дополнительной гарантией защиты интересов ребенка.

При отсутствии такого соглашения либо его несоответствии интересам ребенка¹ суд обязан самостоятельно определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода, с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на детей. При решении этих вопросов суд должен учитывать возраст ребенка, его привязанность к каждому из родителей, их личные качества, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ему условий для воспитания и развития.

Во втором случае у супругов отсутствуют общие несовершеннолетние дети, есть взаимное согласие на расторжение брака, но один из супругов уклоняется от расторжения брака в органах загса. Например, отказывается подать совместное заявление о расторжении брака либо отдельное заявление в случае, когда он не имеет возможности лично явиться в орган загса, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и др. Суд также не выясняет причин развода, а ограничивается констатацией факта распада семьи и расторжения брака.

В третьей ситуации один из супругов не согласен на расторжение брака. Поскольку государство заинтересовано в сохранении семьи, суд должен выяснить мотивы предъявления иска: какова причина конфликта в семье; характер взаимоотношений между супругами; возможны ли дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи.

В связи с этим суду предоставлено право отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения. В зависимости от обстоятельств дела суд может по просьбе супруга или по собственной инициативе откладывать разбирательство дела несколько раз. Однако в общей сложности период времени, предоставляемый супругам для примирения, не должен превышать трехмесячный срок. Срок, назначенный для примирения, может быть сокращен, если об этом просят стороны, а причины, указанные ими, будут признаны судом уважительными.

Если в течение назначенного судом срока супруги помирятся, то производство по делу о расторжении брака прекращается (ст. 220

¹ Например, мать согласилась на уменьшение размера алиментов в обмен на получение большей доли супружеского имущества при его разделе.

ГПК РФ). Если после истечения срока примирение супругов не состоялось и хотя бы один из них настаивает на прекращении брака, суд расторгает брак.

При разбирательстве дела о расторжении брака супруги могут представить на рассмотрение суда не только соглашение о детях, но и алиментное соглашение в отношении нетрудоспособного нуждающегося супруга и соглашение о разделе общего имущества супругов. В любом случае суд должен проверить данные соглашения на их соответствие семейному законодательству и интересам сторон. Если такие соглашения не достигнуты супругами, либо судом будет установлено, что они нарушают интересы одного из супругов, суд разрешает указанные вопросы по существу одновременно с требованием о расторжении брака.

Согласно п. 2 ст. 23 СК РФ расторжение брака производится судом не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления о расторжении брака.

Решение суда о расторжении брака должно быть законным и основанным на доказательствах, всесторонне проверенных в судебном заседании. В связи с этим в мотивировочной части решения в случае, когда один из супругов возражал против расторжения брака, указываются установленные судом причины разлада между супругами, доказательства о невозможности сохранения семьи.

Резолютивная часть решения об удовлетворении иска о расторжении брака должна содержать выводы суда по всем требованиям сторон, в том числе и соединенным для совместного рассмотрения. В этой части решения указываются также сведения, необходимые для государственной регистрации расторжения брака (дата регистрации брака, номер актовой записи, наименование органа, зарегистрировавшего брак). Фамилии супругов записываются в решении в соответствии со свидетельством о браке, а в случае изменения фамилии при вступлении в брак во вводной части решения указывается и добрачная фамилия.

Брак, расторгнутый в судебном порядке, считается прекращенным со дня вступления решения суда в законную силу. Если брак расторгнут в судебном порядке до 1 мая 1996 г., то он считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния (п. 3 ст. 169 СК РФ).

В течение 3 дней с момента вступления решения в законную силу суд направляет выписку из него в орган загса по месту государственной регистрации заключения брака для регистрации

расторжения брака. Орган загса по месту жительства бывших супругов может произвести регистрацию расторжения брака на основании их заявления или заявления опекуна недееспособного супруга и выписки из решения суда. В любом случае государственная регистрация расторжения брака носит удостоверительный характер. Однако супруги не вправе вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака.

Подводя итог, необходимо указать, что основаниями прекращения супружеских отношений являются:

- смерть одного из супругов;
- вступившее в законную силу решение суда об объявлении супруга умершим;
- государственная регистрация расторжения брака по взаимному согласию супругов;
- государственная регистрация расторжения брака по воле одного из супругов в случаях, предусмотренных законом;
- вступившее в законную силу решение суда о расторжении брака по взаимному согласию супругов;
- вступившее в законную силу решение суда о расторжении брака по воле одного из супругов вследствие непоправимого распада семьи.

Вышеприведенные административный и судебный порядки применяются также при расторжении брака гражданина РФ с иностранным гражданином или лицом без гражданства, а также брака иностранных граждан на территории РФ.

В России признается действительным расторжение брака граждан РФ, брака между гражданином РФ и иностранным гражданином или лицом без гражданства, а также брака между иностранными гражданами, совершенного за пределами территории России, если было соблюдено законодательство соответствующего иностранного государства.

1.2. Брачный договор

Брачный договор является элементом юридического состава, порождающего возникновение и изменение имущественных отношений супругов. Впервые возможность заключения брачного договора в Российской Федерации была предусмотрена ст. 256 ГК РФ: «Имущество, нажитое супругами во время брака, является совместной

собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества».

Брачный договор – это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

По своей правовой природе брачный договор является разновидностью гражданско-правового договора, поэтому к нему применяются соответствующие нормы Гражданского кодекса с учетом специфики регулируемых отношений.

Говоря о брачном договоре как о юридическом факте, установлению подлежат субъектный состав, форма и содержание договора.

Исходя из текста ст. 40 СК РФ, можно сделать вывод, что сторонами брачного договора могут быть лица, вступающие в брак, и супруги.

Лицами, вступающими в брак, являются обязательно мужчина и женщина, имеющие намерение заключить брак.

Супругами являются женщина и мужчина, состоящие в браке, имеющем юридическую силу на территории РФ.

Брачный договор самостоятельно может заключить лицо, достигшее возраста 18 лет, несовершеннолетний гражданин после вступления в брак и эмансипированный несовершеннолетний. Лицо, не достигшее 18 лет и не обладающее полной дееспособностью, а также лицо, ограниченное в дееспособности, могут заключить брачный договор с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителя (ст. ст. 26 и 30 ГК РФ). От имени недееспособного супруга брачный договор может быть заключен его опекуном, но только с предварительного разрешения органа опеки и попечительства (ст. 29, п. 2 ст. 37 ГК РФ).

По форме брачный договор должен быть письменным с нотариальным удостоверением. Допускается простая письменная форма, но только в отношении тех договоров, которые были заключены супругами в соответствии с п. 1 ст. 256 ГК РФ в период с 1 января 1995 г. до 1 марта 1996 г. (п. 5 ст. 169 СК РФ). Такая ситуация стала возможной в силу того, что ГК РФ не предусматривает обязательной нотариальной формы для него. Брачный договор составляется в виде одного документа, подписанного сторонами.

Содержание брачного договора образуют его существенные условия. Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, названные в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данно-

го вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В Семейном кодексе РФ не названы ни предмет брачного договора, ни существенные или необходимые условия.

Предмет брачного договора – имущественные отношения супругов, в том числе: право собственности на имеющееся и (или) будущее имущество, обязательства по содержанию.

Исходя из п. 1 ст. 421 и ст. 422 ГК РФ, условия брачного договора определяются по усмотрению сторон, но они должны соответствовать императивным нормам, действующим в момент его заключения. Условия брачного договора могут регулировать:

1. Режим собственности имущества супругов. Выбранный супругами режим собственности может касаться как всего имущества супругов, так и его отдельных частей (например, недвижимого имущества, или определенных доходов). Так, в брачном договоре может быть указано, что доходы от использования результатов интеллектуальной деятельности будут принадлежать супругу, который их создал. В договоре можно определить, что установленный режим распространяется на имущество, которое будет приобретено в определенный период времени. Например, все, что приобретают супруги до рождения ребенка, является их раздельной собственностью, а после рождения – общей совместной. В брачном договоре может быть изменен режим личного имущества каждого из супругов.

Поскольку режим совместной собственности является законным режимом и действует без применения каких-либо дополнительных условий, то он может быть установлен только в отношении имеющегося или будущего имущества, являющегося личной собственностью каждого из супругов. Иными словами, он может распространяться на имущество, принадлежащее каждому из супругов до вступления в брак либо полученное ими в период брака по безвозмездным сделкам, а также на индивидуальные вещи.

Долевая собственность может быть применена к любому имуществу супругов. Она означает, что имущество находится в общей собственности супругов с определением долей каждого из них. В связи с этим желательно определить конкретное имущество, к которому применяется этот режим, и установить критерии определения и изменения доли каждого из супругов в зависимости от их личного или имущественного вклада в образование и приращение общего имущества. Если доли или порядок их определения не установлены

брачным договором, то они признаются равными (п. 1 ст. 245 ГК РФ). Если не установлен порядок изменения доли, то применяется п. 3 ст. 245 ГК РФ.

Режим раздельной собственности может быть применен только к имуществу, нажитому супругами в период брака. Он означает, что супруг вправе владеть, пользоваться и распоряжаться этим имуществом по своему усмотрению.

Необходимо помнить, что вещные права являются бессрочными, поэтому нельзя предусмотреть в договоре условие, по которому право собственности на автомобиль может переходить к супругу на три года. Но можно по-другому сформулировать это условие: автомобиль, принадлежащий супругам на праве общей совместной собственности, по истечении трех лет с момента вступления договора в силу переходит в личную собственность супруга.

Чаще всего, брачные договоры включают в себя смешанные режимы, сочетающие в себе элементы раздельной и общей собственности. Например, квартира находится в общей долевой собственности супругов, а доходы от использования результатов интеллектуальной деятельности – в раздельной собственности.

Имущество, режим которого не урегулирован брачным договором, находится в совместной собственности супругов.

2. Обязательства по взаимному содержанию или по содержанию одного из супругов другим. При этом не должны нарушаться нормы ст. ст. 89, 90 СК РФ.

Это условие целесообразно включить в брачный договор в тех случаях, когда один из супругов занят ведением домашнего хозяйства и воспитанием детей, а также в случае его нетрудоспособности. Супруги вправе указать основания, размер, порядок и сроки предоставления содержания не только в период брака, но и в случае его расторжения, а также ответственность за нарушение данного условия. Например, в случае, если один из супругов оставляет работу для того, чтобы заниматься семьей, другой супруг обязуется выплачивать ему ежемесячно средства на содержание в размере $\frac{1}{4}$ от собственного дохода. Или супруга обязуется выплачивать супругу ежемесячно средства на содержание в размере 5000 рублей до окончания им обучения в вузе.

3. Способы участия в доходах друг друга. По своей сути данное условие охватывается положением о режиме собственности супругов, потому что заработная плата и другие доходы в денежной и натуральной форме – это не что иное, как имущество. Поэтому супруги могут установить в их отношении любой режим собственности.

Это условие целесообразно включить в брачный договор в тех случаях, когда существует значительная разница в доходах супругов, либо когда один из супругов не имеет самостоятельного дохода. Например, условие о том, что дивиденды по акциям, принадлежащим мужу, являются общей совместной собственностью, либо проценты по общему банковскому вкладу супругов являются собственностью жены.

4. Порядок несения каждым из супругов семейных расходов. К ним могут относиться как текущие расходы (например, плата за квартиру, коммунальные услуги, приобретение продуктов питания, одежды и т.п.), так и другие затраты (например, на обучение, лечение, содержание автомобиля, оплату организации отдыха, по содержанию и улучшению общего имущества).

В брачном договоре можно установить, что супруги несут данные расходы поровну или в определенных долях, либо один из супругов полностью возмещает данные расходы.

5. Порядок распределения имущества, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. В рамках этого условия желательно указать, какое конкретно имущество будет передано каждому из супругов, размер денежной компенсации за имущество, находящееся в долевой или совместной собственности супругов, порядок и сроки передачи. Такие условия в договоре позволят избежать споров и обращения в суд в случае расторжения брака.

Брачный договор может содержать и другие условия, касающиеся имущественных отношений супругов. Например, можно указать порядок пользования супругом жилым помещением, принадлежащим другому супругу на праве собственности в период брака и в случае его расторжения, порядок распределения между супругами их личных и общих долгов.

На практике довольно часто в брачном договоре устанавливают следующие условия:

- любое имущество, приобретенное за счет дохода, полученного от совершения сделок с имуществом, принадлежавшим супругу(е) до брака, является его (ее) собственностью;
- свадебные подарки принадлежат супругам в период брака на праве общей совместной собственности, а в случае расторжения брака – переходят в собственность того из супругов, чьими родственниками, друзьями эти подарки были сделаны;
- банковские вклады, сделанные супругами во время брака, а также проценты по ним являются собственностью того супруга, на имя

которого они сделаны; акции и другие ценные бумаги, приобретенные в период брака, а также доходы по ним принадлежат тому супругу, на чье имя они приобретены¹;

- муж обязуется выплатить жене в случае расторжения брака определенное вознаграждение за каждый совместно прожитый год².

Целесообразно в брачном договоре указать меры ответственности за его нарушение, а также основания и порядок его изменения и расторжения.

Права и обязанности супругов могут быть ограничены сроками либо ставиться в зависимость от наступления или ненаступления определенных условий. Включаемые в брачный договор условия могут быть как отлагательными и отменительными (ст. 157 ГК РФ), так и зависящими от воли супругов.

Отлагательное условие – обстоятельство, в зависимость от которого стороны поставили возникновение прав и обязанностей и относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Отменительное условие – обстоятельство, в зависимость от которого стороны поставили прекращение прав и обязанностей и относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Пример условия: в случае рождения у супругов ребенка, квартира, являющаяся на момент заключения договора личной собственностью супруга, переходит в общую совместную собственность супругов. Рождение ребенка – относительное событие, не зависящее от воли супругов. В данном примере оно является одновременно и отлагательным условием (в части возникновения права совместной собственности), и отменительным условием (в части прекращения права личной собственности супруга).

Пример условия, зависящего от воли супругов: в случае приобретения супругами второй квартиры, первая квартира, являющаяся на момент заключения договора общей совместной собственностью супругов, переходит в личную собственность супруга, а вторая квартира является личной собственностью супруги.

Достаточно часто в брачном договоре в качестве оснований установления имущественных отношений супругов указывают такие нематериальные условия, как супружеская измена, пьянство, хулиганские действия и т.п. Возникает вопрос: допустимо ли это? На наш

¹ См.: Рузакова О. А. Указ соч. С. 50.

² См.: Реутов С. И. Практические вопросы заключения брачного договора // Нотариус. 2003. № 5.

взгляд, да. Во-первых, СК РФ не содержит каких-либо запретов на установление имущественных отношений супругов от нематериальных оснований. Предусмотренный ст. 42 СК РФ запрет на регулирование брачным договором личных неимущественных отношений супругов на этот случай не распространяется, т.к. структура правоотношения не включает в себя основание его установления. Во-вторых, в самом СК РФ (ст. 92) применительно к освобождению супруга от обязанности по содержанию другого супруга указано такое основание, как недостойное поведение в семье супруга, требующее выплаты алиментов. В п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. №9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов» дано разъяснение понятия недостойного поведения. В частности, им может быть злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами, жестокое отношение к членам семьи, иное аморальное поведение в семье (бывшей семье). Таким образом, и законодатель, и правоприменитель допускают установление имущественных отношений в зависимости от нематериального основания.

Однако при включении таких оснований в текст договора целесообразно дать четкое определение этих понятий, чтобы избежать их двоякого понимания и толкования. Также необходимо помнить, что если супруг, допустивший недостойное поведение, не признает данный факт, другому супругу придется доказывать его в суде на основе доказательств, полученных в предусмотренном законом порядке.

В соответствии со ст. 41 СК РФ брачный договор может быть заключен либо до государственной регистрации заключения брака, либо в любое время в период брака. В настоящее время брачный договор заключается у нотариуса в личном присутствии каждого из супругов до или после регистрации заключения брака в органах загса.

В первом случае он вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака. При этом законом не установлен период времени, который должен истечь с момента заключения брачного договора и до момента регистрации брака. Эти события могут произойти как в один день, так и через достаточно длительный промежуток времени.

Во втором случае брачный договор считается заключенным и вступает в силу со дня обличения его в соответствующую форму: со дня его нотариального удостоверения либо со дня его подписания супругами, если договор был заключен в период с 1 января 1995 г. до 1 марта 1996 г.

Если одна из сторон полностью или частично исполнила брачный договор, а другая сторона уклоняется от его нотариального удостоверения, суд вправе по требованию исполнившей стороны признать договор действительным. В этом случае последующее нотариальное удостоверение договора не требуется (п. 2 ст. 165 ГК РФ).

Брачный договор действует и становится обязательным для сторон с момента вступления его в силу. До этого момента возможен отказ от недействующего договора. При этом супруги вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до его заключения, т.е. предусмотреть его действие с обратной силой.

Брачный договор должен исполняться надлежащим образом в соответствии с его условиями и требованиями закона. Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается.

Брачный договор исполняется супругами лично или их представителями в срок, определенный самим договором, либо в разумный срок после возникновения обязательства. Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, супруг обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления другим супругом требования о его исполнении.

В любое время брачный договор может быть изменен или расторгнут. При этом осуществить данные действия могут только супруги, но не лица, вступающие в брак, и не бывшие супруги. Ведь изменение и расторжение договора возможно только в отношении действующего договора, т.е. договора, который уже вступил в силу, и его действие еще не прекращено в установленном порядке.

Каждый из супругов обязан уведомить своего кредитора (кредиторов) о заключении, изменении или расторжении брачного договора, в т.ч. информировать о его содержании, вносимых изменениях, затрагивающих интересы кредитора.

Порядок изменения и расторжения брачного договора состоит в следующем. Один из супругов обращается к другому с предложением изменить или расторгнуть договор. При наличии взаимного согласия они заключают соглашение об изменении или расторжении брачного договора. При этом основанием для изменения или расторжения договора могут быть различные обстоятельства, в том числе существенное нарушение договора одним из супругов и существенное изменение обстоятельств.

Соответствующее соглашение супругов должно быть совершено в той же форме, что и сам договор. Если договор был заключен в письменной нотариальной форме, то и соглашение должно быть нотариально удостоверено. Если договор был заключен в простой письменной форме, то соглашение может быть составлено в простой письменной форме, если оно заключено с 1 января 1995 г. до 1 марта 1996 г., и в нотариально письменной форме, если оно заключено после 1 марта 1996 г.

Договорные обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения сторонами соответствующего соглашения, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора.

Требование об изменении (расторжении) договора может быть заявлено супругом в суд только после получения отказа другого супруга от предложения изменить (расторгнуть) договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок.

Основаниями для изменения (расторжения) договора в судебном порядке являются:

- его существенное нарушение другой стороной. При этом существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Например, один из супругов уклоняется от исполнения условия брачного договора о предоставлении места проживания.
- иные случаи, предусмотренные ГК РФ, законом или договором. В связи с этим целесообразно в брачном договоре предусмотреть конкретные обстоятельства, которые являются основаниями для его изменения (расторжения). Например, болезнь супруга, потеря работы, нетрудоспособность супруга.

Иным случаем, предусмотренным ГК РФ, является существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Например, изменение материального положения одного из супругов вследствие частичной потери трудоспособности.

Суд удовлетворит требование о расторжении брачного договора, если:

- в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет. Это означает не просто ожидание сторонами того, что договорное исполнение будет проходить при неизменных обстоятельствах, но объективную неспособность супругов предвидеть соответствующее развитие событий в момент заключения ими договора;
- изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора;
- исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при его заключении, т. е. неоправданно сокращаются обязательства одной стороны и непомерно увеличиваются обязательства другой;
- из существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Суд удовлетворит требование об изменении брачного договора при наличии перечисленных выше четырех условий, а также одного из двух дополнительных условий (п. 4 ст. 451 ГК): расторжение договора противоречит общественным интересам либо влечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Из двух возможных вариантов решения суда – о расторжении договора или об его изменении – приоритет отдается первому, поскольку, вынося решение об изменении условий договора, суд обязывает сторону исполнять договор на условиях, которые она заведомо считает неприемлемыми. Именно поэтому для решения об изменении договора закон устанавливает дополнительные условия.

В этом случае договорные обязательства считаются измененными или прекращенными с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

В обоих случаях при изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении договора обязательства сторон прекращаются. Правовые последствия наступают лишь на будущее время.

Помимо расторжения брачного договора, его действие прекращается вследствие истечения срока, на который он был заключен, либо наступления отменительного условия, а также вследствие прекращения брака в силу его расторжения либо смерти супруга или объявления его умершим.

В случае расторжения брака сохраняют силу только те обязательства, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака. Например, обязательства по разделу имущества, пользованию им после расторжения брака, обязательства по содержанию одного из супругов.

Брачный договор является недействительным, если он заключен с нарушением требований закона. Для недействительности договора необходимо наличие основания, которое установлено ГК РФ или СК РФ.

Недействительный договор не порождает юридических последствий, которые стороны предполагали достигнуть, заключая договор. При этом он влечет последствия недействительности договора. К ним относятся:

- двусторонняя реституция (восстановление прежнего состояния). Каждая из сторон должна возвратить другой стороне все полученное по договору в натуре, а если это невозможно – возместить его стоимость в деньгах;
- односторонняя реституция, при которой одна из сторон возвращает все полученное ею по договору в натуре другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход Российской Федерации в натуре, а если это невозможно – возмещается или взыскивается его стоимость в деньгах;
- взыскание всего полученного сторонами или причитавшегося со сторон по договору в доход Российской Федерации;
- право соответствующей стороны требовать возмещения убытков, понесенных вследствие недействительности договора.

Брачный договор может быть как оспоримым, так и ничтожным. Ничтожным является договор, недействительный сам по себе, независимо от признания его таковым судом. Оспоримым является договор, недействительный в силу признания его таковым судом.

Ничтожными являются следующие брачные договоры:

1. Договор, не соответствующий требованиям закона или иных правовых актов. Например, несоблюдение письменной нотариальной формы брачного договора, заключенного после 1 марта 1996 г.,

влечет его ничтожность. Ничтожность брачного договора влечет наличие условий:

- ограничивающих правоспособность или дееспособность супругов, в т. ч. условий, ограничивающих право на обращение в суд и право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания. Например, условие о том, что жена обязуется не поступать в вуз, находящийся вне места ее жительства, либо не требовать раздела имущества в случае отсутствия несовершеннолетних детей; супруг обязуется не включать в число наследников по завещанию детей от предыдущего брака;
- устанавливающих личные неимущественные отношения между супругами. Эти отношения практически не регулируются действующим законодательством, и их реализация не может быть обеспечена принудительной силой государства. Например, условия, устанавливающие обязанности супругов любить друг друга, соблюдать супружескую верность, отказаться от вредных привычек, повысить свой образовательный уровень;
- устанавливающих права и обязанности в отношении детей, поскольку ребенок является самостоятельным субъектом права и его мнение должно учитываться при решении вопросов, затрагивающих его интересы (ст. 57 СК РФ).

2. Договор, заключенный с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности. Для применения основания необходимо наличие умысла хотя бы у одной стороны договора.

Сюда относятся договоры, содержащие условия, противоречащие основным началам семейного законодательства (ст. 1 СК РФ). Например, договор, содержащий условие об исполнении личных супружеских обязанностей на возмездной основе. Либо договор между сутенером и проституткой, заключенный в целях введения в заблуждение правоохранительные органы¹.

Последствием недействительности такого договора является односторонняя реституция (при наличии умысла у одной из сторон) либо взыскание всего полученного сторонами или причитавшегося со сторон по договору в доход Российской Федерации (при наличии умысла у обеих сторон).

3. Мнимый договор, т.е. договор совершенный лишь для вида, без намерения создать соответствующие ему правовые последствия. Например, договор, заключенный с целью создать видимость брака при его фиктивности.

¹ См.: Антокольская М. В. Указ соч. С. 165.

4. Притворный договор, т.е. договор, совершенный с целью прикрыть другую сделку. Например, брачный договор, заключенный с целью прикрыть договор купли-продажи имущества для избежания налогообложения.

Последствием недействительности такого договора является двусторонняя реституция.

5. Договор, заключенный с гражданином, признанным судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Последствиями его недействительности являются двусторонняя реституция и обязанность недееспособного супруга возместить другому супругу понесенный им реальный ущерб, если он знал или должен был знать о недееспособности супруга.

Договор недееспособного гражданина в его интересах по требованию его опекуна может быть признан судом действительным, если он был заключен к выгоде недееспособного лица.

6. Договор, заключенный несовершеннолетним в возрасте от 6 до 14 лет.

Последствиями его недействительности являются двусторонняя реституция и обязанность недееспособного супруга возместить другому супругу понесенный им реальный ущерб, если он знал или должен был знать о недееспособности супруга.

Договор малолетнего в его интересах и по требованию законного представителя может быть признан судом действительным, если он был заключен к выгоде малолетнего.

7. Договор, заключенный при недействительности брака.

Суд в интересах добросовестного супруга может признать договор полностью или частично действительным (п. 4 ст. 30 СК РФ).

Оспоримыми являются следующие брачные договоры:

1. Договор, заключенный несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет без согласия законного представителя, когда оно требуется в соответствии с законом. Договор может быть признан судом недействительным по иску законного представителя.

Последствиями его недействительности являются двусторонняя реституция и обязанность недееспособной стороны возместить несовершеннолетнему понесенный реальный ущерб, если она знала или должна была знать о его недееспособности.

2. Договор, заключенный без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Иск о признании договора недействительным предъявляется попечителем.

Последствиями недействительности такого договора являются двусторонняя реституция и обязанность дееспособной стороны возместить ограниченно дееспособному гражданину понесенный им реальный ущерб, если она знала или должна была знать об ограничении дееспособности супруга.

3. Договор, заключенный дееспособным супругом, не способным понимать значение своих действий или руководить ими. Иск о признании договора недействительным может предъявить сам супруг, супруг, чьи права или законные интересы нарушены заключением брачного договора, а также опекун супруга, признанного позднее недееспособным.

Последствиями недействительности договора являются двусторонняя реституция и обязанность другого супруга возместить супругу, неспособному понимать значение своих действий, понесенный реальный ущерб, если он знал или должен был знать о таком его состоянии.

4. Договор, заключенный под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. Заблуждение должно иметь место в момент заключения договора и быть существенным. Существенное значение имеет заблуждение относительно природы договора либо тождества или таких качеств его предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов договора не имеет существенного значения. Например, один из супругов введен в заблуждение относительно имущественного состояния другого супруга или наличия у него детей.

Иск предъявляется супругом, действующим под влиянием заблуждения.

Последствиями недействительности договора являются двусторонняя реституция и право заблуждавшейся стороны требовать возмещения причиненного ей реального ущерба, если докажет, что заблуждение возникло по вине другого супруга. Если его вина не доказана, то заблуждавшаяся сторона обязана возместить причиненный ему реальный ущерб, даже если заблуждение возникло по обстоятельствам, не зависящим от заблуждавшейся стороны.

5. Договор, заключенный под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона вос-

пользовалась. Например, один из супругов на вопрос другого супруга намеренно не сообщил ему о наличии денежного долга значительного размера, либо женщина, имеющая ребенка-инвалида, вынуждена подписать брачный договор, по которому отказывается от всего нажитого в период брака недвижимого имущества, чтобы мужчина женился на ней.

Иск о признании договора недействительным предъявляется потерпевшим супругом.

Последствиями его недействительности является односторонняя реституция и обязанность другого супруга возместить причиненный реальный ущерб.

6. Договор, условия которого ставят супруга в крайне неблагоприятное положение. В отличие от предыдущего основания в этом случае не требуется доказывание стечения тяжелых обстоятельств у истца и факта недобросовестного использования этих обстоятельств ответчиком¹. Например, условия, по которому супруг, совершивший супружескую измену, лишается права собственности на все имущество, нажитое в период брака, без какой-либо компенсации.

Иск о признании договора недействительным предъявляется супругом, оказавшимся в крайне неблагоприятном положении в результате заключения брачного договора.

Применение последствий ничтожного договора и признание оспоримого договора недействительным и применение последствий его недействительности осуществляется только судом в порядке искового производства. В первом случае требование может быть предъявлено в суд любым заинтересованным лицом, а во втором – лишь лицом, указанным в законе.

Суд в своем решении может признать договор недействительным либо с момента его заключения, либо с момента вступления в законную силу судебного решения.

В соответствии с ч. 2 ст. 44 СК РФ суд может также признать брачный договор недействительным частично по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение.

¹ См.: Эрделевский А.М. Брачный договор // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

1.3. Соглашение супругов и решение суда о разделе общего имущества супругов

В период брака супруги могут произвести раздел общего имущества, находящегося в их совместной собственности.

В состав имущества, подлежащего разделу, включается общее имущество супругов, имеющееся у них в наличии либо находящееся у третьих лиц на время заключения соответствующего соглашения или на время рассмотрения дела в суде. Общей совместной собственностью супругов является любое нажитое ими в период брака движимое и недвижимое имущество, которое в силу закона может быть объектом права собственности граждан, независимо от того, на имя кого из супругов оно было приобретено или внесены денежные средства, если брачным договором между ними не установлен иной режим этого имущества. При разделе имущества учитываются также общие долги супругов и права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи. Например, обязательства по возврату суммы кредита и процентов банку, взятого на покупку квартиры; права, удостоверенные облигациями; право на получение квартиры по договору об участии в долевом строительстве и инвестировании денег в строительство жилья.

Не является общим совместным имуществом, приобретенное хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак, имущество, полученное в дар или в порядке наследования, а также вещи индивидуального пользования, за исключением драгоценностей и других предметов роскоши (ст. 36 СК РФ).

До издания Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. незарегистрированный брак имел те же правовые последствия, что и зарегистрированный, поэтому на имущество, приобретенное совместно лицами, состоявшими в семейных отношениях без регистрации брака, до вступления в силу Указа распространяется режим общей совместной собственности супругов.

Дети и родители являются самостоятельными субъектами семейного и гражданского права. Поэтому дети не имеют права собственности на имущество родителей, а родители – право собственности на имущество ребенка. В связи с этим ребенок при разделе имущества между супругами ничего не получает из их имущества. С другой стороны, вещи, которые были приобретены супругами для ребенка (одежда, обувь, школьные и спортивные

принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и др.), разделу не подлежат и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживает ребенок¹. Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими детям, а потому не учитываются при разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов.

Инициатором раздела общего имущества супругов может быть любой из супругов, опекун недееспособного супруга, а также кредитор одного из супругов. Последний вправе требовать раздела имущества для обращения взыскания на его долю в этом имуществе, когда личного имущества супруга недостаточно для удовлетворения требования кредитора (например, по алиментным обязательствам, обязательствам из причинения вреда и др.).

Согласно ст. ст. 252 и 254 ГК РФ раздел общего имущества между супругами возможен после предварительного определения доли каждого из них на общее имущество, т.е. после перевода его в долевую собственность.

По общему правилу доли супругов признаются равными, но в своем соглашении они могут предусмотреть иное их соотношение. Суд также может отойти от принципа равенства долей.

Раздел имущества может быть произведен добровольно путем заключения супругами соглашения о разделе общего имущества супругов. Соглашение заключается в простой письменной форме, по желанию супругов оно может быть нотариально удостоверено.

В этом соглашении супруги могут определить доли каждого из них в праве собственности на общее имущество, либо определить доли и указать конкретные предметы, которые переходят в собственность каждого из них. Целесообразно также указать порядок и сроки передачи имущества, а также размер денежной компенсации

¹ Приобретая имущество для ребенка за счет общих средств супругов, последние заключают договор в пользу третьего лица – своего ребенка (ст. 430 ГК РФ). Как только ребенок выражает намерение воспользоваться или распорядиться данным имуществом, у него возникает право собственности на него. Именно поэтому вещи, приобретенные супругами для ребенка, должны передаваться ему. А поскольку законными представителями ребенка являются его родители и ребенок должен проживать хотя бы с одним из них, то его имущество не подлежит разделу между супругами и передается без компенсации тому из супругов, с которым проживает ребенок.

за имущество, которое переходит в собственность одного из супругов, если стоимость этого имущества превышает его долю. Если супруги определяют только доли в праве собственности, то они могут обратиться к нотариусу, который выдаст одному из них или им обоим свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе, нажитом за время брака (ст. 74 Основ законодательства «О нотариате»)¹.

В. Н. Полозов и Е. В. Ионова приводят некоторые особенности применения соглашения о разделе имущества супругов при наличии у них брачного договора:

...наличие между супругами действующего брачного договора, в котором согласован режим собственности на все имущество (как имеющееся, так и будущее), исключает возможность раздела общего имущества по договору (соглашению) о разделе. В указанной ситуации по смыслу п. 1 ст. 42 СК РФ все имущественные права и обязанности супругов следует определять именно в соответствии с действующим брачным договором. В случае возникновения необходимости раздела имущества, на которое брачным договором установлен режим совместной собственности, супругам следует руководствоваться положениями брачного договора. Если же брачным договором не предусмотрен порядок такого раздела, стороны должны своим соглашением изменить условия договора с соблюдением нотариальной формы... не допускается изменение условий брачного договора путем подписания соглашения о разделе имущества. Заключение соглашения о разделе общего имущества супругов в рассматриваемой ситуации возможно, только если действие брачного договора прекратилось... и таким договором не был предусмотрен порядок прекращения режима общей совместной собственности².

При недостижении супругами соглашения о размере их долей, способе и условиях раздела общего имущества спор разрешается в судебном порядке. В суд с соответствующим требованием может обратиться сам супруг, опекун супруга, признанного недееспособным, прокурор, кредитор супруга.

Как уже отмечалось, соглашение или требование о разделе общего имущества супругов может быть представлено или заявлено в

¹ Об основаниях и порядке выдачи такого свидетельства см.: Зайцева Т. И. Защита семейных прав в нотариальной практике // Бюллетень нотариальной практики. 2003. № 4.

² Полозов В. Н., Ионова Е. В. О соотношении понятий брачного договора и соглашения о разделе общего имущества супругов // Юрист. 2002. № 11.

бракоразводном процессе. В первом случае суд проверяет, не нарушает ли соглашение интересы каждого из супругов. Во втором случае суд выясняет, затрагивает ли раздел имущества интересы третьих лиц (например, когда имущество является собственностью жилищно-строительного кооператива, член которого еще полностью не внес свой паевой взнос, в связи с чем не приобрел право собственности на данное имущество, выделенное ему кооперативом в пользование), и на основании этого решает вопрос о выделении данного требования в отдельное производство и привлечении третьих лиц к участию в деле.

Спор рассматривается в порядке искового производства. В ходе его рассмотрения подлежат установлению следующие юридически значимые факты: период брака; основания и момент возникновения общей собственности; состав, вид и стоимость имущества; его оборотоспособность и место нахождения; наличие или отсутствие обременений имущества правами третьих лиц; основания для изменения режима; основания для отступления от принципа равенства долей, перечень имущества, передаваемого каждому из супругов¹. Супруги должны доказать перечисленные обстоятельства, при этом используя доказательства, полученные в предусмотренном законом порядке. Ими могут быть свидетельство о заключении брака, договор и (или) платежные документы о приобретении (совместном создании, переработке) имущества, свидетельство о государственной регистрации права на недвижимое имущество, выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним; договор банковского вклада, выписка из реестра акционеров о наличии, виде, количестве и стоимости акций, принадлежащих супругу (ам), и дате возникновения права и др.

Первоначально судом определяются идеальные доли, т.е. доли каждого из супругов в праве собственности на общее имущество.

Доли супругов признаются равными, при этом размер доходов каждого из супругов не влияет на размер доли. Иное соотношение долей может быть установлено договором между супругами.

В отдельных случаях суд может отступить от начала равенства долей, учитывая интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов. Под интересами детей подразумеваются интересы, связанные с их воспитанием и обеспечением

¹ См. подробнее: Беспалов Ю. Разбирательство дел о разделе общего имущества супругов // Российская юстиция. 2002. № 9.

ем жильем, одеждой и т.д. Под заслуживающими внимания интересами одного из супругов понимаются, в частности, случаи:

- когда супруг без уважительных причин не получал доходов. Сюда не относится случай, когда супруги обоюдно приняли решение о том, что один из них не будет работать;
- когда супруг расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи (например, злоупотреблял спиртными напитками или наркотическими средствами, участвовал в азартных играх и лотереях, занимался дорогостоящим видом спорта);
- когда один из супругов по состоянию здоровья или по иным не зависящим от него обстоятельствам (например, обучение в вузе, нахождение на срочной военной службе, уход за ребенком, невозможность найти работу) лишен возможности получать доход от трудовой деятельности.

Суд обязан привести в решении мотивы отступления от начала равенства долей супругов в их общем имуществе.

После определения долей в праве суд по требованию супругов производит натуральный раздел имущества, т. е. определяет, какое конкретное имущество передается каждому из супругов согласно присужденным долям.

Если после фактического прекращения семейных отношений и ведения общего хозяйства супруги совместно имущество не приобрели, суд в соответствии с п. 4 ст.38 СК РФ может произвести раздел лишь того имущества, которое являлось их общей совместной собственностью ко времени прекращения ведения общего хозяйства.

Раздел имущества производится попредметно и в стоимостном выражении.

Стоимость имущества, подлежащего разделу, определяется на время рассмотрения дела в суде. Это позволяет учитывать, с одной стороны, степень износа и утраты потребительской стоимости имущества (например, автомобиля, эксплуатируемого в течение 3 лет), а, с другой, возможность роста стоимости имущества вследствие инфляции и конъюнктуры рынка (например, стоимость жилых помещений как на первичном, так и на вторичном рынке за последние годы возросла).

В тех случаях, когда будет установлено, что один из супругов произвел отчуждение общего имущества или израсходовал его по своему усмотрению вопреки воле другого супруга и не в интересах семьи, либо скрыл имущество, при разделе будет учитываться это имущество или его стоимость. Например, если супруга для того,

чтобы избежать раздела денежных средств, нажитых в период брака, без согласия супруга внесла их во вклад на имя своего ребенка от предыдущего брака, то потраченные деньги также будут учитываться при разделе имущества, а супруга должна будет выплатить соответствующую компенсацию супругу.

В случае, если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация.

При попредметном разделе имущества учитываются прежде всего пожелания самих супругов в зависимости от их профессиональной деятельности, состояния здоровья, привычек, нуждаемости в использовании именно этого имущества в силу возраста, наличия детей и других членов семьи. Например, если супруга является профессиональной швеей, то ей будет передано швейное оборудование, материалы и фурнитура, приобретенные в период брака, а супругу – иное имущество или соответствующая компенсация.

В ряде случаев выдел доли в натуре невозможен без несоразмерного ущерба имуществу. Под таким ущербом понимают невозможность использования имущества по целевому назначению, существенное ухудшение его технического состояния либо снижение материальной или художественной ценности, неудобство в пользовании и т.п. (например, автомобиль, гараж, однокомнатная квартира, коллекция картин, монет, библиотеки, доля в уставном капитале хозяйственного товарищества или общества). Так, выдел доли в праве на отдельную квартиру допустим, если имеется техническая возможность передачи супругу изолированной части не только жилых, но и подсобных помещений (кухни, коридора, санузла и др.), оборудования отдельного входа¹.

Если выдел доли в натуре невозможен, допускается три варианта решения этой проблемы. Первый – одному из супругов передается неделимое имущество, а другому – выплачивается стоимость его доли. Выплата компенсации вместо выдела доли в натуре допускается с согласия супруга. В случаях, когда его доля незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в

¹ См.: п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации «О приватизации жилого фонда в Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1993. № 11. С. 2.

использовании общего имущества, суд может и при отсутствии его согласия обязать другого супруга выплатить ему компенсацию. С получением компенсации супруг утрачивает право на долю в общем имуществе. Второй вариант – возмездное отчуждение неделимого имущества третьему лицу и раздел полученных денежных средств между супругами. Например, выход супруга-участника из состава участников юридического лица, передача его права участия третьему лицу в соответствии с учредительными документами и раздел полученных денежных средств между супругами¹. Третий вариант – определение порядка пользования неделимым имуществом, если этот порядок не установлен соглашением сторон. Разрешая такое требование, суд учитывает фактически сложившийся порядок пользования имуществом, который может точно не соответствовать долям в праве общей собственности, нуждаемость каждого из супругов в этом имуществе и реальную возможность совместного пользования. В рассмотренном случае суд вправе по просьбе истца определить порядок пользования квартирой.

Общие долги супругов при разделе имущества распределяются между ними пропорционально присужденным им долям.

Если брачным договором изменен установленный законом режим совместной собственности, то суду при разрешении спора о разделе имущества супругов необходимо руководствоваться условиями такого договора. При этом условия брачного договора о режиме совместного имущества, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение (например, один из супругов полностью лишается права собственности на имущество, нажитое в период брака), могут быть признаны судом недействительными по требованию этого супруга.

В резолютивной части решения суд указывает, какое конкретно имущество передается каждому из супругов; стоимость имущества, в т.ч. каждой вещи; размер компенсации, если она выплачивается; размер долей в праве собственности на имущество, которое не подлежит разделу; указание о прекращении права общей совместной собственности на это имущество и другие постановления в соответствии с заявленным иском.

Раздел общего имущества супругов, произведенный в период брака, означает прекращение права совместной собственности на него. Та часть имущества, которая не была разделена, а также иму-

¹ См.: Антокольская М. В. С. 154–155.

щество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют их совместную собственность.

1.4. Алиментное соглашение супругов и решение суда о взыскании алиментов

Алиментные обязательства супругов могут возникнуть на основании двух юридических фактов: соглашения об уплате алиментов и решения суда о взыскании алиментов на содержание одного из супругов.

Соглашение об уплате алиментов – договор супругов о размере, условиях и порядке выплаты средств на содержание супруга-получателя алиментов.

Говоря об алиментном соглашении как о юридическом факте, установлению подлежат субъектный состав, форма и содержание договора.

Сторонами соглашения могут быть супруги, т.е. женщина и мужчина, состоящие в браке, имеющем юридическую силу на территории РФ.

Соглашение об уплате алиментов самостоятельно может заключить лицо, достигшее возраста 18 лет, и несовершеннолетний супруг, поскольку после вступления в брак он приобретает полную дееспособность. Лицо, ограниченное в дееспособности, может заключить соглашение с письменного согласия законного представителя, а от имени недееспособного супруга соглашение заключает его опекун (ст. 99 СК РФ).

По форме алиментное соглашение должно быть письменным с нотариальным удостоверением. Оно составляется в виде одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы соглашения влечет его ничтожность. Однако последствия, предусмотренные п.п. 2 и 4 ст. 165 ГК РФ, к нему не применяются. Такой вывод следует из нормы п. 1 ст. 100 СК РФ.

Содержание соглашения об уплате алиментов образуют его существенные условия. К ним относятся условие о предмете договора; условия, названные в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида; а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Предмет алиментного соглашения – обязательство супруга, обязанного уплачивать алименты, по предоставлению средств на со-

держание супруга–получателя алиментов. Необходимыми условиями соглашения являются размер алиментов, способы и порядок их уплаты (ст.ст. 103 и 104 СК РФ).

Итак, содержание алиментного соглашения составляют следующие условия:

1. Размер алиментов. При определении размеров алиментов не должны нарушаться интересы недееспособного супруга, иначе соглашение может быть признано недействительным (ст. 102 СК РФ).
2. Способы уплаты алиментов. Алименты могут быть установлены в денежной сумме, определяемой в виде процентов к заработку и (или) доходу, либо в твердой денежной сумме, уплачиваемой периодически или единовременно, либо путем предоставления имущества. Супруги могут предусмотреть и другие способы уплаты алиментов. Возможно также сочетание различных способов (например, уплата алиментов в твердой денежной сумме два раза в год с одновременным предоставлением какого-либо имущества).
3. Порядок уплаты алиментов. Конкретные формы уплаты алиментов могут быть весьма разнообразными. Например, путем передачи плательщиком наличных денежных средств или имущества (продуктов питания, одежды, обуви, медикаментов и т.п.) непосредственно получателю либо путем перечисления (занесения) денежных средств на банковский счет супруга–получателя алиментов, а также посредством почтового перевода. Алименты, как правило, начинают выплачиваться с момента заключения соглашения, но соглашением может быть предусмотрен и другой момент.
4. Порядок индексации алиментов. Стороны могут предусмотреть любой способ индексации. Например, индексация в процентном отношении к сумме алиментов или в твердой денежной сумме, производимая ежегодно. Если в соглашении способ индексации не предусмотрен, то будут действовать положения ст. 117 СК РФ: индексация будет производиться пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.
5. Ответственность за нарушение условий соглашения. Например, уплата неустойки в определенном размере на сумму несвоевременно выплаченных алиментов.

В соглашении могут быть предусмотрены и другие условия: срок действия соглашения, основания прекращения его действия, основания и порядок его изменения и расторжения.

Соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа. Это означает, что для принудительного взыскания алиментов

достаточно направить соглашение судебному приставу-исполнителю или непосредственно администрации предприятия, где работает алиментоплательщик.

Глава 16 СК РФ подробно не регулирует порядок заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным соглашения об уплате алиментов, а отсылает к нормам Гражданского кодекса РФ, регулирующим те же самые вопросы в отношении сделок.

В настоящее время алиментное соглашение заключается у нотариуса в личном присутствии каждого из супругов. Соглашение считается заключенным и вступает в силу со дня обличения его в письменную нотариальную форму.

Соглашение об уплате алиментов действует и становится обязательным для сторон с момента вступления его в силу. До этого момента возможен отказ от недействующего договора. При этом супруги вправе установить, что условия заключенного ими соглашения применяются к их отношениям, возникшим до его заключения, т.е. предусмотреть его действие с обратной силой.

Соглашение должно исполняться надлежащим образом в соответствии с его условиями и требованиями закона либо лично супругами, либо их представителями. Односторонний отказ от его исполнения не допускается.

В любое время алиментное соглашение может быть изменено или расторгнуто. Порядок его изменения и расторжения состоит в следующем.

Один из супругов обращается к другому с предложением изменить или расторгнуть соглашение. При наличии взаимного согласия они заключают соглашение об его изменении или расторжении. При этом основанием для изменения или расторжения договора могут быть различные обстоятельства. Соответствующее соглашение супругов должно быть совершено в письменной нотариальной форме. Договорные обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения сторонами соответствующего соглашения, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора.

Требование об изменении (расторжении) договора может быть заявлено супругом в суд только после получения отказа другого супруга от предложения изменить (расторгнуть) договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок.

Основаниями для изменения (расторжения) соглашения в судебном порядке являются:

- его существенное нарушение другой стороной. Например, супруг уклоняется от предоставления средств на содержание своей супруге;
- иные случаи, предусмотренные ГК РФ, законом или договором. В связи с этим целесообразно в соглашении предусмотреть конкретные обстоятельства, которые являются основаниями для его изменения (расторжения). Например, болезнь или нетрудоспособность супруга-алиментоплательщика, потеря им работы. Иным случаем, предусмотренным ГК РФ, является существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451). Иным случаем, предусмотренным СК РФ, является существенное изменение материального или семейного положения сторон (п. 4 ст. 101 СК РФ). Например, нетрудоспособность алиментоплательщика, или ситуация, когда супруга устроилась на высокооплачиваемую работу, а муж-алиментоплательщик получает меньший по сравнению с ней доход.

В этом случае договорные обязательства считаются измененными или прекращенными с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

В обоих случаях при изменении соглашения обязательства сторон сохраняются в измененном виде (например, изменен установленный размер алиментов), а при его расторжении обязательства сторон прекращаются (например, освобождение лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты). Правовые последствия наступают лишь на будущее время.

Помимо расторжения алиментного соглашения, его действие прекращается вследствие истечения срока, на который оно было заключено, либо наступления отменительного условия, а также вследствие смерти супруга или объявления его умершим.

Соглашение об уплате алиментов является недействительным, если оно заключено с нарушением требований закона. Для недействительности договора необходимо наличие основания, которое установлено ГК РФ или СК РФ.

Недействительный договор не порождает юридических последствий, которые стороны предполагали достигнуть, заключая договор. При этом он влечет последствия недействительности договора. Учитывая односторонний характер алиментного соглашения, к последствиям недействительности относят:

- восстановление прежнего состояния. Супруг-получатель алиментов должен вернуть другой стороне все полученное по соглашению в натуре, а если это невозможно – возместить его стоимость в деньгах. Обратное взыскание возможно, если соглашение было заключено под влиянием обмана, угрозы или насилия со стороны получателя алиментов (п. 2 ст. 116 СК РФ). При этом не допускается обратное взыскание, если соответствующие действия были совершены опекуном недееспособного супруга;
- право соответствующей стороны требовать возмещения убытков, понесенных вследствие недействительности соглашения.

Наличие положения п. 2 ст. 116 СК РФ привело к возникновению абсурдной ситуации. Если супруги заключили алиментное соглашение с целью противной основам правопорядка или нравственности, то в соответствии со ст. 169 ГК РФ должна применяться односторонняя реституция или взыскание всего полученного сторонами или причитавшегося со сторон по соглашению в доход Российской Федерации. Поскольку обратное взыскание возможно только, если соглашение было заключено под влиянием обмана, угрозы или насилия со стороны получателя алиментов (п. 2 ст. 116 СК РФ), то последствия, предусмотренные ст. 169 ГК РФ, не применяются. Следовательно, цель, поставленная сторонами при заключении недействительного соглашения, будет достигнута. Представляется, что необходимо в п. 2 ст. 116 СК РФ внести соответствующие изменения. В этом случае последствием недействительности алиментного соглашения будет также взыскание всего полученного алиментополучателем или причитавшегося ему по соглашению в доход Российской Федерации (при наличии умысла у обеих сторон). Если умысел был лишь у алиментополучателя, то последствием недействительности соглашения будет восстановление прежнего состояния, т.е. он должен будет вернуть другой стороне все полученное по соглашению в натуре, а если это невозможно – возместить его стоимость в деньгах. Если умысел был лишь у алиментоплательщика, то обратное взыскание алиментов производиться не будет.

Алиментное соглашение может быть как оспоримым, так и ничтожным.

Ничтожными являются алиментные соглашения, не соответствующие требованиям закона или иных правовых актов (например, если не соблюдена его нотариальная форма) и заключенные с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности; мнимое и притворное алиментное соглашение (например, соглаше-

ние, заключенное с целью убедить суд, что один из супругов не имеет достаточных средств на содержание другого лица, имеющего право на получение от него алиментов¹); соглашение, заключенное с гражданином, признанным судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Оспоримыми являются алиментные соглашения, заключенные без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, и дееспособным супругом, не способным понимать значение своих действий или руководить ими в момент его заключения; соглашения, заключенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, и под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных условиях, чем другая сторона воспользовалась; алиментное соглашение, по которому существенно нарушаются интересы недееспособного супруга-получателя алиментов.

Применение последствий ничтожного договора, признание оспоримого договора недействительным и применение последствий его недействительности осуществляются только судом в порядке искового производства. В первом случае требование может быть предъявлено в суд любым заинтересованным лицом, а во втором – лишь лицом, указанным в законе. Например, по последнему основанию требование в суд о признании недействительным оспоримого соглашения может быть заявлено опекуном недееспособного супруга, органом опеки и попечительства, прокурором.

Суд в своем решении может признать договор недействительным либо с момента его заключения, либо с момента вступления в законную силу судебного решения.

При отсутствии между супругами соглашения об уплате алиментов взыскание алиментов производится судом в порядке искового производства. С соответствующим требованием может обратиться сам супруг, опекун супруга, признанного недееспособным, прокурор. Иск может быть подан в суд по месту жительства как ответчика, так и истца (ст. 28, п. 3 ст. 29 ГПК РФ). На алиментные обязательства не распространяется срок исковой давности.

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 241.

Суд выносит решение о взыскании алиментов с супруга при наличии следующих условий:

1. Получателем алиментов будет.

- нетрудоспособный нуждающийся супруг. Нетрудоспособным признается супруг, достигший пенсионного возраста или являющийся инвалидом I, II, III группы. Нуждаемость определяется путем сопоставления доходов супруга и расходов на его необходимые потребности. Нуждаемость констатируется в том случае, если разница между ними меньше уровня прожиточного минимума;
- жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка (независимо от трудоспособности и нуждаемости);
- нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

2. Супруг – будущий алиментоплательщик отказывается материально поддерживать другого супруга.

3. Между супругами отсутствует алиментное соглашение о содержании супруга, обратившегося в суд. Например, данное соглашение вообще не заключалось, либо оно расторгнуто, прекратило свое действие или признано недействительным.

4. Супруг – будущий алиментоплательщик обладает необходимыми средствами для содержания другого супруга. Под наличием средств, необходимых для уплаты алиментов, понимают такой уровень обеспеченности, при котором супруг после выплаты алиментов другому супругу и средств иным лицам, которые находятся на его иждивении, сам окажется обеспеченным в размере не менее прожиточного минимума¹. При этом не имеет значения его трудоспособность и достижение им совершеннолетия, но учитывается наличие детей от предыдущего брака и других близких родственников, которым он должен предоставлять содержание.

5. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства. Здесь можно выделить две ситуации. Первая – освобождение судом супруга от обязанности по содержанию нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга в силу следующих обстоятельств (ст. 92, п. 2 ст. 119 СК РФ):

¹ См.: там же. С. 263, 264.

- наступление нетрудоспособности нуждающегося в помощи супруга в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления;
- непродолжительность пребывания супругов в браке;
- совершение умышленного преступления в отношении будущего плательщика алиментов¹;
- недостойное поведение в семье супруга, требующего выплаты алиментов (в частности, злоупотребление истцом спиртными напитками или наркотическими средствами, жестокое отношение к членам семьи, иное аморальное поведение в семье).

При этом суд учитывает, когда было совершено умышленное преступление либо имели место факты недостойного поведения в семье, характер, тяжесть и последствия их совершения, а также дальнейшее поведение истца.

Вторая - утрата права на алименты в силу следующих обстоятельств:

- достижение ребенком возраста трех лет;
- достижение ребенком-инвалидом возраста восемнадцати лет;
- признание судом восстановления трудоспособности супруга - будущего получателя алиментов;
- признание судом прекращения нуждаемости в помощи будущего получателя алиментов. Так, помещение супруга в дом инвалидов на государственное обеспечение либо передача его на обеспечение частных лиц (например, заключение договора пожизненного содержания с иждивением).

Алименты присуждаются с момента обращения в суд. Согласно п. 2 ст. 107 СК РФ алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах 3 лет с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие

¹ Под преступлением в судебной практике понимают любое умышленное преступление против жизни, здоровья, свободы, чести и достоинства, половой неприкосновенности, иных прав ответчика, а также против его собственности, что должно быть подтверждено вступившим в законную силу приговором суда. См.: п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 1.

уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты. Например, отказ от предложения супруга заключить алиментное соглашение.

При разрешении спора об алиментах суд может вынести постановление о взыскании алиментов с момента вынесения судебного решения и до вступления его в законную силу. Такая мера направлена на обеспечение алиментополучателей средствами, необходимыми для жизни, поскольку на практике бывает, что рассмотрение дел в судах затягивается на продолжительные сроки.

В своем решении суд определяет размер алиментов в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. При определении размера алиментов суд исходит из обеспечения истцу прожиточного минимума, если это позволяют средства супруга. При этом он учитывает материальное и семейное положение супругов (наличие других лиц, находящихся на иждивении супругов, уровень их доходов) и другие заслуживающие внимания интересы сторон (продолжительность брака, возраст супругов, состояние их здоровья и др.). В целях индексации размер алиментов устанавливается судом в твердой денежной сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда.

Размер алиментов, установленный в судебном порядке, может быть изменен судом по требованию любой из сторон, если изменилось материальное или семейное положение одной из сторон. Суд может также освободить плательщика алиментов от их уплаты.

Алиментное обязательство супругов, возникшее в силу решения суда о взыскании алиментов, прекращается вследствие смерти одного из супругов, а также на основании решения суда об объявлении его умершим, об освобождении супруга от обязанности по содержанию нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга, о признании утраты права на алименты.

§ 2. Личные неимущественные отношения супругов

Личные неимущественные правоотношения супругов – урегулированные нормами права отношения между супругами по поводу нематериальных благ.

Перечень нематериальных благ содержится в ст. 150 ГК РФ. К ним относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, неприкосновенность част-

ной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага. Л. О. Красавчикова подразделяет нематериальные блага на две группы: права, обеспечивающие физическое существование граждан (право на жизнь, здоровье, благоприятную окружающую среду и т.п.), и права, обеспечивающие социальное существование человека (право на имя, честь, достоинство, личную и семейную тайну, свобода передвижения)¹.

Поскольку нематериальные блага невозможно измерить ни экономическими, ни физическими, ни другими показателями, поэтому личные неимущественные отношения супругов не имеют экономического содержания и не носят материального характера.

Несмотря на то, что личные неимущественные отношения являются преобладающими в семье, поскольку определяются самой сущностью брака, основанного, как правило, на любви, взаимопонимании и взаимоуважении, большинство из них находятся за рамками правового регулирования.

Личные права и обязанности супругов неразрывно связаны с их личностью, а поэтому они неотчуждаемы и непередаваемы никаким способом: ни по соглашению, ни в порядке универсального правопреемства, ни другим способом.

Семейный кодекс РФ закрепляет следующие личные неимущественные права:

1. Право супруга на выбор рода занятий, профессии, места пребывания и жительства. Это означает, что каждый супруг, руководствуясь своими способностями, интересами, возможностями и имеющимися познаниями, самостоятельно выбирает сферу своей трудовой и творческой деятельности. Другой супруг может дать только советы и рекомендации по этому вопросу, но его мнение и возражения правового значения не имеют.

Право на свободный выбор места жительства и места пребывания означает, что супруги не обязаны проживать совместно или следовать друг за другом при изменении одним из супругов места жительства (например, в связи с зачислением на государственную должность или учебой в другой местности).

¹ См.: Красавчикова Л. О. Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве РФ. – Екатеринбург, 1994. С. 53-76.

Сюда же можно отнести и право супруга на выбор гражданства. Независимость выбора супругом гражданства от желания другого супруга предусмотрена ст. 8 Федерального закона «О гражданстве в Российской Федерации»: заключение или расторжение брака между гражданином РФ и лицом, не имеющим гражданства РФ, не влечет за собой изменение гражданства указанных лиц; изменение гражданства одним из супругов не влечет за собой изменение гражданства другого супруга.

Этим правам каждого из супругов соответствует обязанность другого супруга не чинить препятствий в осуществлении первым своих личных неимущественных прав.

2. Право супруга на расторжение брака (п. 2 ст. 16 СК РФ). Как уже не раз отмечалось, одним из принципов семейного права является добровольность брачного союза. Это означает, в частности, недопустимость принудительного состояния в браке, поэтому оба супруга наделены правом расторгнуть брак в любое время.

На другом супруге лежит обязанность не препятствовать в реализации этого права (например, путем уклонения от расторжения брака в органе загса, несмотря на отсутствие возражений по поводу развода).

3. Право супруга на назначение его в качестве опекуна (попечителя) ребенка. Этому праву также соответствует обязанность другого супруга не чинить препятствий в осуществлении указанного права, поскольку решение органом опеки и попечительства принимается с учетом того, как к ребенку относятся члены семьи будущего опекуна (попечителя) (п. 2 ст. 146 СК РФ).

4. Право супруга на усыновление (удочерение) ребенка. Этому праву соответствует обязанность другого супруга не чинить препятствий в осуществлении данного права (например, путем уклонения от дачи согласия (либо несогласия) на усыновление ребенка).

Поскольку усыновление ребенка одним из супругов возможно только при наличии согласия другого супруга (п. 1 ст. 133 СК РФ), то у последнего есть личное неимущественное право на дачу такого согласия либо на отказ в нем. На супруге, осуществляющем усыновление, лежит обязанность не оказывать противоправного воздействия и не злоупотреблять иными своими супружескими правами в целях получения такого согласия.

5. Право супругов на совместное решение вопросов жизни семьи: вопросов материнства, отцовства, воспитания и образования детей, распределения семейного бюджета, приобретения имущества и других.

В п. 3 ст. 31 СК РФ также предусмотрена обязанность супругов строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

Последние право и обязанность носят декларативный характер, поскольку законодательство не предусматривает механизмов их принудительной реализации и возможности применения санкций за их нарушение. Ведь если один из супругов присвоил себе право на решение вопросов жизни семьи, то закон не знает действенного способа принудить супругов решать их совместно. Обязать супруга уважать другого супруга также невозможно, поскольку это относится к сфере чувств и может не иметь объективного выражения. Если же неуважение получило объективную форму, то здесь уже будут применяться нормы уголовного, а не семейного права.

Однако в ряде случаев нарушение таких прав и несоблюдение обязанностей может оказать негативное воздействие на супруга-нарушителя. Так, согласно ст. 92 СК РФ в случае недостойного поведения в семье нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга суд может освободить другого супруга от обязанности по его содержанию.

Еще одним личным неимущественным правом супругов является право на выбор фамилии при заключении и расторжении брака. Каждый из супругов сам решает вопрос о том, какую ему (ей) иметь фамилию, независимо от согласия другого супруга или третьих лиц (например, своих родителей или других родственников). На другом супруге лежит обязанность не оказывать противоправного воздействия и не злоупотреблять иными своими правами в целях получения нужного решения.

Супруги при заключении брака по своему желанию выбирают общую фамилию либо каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию. В качестве общей фамилии супругов может быть записана фамилия одного из супругов или, если иное не предусмотрено законом субъекта РФ, фамилия, образованная посредством присоединения фамилии жены к фамилии мужа. Общая фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом. В случае расторжения брака каждый из супругов вправе сохранить фамилию, которую он приобрел, вступая в брак, или восстановить свою добрачную фамилию независимо от согласия другого супруга.

Перемена фамилии в период брака или после его расторжения осуществляется в общем порядке, предусмотренном Федеральным законом «Об актах гражданского состояния».

§ 3. Имущественные отношения супругов

Имущественные правоотношения супругов – урегулированные нормами права отношения между супругами по поводу имущества, нажитого в период брака.

В отличие от личных неимущественных отношений большинство из них регулируются семейным и гражданским правом. Исключение составляют, как правило, имущественные отношения, носящие бытовой характер (например, обязанность по покупке продуктов питания, по оплате квартиры и др.).

Имущественные отношения супругов можно подразделить на две группы: отношения супружеской собственности и обязательства супругов по взаимному содержанию, включая алиментные обязательства.

3.1. Отношения супружеской собственности

В Российской Федерации различают законный и договорный режимы имущества супругов. Законным режимом имущества супругов является режим, установленный ст. 256 ГК РФ и главой 7 СК РФ. Договорным режимом имущества супругов является режим, определенный их брачным договором. При этом законный режим действует в том случае, если брачным договором не установлено иное.

Законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности. Его сущность состоит в том, что каждый из супругов имеет равное с другим супругом право на владение, пользование и распоряжение принадлежащим им имуществом. Одновременно на каждом из них лежит обязанность воздерживаться от ущемления права другого супруга. Имущество представляется собой единое целое, доли супругов в праве совместной собственности не определены, поэтому они выступают в гражданских правоотношениях с третьими лицами как единый субъект правоотношения.

В состав общего имущества супругов входит любое нажитое ими в период брака движимое и недвижимое имущество, которое в силу закона может быть объектом права собственности граждан и которое имеется у них в наличии либо находится у третьих лиц.

Говоря в этом случае о браке, необходимо помнить, что в России имеет юридическую силу не только брак, зарегистрированный в органах загса, но также в установленных законом случаях брак, заключенный по религиозным обрядам, и фактические брачные отноше-

ния. Поэтому режим общей совместной собственности супругов распространяется на имущество, приобретенное совместно лицами, состоящими в религиозном браке, а также лицами, состоявшими в фактических брачных отношениях, до вступления в силу Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г.

М. В. Антокольская отмечает:

Существует презумпция того, что все имущество, приобретенное в течение брака, относится к общей собственности. Из этой презумпции вытекают два вывода. Во-первых... лицо, которое настаивает на исключении такого имущества из общности... должно предоставить доказательства. Во-вторых, все виды имущества, приобретенного в течение брака, считаются общими независимо от того, включен законом тот или иной объект в перечень имущества или нет. Для того чтобы исключить тот или иной вид имущества, наоборот, необходимо прямое указание закона на то, что данная категория имущества является раздельной собственностью одного из супругов¹.

При отнесении имущества к совместной собственности супругов должны учитываться три момента: момент приобретения или создания имущества (в период брака либо после прекращения семейных отношений, до или после брака); источник приобретения или создания имущества (общие средства и совместный труд супругов, личные средства и личный труд супруга, безвозмездные сделки); назначение имущества (может ли оно использоваться обоими супругами, только одним из них, либо только детьми).

Совместной собственностью супругов являются следующие нажитые в период брака виды имущества:

- доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности. Доход может быть выражен как в денежной, так и натуральной форме. Согласно ст. 131 Трудового кодекса РФ допускается выплата заработной платы в неденежной форме, но не более 20% от общей суммы заработка. Поэтому общей совместной собственностью является имущество, которое супруг получил на работе в качестве оплаты за свой труд, премии и поощрения, а также имущество, которое он получил на льготных условиях за труд (например, автомобиль по льготной цене);
- полученные пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения;

¹ Антокольская М. В. Указ соч. С. 143-144.

- движимое и недвижимое имущество, приобретенное за счет общих доходов супругов и (или) созданное совместным трудом супругов¹;
- движимое и недвижимое имущество, поступившее в собственность обоих супругов по безвозмездным сделкам. Например, аудиотехника как свадебный подарок обоим супругам;
- права требования, выраженные в ценных бумагах, паях, вкладах, долях в капитале, внесенные в кредитные и иные коммерческие организации за счет общих доходов супругов, а также доходы по ним². Например, дивиденды по акциям, приобретенным супругом в результате его трудового участия на приватизированном предприятии в период брака;
- иные права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи. Например, право на получение квартиры по договору об участии в долевом строительстве и инвестировании денег в строительство жилья;
- имущественные обязанности супругов, возникшие в интересах семьи (общие долги). Например, обязанность оплатить работу по договору подряда на ремонт их общей квартиры;
- любое другое нажитое супругами в период брака имущество: вещи, имущественные права и обязанности.

Супруги приобретают равные права на общее имущество независимо от того, на чье имя оно зарегистрировано или приобретено (например, квартира или гараж, кухонная мебель по договору заказа), или кем из супругов внесены денежные средства (например, денежные средства на счете в банке или внесение пая в кооператив).

Согласно ст. 37 СК РФ к общей совместной собственности супругов может быть отнесено имущество каждого из супругов, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества. Определяющее значение будет иметь соотношение реальной стоимости имущества до и после осуществления таких вложений. Если произведенные вложения не существенно увеличили стоимость имущества, то другой супруг может требовать раздела тех средств, которые были потрачены на произведенные

¹ О правовых проблемах см.: Гарин И., Таволжанская А. Оформление прав собственности супругов // Российская юстиция. 2003 № 7.

² О правовых проблемах см.: Скловский К. И. Права учредителя хозяйственного общества и режим супружеского имущества // Эж-Юрист. 2000. № 10.

улучшения. Например, если за счет общего имущества супругов и личного труда одного из супругов были произведены реконструкция и переоборудование старого автомобиля, который достался другому супругу в дар, в результате чего он стал ретро-автомобилем, то он в целом может быть признан общей совместной собственностью супругов. Если в период брака принадлежащая одному из супругов часть дачного дома была отремонтирована за счет общих средств и ее стоимость существенно увеличилась, то общей совместной собственностью супругов может быть признана часть дома, соответствующая по стоимости произведенным улучшениям.

Не является общим совместным имуществом супругов:

- имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак;
- имущество, полученное каждым из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам. Например, жилое помещение, приобретенное в порядке безвозмездной приватизации жилья, драгоценные ювелирные изделия, подаренные жене мужем;
- денежные выплаты, полученные одним из супругов и имеющие целевое назначение. Например, суммы, выплаченные супругу в возмещение ущерба в связи с утратой им трудоспособности вследствие увечья;
- полученные одним из супругов ценные призы, премии, награды, медали и т.п., которые были присуждены ему за индивидуальные творческие и общественные достижения и не входящие в систему оплаты труда. Например, Государственная премия РФ за достижения в сфере науки и техники;
- имущество, приобретенное хотя и во время брака, но на личные средства супруга либо на средства, полученные от реализации его личного имущества. Например, автомобиль, приобретенный на деньги, полученные от продажи имущества, полученного в наследство;
- вещи индивидуального пользования, за исключением драгоценностей и предметов роскоши¹, приобретенные в период брака за счет общих средств супругов;

¹ Согласно ст. 1 Федерального закона от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» ценностями являются драгоценные металлы и (или) драгоценные камни. К драгоценным металлам относятся золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий,

- вещи, которые были приобретены супругами исключительно для удовлетворения потребностей ребенка (одежда, обувь, школьные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и др.). Такой вывод следует из совместного толкования п.п. 2 и 5 ст. 38 СК РФ. Поскольку раздел производится только в отношении общего имущества супругов, а перечисленные виды имущества не подлежат разделу в силу п. 5 ст. 38, то, следовательно, данное имущество не входит в состав общего имущества супругов и принадлежит ребенку на праве собственности.
- вклады, внесенные супругами за счет общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей, поскольку они считаются принадлежащими детям.

Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них. Раздельное проживание, вызванное иными обстоятельствами (например, учебой в другой местности, длительной командировкой), не может послужить основанием для такого решения суда.

Равные права на общее имущество имеет не только супруг, который наравне с другим супругом или в определенной части участвовал в приобретении и создании имущества, но и супруг, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода. К таким причинам относятся болезнь, инвалидность, невозможность трудоустройства, учеба и др.

родий, рутений и осмий). Они могут находиться в любом состоянии, виде, а также в сырье, сплавах, полуфабрикатах, промышленных продуктах, химических соединениях, ювелирных и иных изделиях, монетах, ломе и отходах производства и потребления. Драгоценные камни – природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также природный жемчуг в естественном и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования // Собрание законодательства РФ. № 13. Ст. 1463; 2000. № 2. Ст. 144.

Понятие «предмет роскоши» в законодательстве не раскрыто, поскольку носит относительный и оценочный характер. Вопрос о том, является ли вещь предметом роскоши для семьи, разрешается судом в каждом конкретном случае исходя из доходов и уровня жизни семьи. Как правило, к ним относятся произведения искусства, антикварные и уникальные изделия, коллекции, которые не являются необходимыми для удовлетворения повседневных потребностей супругов.

Режим совместной собственности супругов означает, что владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по их обоюдному согласию.

Совершать сделки по распоряжению общим имуществом супруги могут как совместно, так и каждый из них в отдельности. В последнем случае предполагается, что супруг действует с согласия другого супруга, поэтому контрагенту в сделке не нужно требовать доказательств такого согласия. Однако сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению таким имуществом, может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга только по его требованию и только в случаях, если доказано, что другая сторона в сделке действовала недобросовестно, т. е. знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки. Эта сделка является оспоримой на основании ст. 168 ГК РФ.

Семейным кодексом РФ срок исковой давности по этому требованию не установлен. Поскольку норма об оспоримости сделки воспроизведена в п. 3 ст. 253 ГК РФ, то действуют правила Гражданского кодекса РФ об исковой давности. Иск может быть предъявлен в течение года со дня, когда супруг узнал или должен был узнать о совершении сделки без его согласия. Сделка признается недействительной с момента ее совершения, и каждая из сторон должна возвратить другой стороне все полученное по ней либо возместить его стоимость в деньгах.

Для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга¹. Причем такое согласие требуется не только при отчуждении недвижимости, но и при ее приобретении. В противном случае супруг вправе требовать признания сделки недействительной в течение

¹ О правовых проблемах см.: Каменецкая М.С. Государственная регистрация гражданско-правовых договоров // Доклады и сообщения IV Международной научно-практической конференции «Правовая реформа: проблемы, коллизии, тенденции развития», 18 мая 2004 г. – М.: МЭСИ, 2004. С. 116–131. Реутов С. И. Правовые особенности удостоверения согласия супруга при совершении сделок // Бюллетень нотариальной практики. 2002. № 1; Скловский К.И. Права учредителя хозяйственного общества и режим супружеского имущества // Эж-Юрист. 2000. № 10.

года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки.

Раздел общего имущества между супругами, а также выдел доли одного из них возможны после предварительного определения доли каждого из них на общее имущество, т.е. после перевода его в долевую собственность. Раздел может быть произведен как по соглашению сторон, а при недостижении его – по решению суда.

В настоящее время режим общей совместной собственности может быть изменен брачным договором, в котором можно предусмотреть как режим общей долевой, так и раздельной собственности супругов, а также смешанный режим.

Как уже отмечалось, выбранный супругами режим собственности может касаться как всего имущества супругов, так и его отдельных частей (например, недвижимого имущества или определенных доходов). Так, в брачном договоре может быть указано, что доходы от использования результатов интеллектуальной деятельности будут принадлежать супругу, который их создал.

Поскольку режим совместной собственности является законным режимом и действует без применения каких-либо дополнительных условий, то он может быть установлен только в отношении имеющегося или будущего имущества, являющегося собственностью каждого из супругов. Иными словами, он может распространяться на имущество, принадлежащее каждому из супругов до вступления в брак либо полученное ими в период брака по безвозмездным сделкам, а также на индивидуальные вещи.

Долевая собственность может быть применена к любому имуществу супругов. Она означает, что имущество находится в общей собственности супругов с определением долей каждого из них. Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению супругов. При этом каждый из них вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом. При возмездном отчуждении доли постороннему лицу второй супруг имеет преимущественное право на приобретение этой доли. Каждый супруг вправе требовать выдела своей доли из общего имущества, а при невозможности совершить выдел доли в натуре – право на выплату ему стоимости его доли другим супругом.

Режим раздельной собственности может быть применен только к имуществу, нажитому супругами в период брака. Он означает, что супруг вправе владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежа-

щим ему имуществом по своему усмотрению. В отношении этого имущества не требуется получения согласия другого супруга на совершение сделок по его распоряжению.

3.2. Обязательства супругов по материальному содержанию

Основаниями для возникновения обязательства супругов по материальному содержанию являются указание в законе и брачный договор. Так, согласно п. 1 ст. 89 СК РФ супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Как уже отмечалось, брачный договор может содержать условия об обязательствах супругов по взаимному содержанию или по содержанию одного из супругов другим.

Алиментные обязательства супругов, являясь разновидностью предыдущего обязательства, возникают на основании соглашения об уплате алиментов или судебного решения о взыскании алиментов.

Обязательства супругов по содержанию прекращаются: с расторжением брака; с прекращением действия брачного договора или алиментного соглашения вследствие их расторжения, истечения срока, на который они были заключены, либо наступления отменительного условия; на основании решения суда об освобождении супруга от обязанности по содержанию нетрудоспособного нуждающегося супруга, о признании утраты права на алименты, об объявлении одного из супругов умершим, а также с его смертью.

Обязательства супругов по содержанию носят длящийся и строго личный характер. Это означает, что исполнение обязанности не может быть передано другому лицу, а право на получение содержания нельзя уступить третьему лицу, оно не может быть предметом залога и предъявляться к зачету. Ни обязанность, ни право не переходят в порядке наследования, поэтому смерть одного из участников этого обязательства влечет его прекращение.

Обязательство супругов по материальному содержанию – правоотношение, в силу которого супруг обязан предоставлять материальное содержание другому супругу, а последний вправе его требовать.

Это обязательство может носить как взаимный (когда у каждого из супругов есть соответствующие право и обязанность), так и односторонний характер (когда у одного супруга есть только обязанность по предоставлению содержания, а у другого – право на его получение).

Как правило, обязательство по содержанию исполняется супругами добровольно в соответствии с условиями брачного договора, если он заключен. При невыполнении супругом возложенной на него обязанности другой супруг может обратиться в суд с требованием об ее исполнении в натуре и применении ответственности за ненадлежащее исполнение, если она предусмотрена брачным договором.

Разновидностью обязательства супругов по содержанию является алиментное обязательство супругов.

Алиментное обязательство – правоотношение, в силу которого супруг обязан предоставлять средства на содержание другого супруга (алименты), а последний вправе требовать их уплаты.

Это обязательство носит односторонний характер. Содержание алиментного обязательства образуют обязанность супруга-плательщика уплатить алименты и право получателя алиментов на их получение.

Алиментное соглашение исполняется в соответствии с его условиями и требованиями закона. Выплата алиментов может осуществляться как добровольно, так и принудительно. Если соглашение не исполняется надлежащим образом, то получатель алиментов может направить его для принудительного исполнения судебному приставу-исполнителю или непосредственно администрации предприятия, где работает алиментоплательщик.

Однако в таком порядке возможно лишь взыскание алиментов и задолженности по ним. Для применения мер ответственности за ненадлежащее исполнение соглашения, если такие предусмотрены, супругу-получателю необходимо обратиться в суд с соответствующим требованием, которое рассматривается в рамках приказного производства.

Исполнение решения суда о взыскании алиментов или алиментного соглашения, как правило, осуществляется администрацией организации по месту работы супруга – плательщика алиментов. Она производит удержание алиментов из его дохода и уплачивает либо переводит их получателю алиментов в течение 3 дней со дня выплаты дохода.

Алименты удерживаются ежемесячно на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или исполнительного листа, выданного на основании соответствующего судебного решения.

Как уже говорилось, алименты удерживаются из доходов супруга-плательщика: из его заработной платы, стипендии, пенсии, воз-

награждения за использование своего авторского права, права на объекты интеллектуальной собственности, пособия по социальному страхованию (например, при временной нетрудоспособности), а также из пособия по безработице. С осужденных, отбывающих наказание в исправительных колониях, колониях-поселениях, тюрьмах, воспитательных колониях, а также с лиц, находящихся в наркологических отделениях психиатрических диспансеров и стационарных лечебных учреждениях, взыскание производится из всего заработка без учета отчислений на возмещение расходов по их содержанию в указанных учреждениях. Если доходов алиментоплательщика недостаточно, взыскание обращается на иное имущество плательщика в очередности, установленной ст. 112 СК РФ: сначала – на денежные средства, находящиеся на счетах в кредитных учреждениях, и на средства, переданные юридическим лицам (исключение составляют договоры, влекущие переход права собственности на эти средства, например, учредительный договор), затем на иное имущество, на которое может быть обращено взыскание по закону. Порядок обращения определен главой VII ГПК РФ и Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве»¹.

Размер удержаний из доходов должника исчисляется из суммы, оставшейся после удержания налогов. При исполнении исполнительного документа с должника может быть удержано не более 50% от заработной платы и приравненных к ней платежей. Это правило не применяется, если в алиментном соглашении указана сумма алиментов, превышающая данный предел. Индексация алиментов производится администрацией организации в соответствии с алиментным соглашением, а при отсутствии такого условия либо взыскании алиментов по решению суда индексация производится пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.

Семейным кодексом РФ допускается взыскание задолженности по алиментам. Если она возникла по вине получателя алиментов (например, непредъявление исполнительного документа), то выплата задолженности возможна только в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению исполнительного листа или алиментного соглашения. Если задолженность возникла по вине плательщика алиментов (например, уклонение от их уплаты), взыскание алиментов производится за весь период.

¹ Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 30. Ст. 3591.

Размер задолженности определяется судебным исполнителем исходя из размера алиментов, определенного решением суда или соглашением об уплате алиментов. При несогласии с определенным размером задолженности любой из супругов может обжаловать действия судебного пристава-исполнителя в предусмотренном законом порядке.

Освобождение от уплаты задолженности по алиментам или уменьшение этой задолженности при уплате алиментов по соглашению сторон возможно по взаимному согласию сторон. Суд вправе по иску лица, обязанного уплачивать алименты, освободить его полностью или частично от уплаты задолженности по алиментам, если установит, что неуплата алиментов имела место в связи с болезнью этого лица или по другим уважительным причинам и его материальное и семейное положение не дает возможности погасить образовавшуюся задолженность по алиментам.

Помимо взыскания задолженности по алиментам, возможно также применение ответственности за несвоевременную уплату алиментов. При выплате алиментов по соглашению супруг-плательщик несет ответственность в соответствии с этим соглашением. При выплате алиментов по решению суда, он несет ответственность в виде уплаты зачетной неустойки в размере 0,1% от невыплаченной суммы за каждый день просрочки, а также возмещения причитающихся убытков (например, расходы, связанные с получением кредита в банке, для обеспечения себя средствами к существованию). И в том, и другом случаях ответственность наступает только при наличии вины. Такая ответственность не может быть возложена на плательщика, если задолженность по алиментам образовалась по вине других лиц, в частности, в связи с несвоевременной выплатой заработной платы, задержкой или неправильным перечислением алиментных сумм банками и т.п.

Алименты не могут быть зачтены другими встречными требованиями, поскольку носят личный характер и предназначены для удовлетворения основных потребностей человека, а часто являются единственным источником существования. Выплаченные алименты не могут быть истребованы обратно, за исключением случаев:

- отмены решения суда о взыскании алиментов в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений или представлением подложных документов;
- признания соглашения об уплате алиментов недействительным вследствие заключения его под влиянием обмана, угроз, насилия со стороны получателя алиментов;

- подделки решения суда, соглашения об уплате алиментов либо исполнительного листа, на основании которых уплачивались алименты.

§ 4. Ответственность супругов по обязательствам

Ранее отмечалось, что в состав имущества супругов, как общего, так и личного, входят их имущественные обязанности (долги). Они могут быть внутренними и внешними. Внутренние обязательства возникают в семье, например, алиментные обязательства перед другим супругом. Внешние долги возникают перед третьими лицами из договоров, в результате причинения вреда, вследствие неосновательного обогащения.

При отнесении долгов к общим или личным учитываются три обстоятельства: момент возникновения обязанности, источник ее возникновения и назначение долга.

В связи с этим к личным относятся долги, возникшие у каждого из супругов:

- до заключения брака;
- обременяющие личное имущество каждого из супругов (например, долги наследодателя, перешедшие к супругу-наследнику);
- после заключения брака, но с целью удовлетворения личных нужд;
- неразрывно связанные с личностью супруга-должника (обязательства из причинения вреда, обязательства по уплате алиментов ребенку от предыдущего брака, обязательства из трудовых отношений), которые не могут переходить ни по закону, ни по договору.

К личным долгам супругов также следует отнести ситуацию, предусмотренную п. 3 ст. 1078 ГК РФ. На трудоспособного супруга суд может возложить обязанность возместить вред, причиненный другим супругом, который не мог понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, если первый знал о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставил вопроса о признании его недееспособным.

По личным обязательствам взыскание может быть обращено лишь на личное имущество супруга-должника. При недостаточности личного имущества супруга кредитор вправе требовать раздела общего имущества супругов для обращения взыскания на его долю в этом имуществе.

Раздел имущества и выдел доли супруга-должника может быть произведен добровольно путем заключения супругами соглашения о разделе общего имущества супругов. При недостижении супругами соглашения спор разрешается в судебном порядке.

Если в ходе обращения взыскания затронуто имущество, принадлежащее другому супругу, то такое имущество должно быть возвращено его собственнику. Например, если при наложении ареста на имущество одного супруга в опись было включено имущество другого супруга, то последний имеет право подать иск об освобождении имущества от ареста.

Общими долгами являются:

- обязательства, по которым оба супруга стали содолжниками в соответствии с законом (например, при совместном причинении вреда) или договором (например, обязательства по возврату суммы кредита и процентов банку, взятого на покупку квартиры);
- обязательство одного из супругов, по которому все полученное было израсходовано на нужды семьи (например, по договору беспроцентного займа предприятие предоставило супругу-работнику денежные средства на лечение общего ребенка);
- обязательства, обременяющие общее имущество супругов;
- обязательства по возмещению вреда, причиненного общими несовершеннолетними детьми (за исключением случаев, когда ребенок вступил в брак или эмансипирован), а также совершеннолетними детьми, которые не могли понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства. В последнем случае они несут ответственность, если совместно проживают с причинителем вреда, знали о его психическом расстройстве, но не ставили вопроса о признании его недееспособным (п. 3 ст. 1078 ГК РФ).

По общим обязательствам ответственность несут оба супруга. Сначала взыскание обращается на их общее имущество, а при его недостаточности – на личное имущество обоих супругов. В последнем случае они отвечают перед кредитором солидарно, т.е. кредитор вправе требовать исполнения как от обоих супругов совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Если имущества одного из супругов будет недостаточно для удовлетворения требований кредитора, то кредитор имеет право обратиться взыскание на имущество другого супруга. При обращении взыскания на имущество супругов необходимо учитывать, что ст. 446 ГК РФ предусмотрен перечень имущества, на которое не допустимо обращать взыскание (например, жилое помещение, если

для должника и членов его семьи оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением; предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования; продукты питания и деньги на общую сумму не менее трехкратного размера прожиточного минимума на самого должника и на лиц, находящихся на иждивении должника).

Особое внимание в Семейном кодексе РФ уделено обращению взыскания на общее имущество супругов или его часть, если оно было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем. Факт совершения преступления должен быть установлен вступившим в законную силу приговором суда по уголовному делу. В этом случае взыскание может быть обращено соответственно на все имущество супругов или ту часть, которая была приобретена таким образом. Имущество, принадлежащее другому супругу, не может быть объектом взыскания в этом случае.

При невыполнении супругом обязанности об уведомлении своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора супруг отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора.

Пример приводит М. В. Антокольская:

Супруги изменили брачный договор таким образом, что определенная категория долгов, бывших ранее общими, станет считаться личным долгом одного из них, и не сообщили о таком изменении кредиторам. В этом случае кредиторы могут по-прежнему обратиться взыскание на общее имущество супругов, поскольку для них такое изменение не имеет силы. Но после удовлетворения их претензий за счет общего имущества супруг, который... является единственным должником, должен будет возместить другому супругу ту часть долга, которая пала на него¹.

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 170.

Практические задания

Задание 1. Разыграйте процедуру заключения брака в органах загса, исходя из реальных обстоятельств участвующих сторон.

Участники должны составить следующие документы:

Лица, вступающие в брак, – совместное заявление о вступлении в брак; документы, прилагаемые к заявлению (за исключением документов, удостоверяющих их личность)¹.

Сотрудник органа загса – запись акта о заключении брака; свидетельство о заключении брака либо письменный отказ в государственной регистрации заключения брака².

Задание 2. Розанов и Гаврилова решили пожениться и подали в орган загса совместное заявление. Розанов, указав в заявлении, что ранее состоял в браке с гражданкой Куликовой, приложил копию вступившего в законную силу решения суда о расторжении брака от 24 октября 1996 г. Сотрудница органа загса потребовала свидетельство о расторжении брака, на что Розанов заявил, что оно осталось у бывшей жены, с которой связаться не может, поскольку она уехала на постоянное место жительства за границу.

Сотрудница органа загса посчитала доводы Розанова убедительными и приняла в качестве достаточного доказательства прекращения предыдущего брака копию решения суда о его расторжении. Через месяц брак Розанова и Гавриловой был зарегистрирован.

Спустя несколько лет Розанов узнает, что Гаврилова скрыла от него тот факт, что является бесплодной вследствие перенесенной в отрочестве операции.

Розанов подал в суд иск о признании брака недействительным и взыскании морального вреда за причиненные нравственные страдания в соответствии со ст. 30 СК РФ.

¹ Форма бланка заявления о заключении брака утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 «Об утверждении форм бланков заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния, справок и иных документов, подтверждающих государственную регистрацию актов гражданского состояния» // Российская газета. 1998. 12 ноября.

² Форма бланков записи акта о заключении брака и свидетельства о заключении брака утверждены постановлением Правительства РФ от 6 июля 1998 г. № 709 «О мерах по реализации Федерального закона «Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства РФ. 1998. № 28. Ст. 3359.

Оцените правомерность действий сотрудницы органа загса. Можно ли признать брак недействительным в этом случае?

Какое решение должен вынести суд по каждому из заявленных Розановым требований?

Задание 3. Алексей и Наташа познакомились 9 мая 2003 г., и молодой человек сразу же предложил девушке выйти за него замуж. Через несколько месяцев их общения Наташа поставила условие, что выйдет за него замуж только в том случае, если он поступит в вуз. Осенью 2004 г. Алексей выполнил данное условие, поступив в академию, а через полгода они поженились.

Имеется ли основание для признания брака недействительным? Если да, то, какое? Кто может заявить соответствующее требование в суд?

Задание 4. К Вам как юристу обратился за консультацией Виталий Тархунов.

Два года назад он заключил фиктивный брак с Раисой Савинниковой. Ему этот брак был нужен для ускоренного приобретения гражданства России, а ей – для улучшения своего материального положения. Они никогда не жили вместе и не виделись уже более полугода.

Несколько месяцев назад Раиса обратилась к нему с просьбой оказать ей материальную поддержку, поскольку беременна, в связи с чем у нее резко возросли расходы. Тархунов отказал Раисе, заявив, что заплатил ей достаточную денежную сумму для безбедного существования.

И вот на днях к нему пришло судебное извещение с приложением копии искового заявления от Савинниковой Раисы о взыскании алиментов на ее содержание. Он не хочет платить алименты, поскольку, во-первых, не является отцом ее ребенка, а, во-вторых, его официальный доход существенно выше среднего уровня по их городу.

Помогите Виталию Тархунову выйти из создавшейся ситуации, ответив на его вопросы:

1. Имеет ли Раиса право на получение от него алиментов, ведь ребенок еще не родился?

2. Что ему делать: признать брак недействительным, расторгнуть его или что-то еще?

Задание 5. Определите разницу между расторжением брака и признанием его недействительным по следующим критериям:

Критерий	Признание брака недействительным	Расторжение брака
Лица, которые могут инициировать рассмотрение вопроса		
Основание		
Порядок рассмотрения вопроса		
Правовые последствия		
Момент возникновения правовых последствий		

Задание 6. В ноябре 1998 г. Алле Свиридовой пришла повестка о том, что ее муж Константин погиб при исполнении служебных обязанностей в зоне вооруженного конфликта на территории Чеченской Республики. Алла сильно переживала потерю супруга, и помог ей восстановиться после пережитой трагедии друг Константина Сергей. Через несколько лет она вышла за него замуж.

В апреле 2001 г. Константин вернулся домой. Выяснилось, что его ранило в бою, вследствие чего он потерял память. После улучшения состояния здоровья он смог вспомнить сведения о себе и вернуться домой.

Алла не знает, как быть: Константина любит с ранней молодости, а Сергею благодарна за оказанную помощь в трудной ситуации.

Какие варианты решения проблемы с правовой точки зрения Вы можете предложить:

1. Признание брака с Сергеем недействительным, ведь на момент его заключения она состояла в браке с Константином, поскольку он не умер.
2. Подать в орган загса заявление о восстановлении брака с Константином, поскольку брак с Сергеем не имеет юридической силы.
3. Расторжение брака с Сергеем и восстановление брака с Константином.
4. Иной вариант.

Задание 7. Супруги Скачковы заключили с фирмой «Дом-строй» договор об участии в долевом строительстве и инвестировании денег в строительство жилья. Для выполнения своих обязательств по этому дого-

вору супруг, имеющий официальный доход выше среднего, взял в банке кредит в размере 1 200 000 рублей под 11% годовых сроком на 5 лет.

Через полтора года дом был сдан в эксплуатацию, и супруги оформили в надлежащем порядке право собственности на квартиру.

Однако спустя полгода супруга уволили с работы, и в течение продолжительного времени он не мог найти себе подходящее место работы с достойной оплатой. В связи со сложившимися финансовыми трудностями выплата кредита и процентов по нему была приостановлена.

Вы являетесь юристом банка. Определите последовательность своих действий по получению причитающихся банку сумм в этой ситуации.

Задание 8. Прочитайте разговор супругов, оцените сложившуюся ситуацию и ответьте на вопрос: какие законные действия может предпринять муж для достижения своей цели?

Муж: Дорогая, меня переводят в другую воинскую часть.

Жена: Куда?

Муж: В Архангельскую область. Так что собирай вещи. У нас в запасе один месяц.

Жена: А как же моя работа и учеба в аспирантуре?

Муж: Ничего страшного. Нам выделяют квартиру. Если не устроишься по специальности, то будешь сидеть дома. А со Степаном Романовичем будешь общаться через письма и по телефону.

Жена: Через письма и по телефону?! И диссертацию я буду писать ему в письмах? Да твоего жалованья не хватит, чтобы оплатить ежемесячные междугородные разговоры! Я совсем недавно нашла хорошо оплачиваемую работу по своей специальности, и тут на тебе – переводят в Архангельскую область! Нет, Игорь, я не поеду с тобой. Я останусь здесь, хотя бы до защиты диссертации.

Муж: Как останешься здесь? Не может быть и речи. Мы не будем видеться с тобой около двух лет?!

Жена: Ну, почему? У меня отпуск летом – два месяца, и зимой можно выкроить около двух недель.

Муж: Два с половиной месяца из двенадцати?! Нет, дорогая, так дело не пойдет. Плевать мне на твою работу и диссертацию. Ты едешь со мной! Понятно?

Жена: Это мы еще посмотрим!

Супруги поссорились, но никто из них не добился желаемого решения от другого.

Задание 9. Проанализируйте брачный договор¹ с точки зрения его законности и наличия «слабых мест». Внесите изменения, если это необходимо.

Город Петрозаводск

десятое января одна тысяча девятьсот девяносто девятого года

Мы, нижеподписавшиеся, *гр-нин Степанов Виктор Сергеевич*, проживающий по адресу (*адрес*), и *гр-ка Королева Ирина Павловна*, проживающая по адресу (*адрес*), намеревающиеся вступить в брак (состоящие в зарегистрированном браке – *кем, когда зарегистрирован брак, № свидетельства*), именуемые в дальнейшем «Супруги», заключили настоящий договор о следующем.

1. Общие положения

1.1. Имущество, нажитое супругами во время брака, является в период брака общей совместной собственностью супругов, за исключением имущества, лично принадлежавшего по закону одному из супругов, а также за исключением случаев, предусмотренных в настоящем договоре.

1.2. В случае расторжения брака супругами по взаимному согласию на все нажитое во время брака имущество сохраняется правовой режим (общей совместной собственности или собственности одного из супругов), действующий в отношении соответствующего имущества в период брака, если настоящим договором не предусмотрено иное.

1.3. В случае расторжения брака по инициативе *гр-ки Королевой И.П.* либо в результате ее недостойного поведения (супружеской измены, пьянства, хулиганских действий и т.п.) имущество, нажитое во время брака и относящееся к общей совместной собственности супругов, считается с момента расторжения брака общей долевой собственностью супругов. При этом *гр-ну Степанову В. С.* принадлежит *три пятых доли* названного имущества, а *гр-ке Королевой И. П.* принадлежит *две пятых доли* названного имущества.

1.4. В случае расторжения брака по инициативе *гр-на Степанова В. С.* либо в результате его недостойного поведения (супружеской из-

¹ Образец договора заимствован с официального сервера органов государственной власти Республики Карелия // www.gov.karelia.ru/Power/Registry/obr3.html.

мены, пьянства, хулиганских действий и т.п.), имущество, нажитое во время брака и относящееся к общей совместной собственности супругов, считается с момента расторжения брака общей долевой собственностью супругов. При этом *гр-ну Степанову В. С.* принадлежит *две пятых доли* названного имущества, а *гр-ке Королевой И. П.* принадлежит *три пятых доли* названного имущества.

2. Особенности правового режима отдельных видов имущества

2.1. Банковские вклады, сделанные супругами во время брака, а также проценты по ним являются во время брака и в случае его расторжения собственностью того из супругов, на имя которого они сделаны.

2.2. Акции и другие ценные бумаги, приобретенные во время брака (кроме ценных бумаг на предъявителя), а также дивиденды по ним принадлежат во время брака и в случае его расторжения тому из супругов, на имя которого оформлено приобретение акций и других ценных бумаг.

2.3. Доля в имуществе и (или) доходах коммерческих организаций, приобретенная во время брака, является во время брака и в случае его расторжения собственностью того из супругов, на имя которого оформлено приобретение указанной доли.

2.4. Ювелирные украшения, приобретенные супругами во время брака, являются во время брака и в случае его расторжения собственностью того из супругов, который ими пользовался.

2.5. Свадебные подарки, а также полученные супругами или одним из них во время брака иные подарки, предназначенные для пользования обоим супругам (кроме недвижимого имущества) – автомобиль, мебель, бытовая техника и т.п., – в период брака являются общей совместной собственностью супругов, а в случае расторжения брака – собственностью того из супругов, чьими родственниками (друзьями, знакомыми, сослуживцами и т.п.) эти подарки были сделаны. Подарки, полученные во время брака супругами или одним из них от общих друзей (знакомых, сослуживцев и т.п.) и предназначенные для пользования обоим супругам, являются как в период брака, так и в случае его расторжения, общей совместной собственностью супругов.

2.6. Приобретенные супругами во время брака посуда, кухонная утварь, кухонная бытовая техника являются в период брака общей совместной собственностью супругов, а в случае расторжения брака – собственностью *гр-ки Королевой И. П.*

2.7. Автомобиль, приобретенный супругами во время брака, является в период брака общей совместной собственностью супругов, а в случае расторжения брака – собственностью *гр-на Степанова В. С.*

2.8. Приобретенный супругами в период брака до заключения настоящего договора земельный участок площадью (площадь участка), расположенный (место расположения) и зарегистрированный на имя *Степанова В. С.*, (кем, когда) является долевой собственностью супругов. При этом *гр-ну Степанову В. С.* принадлежит *три пятых доли* названного земельного участка, а *гр-ке Королевой И. П.* принадлежит *две пятых доли* этого участка. Настоящее условие вступает в силу со дня регистрации долевой собственности супругов на названный земельный участок в установленном порядке.

3. Дополнительные условия

3.1. Имущество, принадлежащее одному из супругов по закону или в соответствии с положениями настоящего договора, не может быть признано совместной собственностью супругов на том основании, что во время брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества. При этом второй супруг имеет право на пропорциональное возмещение стоимости произведенных вложений.

3.2. В случае если в собственности обоих супругов окажется однотипное регистрируемое имущество, принадлежащее каждому из супругов в отдельности (два жилых дома, две дачи, два автомобиля и т. д.), и один из супругов, по соглашению с другим супругом, сделанному в простой письменной форме, произведет отчуждение принадлежащего ему регистрируемого имущества, то после такого отчуждения соответствующее однотипное регистрируемое имущество второго супруга становится общей совместной собственностью супругов как на период брака, так и на случай его расторжения.

3.3. *Гр-ка Королева И. П.* предоставляет *гр-ну Степанову В. С.* в период брака право пользования (проживания с правом регистрации постоянного места жительства-прописки) принадлежащим *гр-ке Королевой И. П.* на праве собственности (либо как нанимателю) жилым домом (квартирой, комнатой, жилым помещением), расположенным по адресу (адрес). В случае расторжения брака право пользования названным жильем (право проживания и регистра-

ции постоянного места жительства) у гр-на Степанова В. С. прекращается. При этом гр-нин Степанов В. С. обязуется в трехдневный срок после расторжения брака освободить указанное жилье, прекратив в установленном порядке регистрацию по указанному адресу своего постоянного места жительства.

3.4. Каждый из супругов обязан уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или о расторжении брачного договора.

4. Заключительные положения

4.1. Супруги ознакомлены нотариусом с правовыми последствиями избранного ими правового режима имущества, в том числе с изменениями порядка определения наследственной массы.

4.2. Настоящий договор вступает в силу:

а) с момента его нотариального удостоверения (в случае заключения договора после регистрации брака);

б) с момента регистрации брака (в случае заключения договора до регистрации брака).

4.3. Расходы, связанные с составлением и удостоверением настоящего договора, супруги оплачивают поровну.

4.4. Настоящий договор составлен в трех экземплярах, один из которых хранится у нотариуса (наименование), второй выдается гр-ке Королевой И. П., третий выдается гр-ну Степанову В.С.

Подписи

Гр-нин Степанов В. С.
Гр-ка Королева И. П.

Удостоверительная подпись нотариуса

Задание 10. Разыграйте судебный процесс о расторжении брака и разделе общего имущества супругов по следующей правовой ситуации.

Муж, являющийся профессиональным программистом, обратился в суд с иском к жене о расторжении брака и о разделе совместно нажитого имущества. Свое требование он обосновывает тем фактом, что их семья распалась и дальнейшая совместная жизнь невозможна. Доказательством тому служит поведение жены: она ушла жить к своим родителям.

Жена возражает против расторжения брака, объясняя свое поведение тем, что не может жить с сыном мужа от первого брака. Сын,

являясь на данный момент студентом вуза, на протяжении всего их брака делает все возможное, чтобы разрушить семью: неуважительно относится в ней, провоцирует скандалы и т.п. Она терпела его поведение в течение нескольких лет, но сыну исполнилось уже 18 лет, и он может самостоятельно жить и зарабатывать. Кроме того, они накопили достаточную сумму для покупки отдельной квартиры в кредит, и нет никаких препятствий для раздельного проживания с сыном. По ее мнению, муж просто не может выбрать между ней и сыном, считая его до сих пор ребенком, который пропадет без помощи и материальной поддержки отца.

Что касается требования о разделе общего имущества супругов, то муж просит суд увеличить его долю, поскольку ему необходимо содержать сына, пока он обучается в вузе.

Перечень общего имущества супругов, подлежащего разделу¹:

- земельный участок и дачный домик в пригороде, принадлежащие мужу, но которые в период брака были благоустроены и отремонтированы мужем и сыном, а также наемными рабочими за счет общих доходов супругов;
- автомобиль, приобретенный на денежные средства от продажи акций, полученных женой до брака в результате приватизации предприятия, на котором она работает;
- денежный вклад в коммерческом банке в размере 850 000 рублей, внесенный на имя мужа;
- денежный вклад в Сбербанке в размере 50 000 рублей, внесенный на имя сына за счет общих доходов супругов;
- персональный компьютер и дополнительное оборудование к нему, приобретенные в период брака за счет средств, полученных от продажи предыдущей вычислительной техники мужа, и общих доходов супругов;
- вознаграждение в размере 60 000 рублей, выплаченное мужу администрацией города в этом году по результатам конкурса «Лучшая обучающая программа в среде e-learning»;
- гонорар по договору, заключенному между администрацией города и мужем об использовании созданного им программного продукта в образовательном процессе;
- видеотехника и 2 художественные картины, являющиеся свадебными подарками супругам;

¹ По желанию студентов этот перечень может быть дополнен другим имуществом, а также уточнен.

- дамские ювелирные изделия, подаренные мужем жене по праздникам и после ссор;
- столовые инструменты и оборудование, подаренные женой мужу по праздникам.

Участники должны подготовить следующие документы:

Муж – исковое заявление; документы, прилагаемые к заявлению; доказательства, подтверждающие обоснованность его требований, в т.ч. документы о приобретении имущества и правах на него.

Жена – доказательства, подтверждающие обоснованность ее возражений по заявленным требованиям.

Сын (если участвует в процессе в качестве третьего лица или свидетеля) – заявления и ходатайства, необходимые в ходе процесса; устные объяснения и иные доказательства.

Свидетели (если участвуют в процессе) – устные показания по существу рассматриваемого дела.

Судья – определение о принятии заявления (отказе в принятии, возвращении, оставлении без рассмотрения) и иные определения (в зависимости от хода рассмотрения дела); решение суда или определение о прекращении производства по делу.

Секретарь судебного заседания – протоколы судебного заседания, подписки свидетеля и эксперта о разъяснении их обязанностей и ответственности (если необходимо).

Один из бывших супругов – заявление о расторжении брака (если брак будет расторгнут)¹.

Сотрудник органа загса – запись акта о расторжении брака; свидетельство о расторжении брака² (если брак будет расторгнут).

¹ Форма бланка заявления утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 // Российская газета. 1998. 12 ноября.

² Форма бланков записи акта о расторжении брака и свидетельства о расторжении брака утверждены постановлением Правительства РФ от 6 июля 1998 г. № 709 // Собрание законодательства РФ. 1998. № 28. Ст. 3359.

Тесты

1. **Между какими лицами может быть заключён брак в Российской Федерации:**
 - а) между усыновителем и усыновлённым при условии, что разница в их возрасте не менее 16 лет;
 - б) между женщиной и ВИЧ-инфицированным мужчиной;
 - в) между сводными братьями;
 - г) между мужчиной и женщиной, признанной судом ограниченной в дееспособности;
 - д) между двоюродными братом и сестрой.
2. **По истечении какого срока после подачи заявления в орган загса может быть зарегистрирован брак:**
 - а) в день подачи заявления, но только при наличии особых обстоятельств;
 - б) по истечении одного месяца – по общему правилу;
 - в) по истечении одного месяца, и изменение этого срока не допускается;
 - г) по истечении двух месяцев, но только при наличии уважительных причин;
 - д) по истечении трёх месяцев – по общему правилу.
3. **Основаниями признания брака недействительным являются:**
 - а) заключение брака между неполнородными братом и сестрой;
 - б) признание одного из супругов недееспособным после заключения брака;
 - в) недостижение брачного возраста, если он не был снижен в установленном законом порядке;
 - г) смена пола одним из супругов после заключения брака;
 - д) фиктивность брака, т.е. брак, заключённый на определённый срок.
4. **В каких случаях брак расторгается в органах загса:**
 - а) при наличии взаимного согласия супругов и отсутствии у них общих несовершеннолетних детей;
 - б) при наличии взаимного согласия супругов и наличии у одного из них несовершеннолетнего ребёнка;
 - в) при наличии заявления одного из супругов, если другой супруг признан судом недееспособным;
 - г) при наличии заявления супруга, осуждённого за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше 3 лет;
 - д) при наличии заявления одного из супругов, если место жительства другого супруга не удаётся установить в течение 1 года.

5. Брак прекращается:

- а) со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния – в любом случае;
- б) со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака – при расторжении брака в суде;
- в) со дня государственной регистрации прекращения брака в книге регистрации актов гражданского состояния – в случае смерти супруга;
- г) со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим
- д) со дня государственной регистрации смерти гражданина.

6. Какие соглашения супругов должны заключаться в письменной нотариальной форме:

- а) брачный договор, заключённый до 1 марта 1996 г.;
- б) брачный договор, заключённый после 1 марта 1996 г.;
- в) соглашение о разделе общего имущества супругов, заключённое до 1 марта 1996 г.;
- г) соглашение о разделе общего имущества супругов, заключённое после 1 марта 1996 г.;
- д) алиментное соглашение супругов.

7. Какие условия можно включить в брачный договор:

- а) об обязанности одного из супругов не работать в течение года после рождения ребёнка;
- б) об имуществе, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака;
- в) об обязанностях супругов по содержанию общих детей;
- г) о порядке распределения между супругами общих долгов;
- д) о мерах ответственности за нарушение условий брачного договора.

8. Какое имущество подлежит разделу по соглашению супругов и по решению суда:

- а) движимое и недвижимое имущество супругов, приобретённое во время брака и имеющееся у них в наличии, а также имущество, которое будет приобретено в будущем;
- б) движимое и недвижимое имущество супругов, приобретённое во время брака и имеющееся у них в наличии или находящееся у третьих лиц;
- в) движимое и недвижимое имущество, приобретённое во время брака на личные средства одного из супругов;

- г) движимое и недвижимое имущество, приобретённое во время брака для их несовершеннолетнего ребёнка;
 - д) общие имущественные обязанности (долги) супругов.
- 9. Какие лица имеют право на получение алиментов от супруга:**
- а) никто;
 - б) муж 63 лет, нуждающийся в помощи;
 - в) жена в течение 3 лет со дня рождения общего ребёнка;
 - г) работающий супруг, имеющий доход менее прожиточного минимума, установленного в России;
 - д) другой супруг в любой ситуации.
- 10. В каких единицах устанавливаются судом алименты на содержание супруга:**
- а) в долях к доходу супруга-плательщика алиментов;
 - б) в долях к доходу супруга-получателя алиментов;
 - в) в твёрдой денежной сумме, определяемой в евро по курсу Центрального Банка РФ;
 - г) в твёрдой денежной сумме, соответствующей определённому числу минимальных размеров оплаты труда;
 - д) в твёрдой денежной сумме в размере прожиточного минимума в субъекте РФ.
- 11. К личным неимущественным отношениям супругов относятся:**
- а) право супруга на выбор места жительства и обязанность другого супруга не чинить препятствия в осуществлении этого права;
 - б) право супруга на расторжение брака и обязанность другого супруга не препятствовать ему в реализации этого права;
 - в) право супруга на назначение его в качестве опекуна (попечителя) ребёнка;
 - г) право супруга на дачу согласия для усыновления ребёнка другим супругом и обязанность последнего не оказывать давление и не злоупотреблять своими правами в целях получения такого согласия;
 - д) обязанность супругов уведомлять друг друга о совершённых сделках с общим имуществом.
- 12. Законным режимом имущества супругов является:**
- а) режим общей совместной собственности на имущество, нажитое совместно супругами во время брака;
 - б) режим общей совместной собственности на имущество, нажитое супругами до и во время брака;

- в) режим общей долевой собственности на имущество, нажитое совместно супругами во время брака;
- г) режим раздельной собственности на имущество, нажитое каждым из супругов до и во время брака;
- д) режим общей совместной собственности на имущество, нажитое совместно супругами во время брака, и режим раздельной собственности на имущество, нажитое каждым из супругов до брака и во время брака.

13. Договорным режимом имущества супругов может быть:

- а) режим общей совместной собственности на имущество, нажитое совместно супругами во время брака;
- б) режим общей совместной собственности на имущество, нажитое каждым из супругов до и во время брака;
- в) режим общей долевой собственности на имущество, нажитое супругами до и во время брака;
- г) режим раздельной собственности на имущество, нажитое каждым из супругов до и во время брака.
- д) режим общей собственности на имущество, нажитое каждым из супругов до брака и во время брака, и режим раздельной собственности на имущество, нажитое совместно супругами во время брака.

14. Содержание алиментного обязательства составляют:

- а) право супруга-получателя алиментов на их получение;
- б) обязанность супруга-плательщика алиментов уплатить алименты;
- в) право супруга-получателя алиментов на их получение и обязанность супруга-плательщика алиментов уплатить алименты;
- г) взаимные права и обязанности супругов на получение алиментов и по их уплате;
- д) средства на содержание супруга-получателя алиментов.

15. На какое имущество супруга может быть обращено взыскание:

- а) на любое имущество без каких-либо исключений;
- б) на любое имущество, за исключением имущества, установленного в ст. 446 ГК РФ;
- в) только на личное имущество супруга;
- г) на личное имущество супруга и общее имущество супругов;
- д) на личное имущество супруга и его долю в общем имуществе супругов.

Тема 4.

Родительские правоотношения

Факт состояния ребенка членом семьи своего родителя порождает разнообразные отношения между ними: личные неимущественные и имущественные. Их содержание образуют соответствующие права и обязанности родителей и детей.

Субъектами данных правоотношений являются ребенок и родитель (мать и отец).

Ребенок – лицо, не достигшее возраста 18 лет (совершеннолетия). Ребенок, родившийся от не состоящих в браке родителей, имеет такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке между собой.

Родитель – женщина или мужчина, материнство или отцовство которой (ого) в отношении ребенка удостоверено в установленном законом порядке. В качестве родителя может выступать несовершеннолетний гражданин, поэтому Семейный кодекс РФ особо регулирует их участие в родительских правоотношениях. Согласно п. 2 ст. 62 СК РФ по достижении 16 лет они могут самостоятельно осуществлять родительские права по отношению к своему ребенку. Несовершеннолетний родитель независимо от возраста имеет право признавать и оспаривать свое отцовство (материнство) в административном и судебном порядке, а с 14 лет имеет право требовать установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

Особенностями родительских отношений являются.

1. Срочный характер данных отношений: они существуют с момента рождения ребенка и до достижения им возраста 18 лет или приобретения полной дееспособности ранее этого возраста;

2. Односторонний характер отношений: у ребенка есть только права, но нет обязанностей, а у родителей по отношению к ребенку есть только обязанности¹;

¹ По мнению некоторых исследователей (М. В. Антокольской, О. А. Рузаковой и др.), связь между родителем и ребенком носит двусторонний (взаимный) характер. Однако оснований для такого утверждения нет. Анализ норм Семейного кодекса РФ показывает, что на ребенка как лица, не достигшего возраста со-

3. Юридическое равенство родителей при осуществлении родительских прав независимо от возраста, пола, места жительства, факта совместного проживания с ребенком и других обстоятельств;

4. Осуществление родительских прав только в интересах ребенка;

5. Особые меры защиты и ответственности за невыполнения родительских обязанностей, которые носят, как правило, личный неимущественный характер. Родители несут ответственность, предусмотренную уголовным, административным и семейным законодательством¹.

вершеннолетия, не возлагаются обязанности, исполнение которых вправе требовать родитель. Обязанность совершеннолетних трудоспособных детей содержать своих нетрудоспособных нуждающихся родителей (ст. 87 СК РФ) существует за рамками родительского правоотношения. Иначе нарушалось бы положение ст. 61 СК РФ, согласно которой родительские правоотношения прекращаются с достижением ребенком возраста совершеннолетия // См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 194. Рузакова О. А. Указ. соч. С. 22.

Также вызывает возражение взгляд этих авторов и Л.М. Пчелинцевой, согласно которому родительские права являются одновременно и обязанностями родителя. Он основан на норме ст. 38 Конституции РФ: «Забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей». Сложно представить себе ситуацию, при которой лицо одновременно обладало правом и несло обязанность по поводу своего поведения. Если следовать позиции авторов, то возникает абсурд: родитель, не исполнивший лежащую на нем обязанность, может сам себе предъявить требование об ее исполнении!

Представляется, что родительское правоотношение надо рассматривать с двух позиций: изнутри (ребенок – родитель) и во взаимосвязи с правами всех других лиц. Таким образом, поведение родителя является одновременно его обязанностью по отношению к ребенку и правом по отношению ко всем другим лицам. // См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 196. Пчелинцева Л. М. Указ. соч. С. 303. Рузакова О. А. Указ. соч. С. 66.

¹ Согласно ст. 156 Уголовного кодекса РФ за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего ребенка родителем предусмотрен штраф в размере до 40 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 3 месяцев, либо обязательными работами на срок до 180 часов, либо исправительными работами на срок до 1 года, либо ограничением свободы на срок до трех лет.

В соответствии со ст. 5.35 Кодекса РФ об административных правонарушениях неисполнение или ненадлежащее исполнение родителями обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних влечет предупреждение или наложение административного штрафа в размере от 1 до 5 минимальных размеров оплаты труда. Статьи 69, 73, 77 Семейного кодекса РФ устанавливают ответственность в виде лишения или ограничения родительских прав, а также в других формах.

§ 1. Основания возникновения, изменения и прекращения родительских правоотношений

На наш взгляд, и об этом уже говорилось выше, основанием возникновения и существования родительских отношений является факт состояния ребенка членом семьи своего родителя. Этот факт возникает, в свою очередь, из факта рождения матерью ребенка и кровного родства отца и ребенка, а также из признания ребенка юридической матерью или отцом (при применении методов искусственного оплодотворения, имплантации эмбриона, суррогатного материнства).

Имущественные родительские отношения могут возникнуть из юридического состава, одним из элементов которого является алиментное соглашение, постановление суда о взыскании алиментов. На их же основании имущественные отношения могут быть изменены.

Как изменение, так и прекращение родительских правоотношений влечет решение суда об ограничении или о лишении родительских прав.

Прекращение родительских отношений влечет смерть или объявление судом умершим ребенка или родителя, достижение ребенком возраста совершеннолетия, вступление его в брак, а также иные установленные законом случаи приобретения ребенком полной дееспособности (например, эмансипация ребенка, достигшего возраста 16 лет – ст. 27 ГК РФ) и другие.

1.1. Установление происхождения ребенка

В настоящее время в семейном законодательстве **под происхождением ребенка** понимается **биологическое происхождение ребенка от конкретных женщины и мужчины**.

Установление материнства и отцовства подчиняются законодательству государства, гражданином которого является ребенок по рождению. В России вопросы приобретения гражданства детьми регулируются ст. 12 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации». Таким образом, законодательство России применяется в следующих случаях.

1. Если на день рождения ребенка:
 - оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство РФ (независимо от места рождения ребенка);

- один из его родителей имеет гражданство РФ, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);
 - один из его родителей имеет гражданство РФ, а другой родитель является иностранным гражданином, при условии, что ребенок родился на территории России либо, если в ином случае, он станет лицом без гражданства;
 - оба его родителя, проживающие на территории России, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории России, а государства, гражданами которых являются его родители, не предоставляют ему свое гражданство;
2. Если ребенок находится на территории России, родители его неизвестны, и они не объявятся в течение 6 месяцев со дня его обнаружения, т.к. в этом случае он становится гражданином РФ.
3. Если установление материнства или отцовства производится на территории РФ.
4. Если родители проживают за пределами РФ и хотя бы один из родителей является гражданином РФ.

В силу ст. 47 СК РФ происхождение ребенка от конкретных родителей становится юридическим фактом только при условии его удостоверения в установленном законом порядке компетентными органами. При отсутствии такого удостоверения родительские правоотношения не возникают.

Удостоверение происхождения детей от родителей осуществляют органы загса и консульские учреждения России за пределами ее территории путем государственной регистрации рождения ребенка.

Основанием для государственной регистрации рождения являются документы о рождении, выданные медицинской организацией или частнопрактикующим врачом, устное или письменное заявление лица, присутствовавшего во время родов, решение суда об установлении факта рождения ребенка конкретной женщиной.

Государственная регистрация рождения ребенка производится органом загса по месту рождения ребенка или по месту жительства родителей (одного из родителей). Если ребенок родился на судне, в самолете, в поезде или в другом транспортном средстве во время его следования, государственная регистрация рождения производится органом загса по месту жительства родителей (одного из родителей) или любым органом загса, расположенным по маршруту следования

транспортного средства. Государственная регистрация рождения ребенка, родившегося в экспедиции, на полярной станции или в отдаленной местности, в которой нет органов загса, производится органом загса по месту жительства родителей или в ближайшем к фактическому месту рождения ребенка органе загса.

Родители или один из родителей должны в течение 1 месяца со дня рождения ребенка заявить о его рождении устно или письменно. Однако закон не предусматривает юридических санкций за нарушение этого срока. Более того, из ст. 21 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» следует, что государственная регистрация рождения ребенка, достигшего возраста одного года и более, производится на общих основаниях. Но существует одно дополнение: по достижении ребенком возраста совершеннолетия государственная регистрация его рождения производится по заявлению самого ребенка.

Необходимо отметить, что несовершеннолетние родители имеют право признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях (п. 3 ст. 62 СК РФ). При этом согласие их законных представителей на установление происхождения ребенка не требуется.

Если родители не имеют возможности лично заявить о рождении ребенка (например, по состоянию здоровья), то заявление может быть сделано родственником одного из родителей либо лицом, уполномоченным родителями, либо должностным лицом организации, в которой находилась мать во время родов или находится ребенок.

Одновременно с подачей заявления о рождении ребенка должны быть представлены документы, подтверждающие факт рождения ребенка, а также документы, удостоверяющие личности родителей (одного из родителей) или личность заявителя и подтверждающие его полномочия, и документы, являющиеся основанием для внесения сведений об отце в запись акта о рождении ребенка.

Для государственной регистрации рождения найденного (подкинутого) ребенка лицо, нашедшее его, обязано заявить об этом в течение 48 часов в орган внутренних дел или в орган опеки и попечительства по месту обнаружения ребенка. Эти органы либо организация, в которую помещен ребенок, обязаны заявить о государственной регистрации рождения ребенка, родители которого неизвестны, не позднее чем через 7 дней со дня его обнаружения.

Одновременно с заявлением о государственной регистрации рождения ребенка должны быть представлены документ об обнаружении ребенка, выданный органом внутренних дел или органом опе-

ки и попечительства, с указанием времени, места и обстоятельств, при которых ребенок найден; и документ, выданный медицинской организацией и подтверждающий возраст и пол найденного (подкинутого) ребенка.

Орган загса составляет запись акта о рождении ребенка, где указывает сведения согласно ст. 22 Федерального закона «Об актах гражданского состояния». В случае рождения двойни или более детей одновременно запись акта о рождении составляется в отношении каждого ребенка с указанием последовательности их рождения.

На основании этой записи органом загса выдается свидетельство о рождении ребенка.

Запись акта о рождении ребенка является доказательством происхождения ребенка от конкретных лиц: женщины и мужчины.

Родительские правоотношения, независимо от момента установления материнства или отцовства, возникают со дня рождения ребенка.

1.1.1. Установление материнства

Материнство – происхождение ребенка от конкретной женщины.

По общему правилу матерью признается женщина, родившая ребенка (п. 1 ст. 48 СК РФ). Это правило действует и при применении методов искусственного оплодотворения или имплантации эмбриона, поскольку независимо от того, являются ли супруги генетическими родителями, женщина сама рождает ребенка. Ведь эмбрион, который генетически происходит от обоих супругов, от одного из них или вообще не связан с ними, пересаживается в организм супруги, которая вынашивает и рождает ребенка.

Иначе обстоит дело с суррогатным материнством. Эмбрион, который генетически происходит от обоих супругов, от одного из них или вообще не связан с ними, пересаживается в организм генетически посторонней женщины, которая вынашивает и рождает ребенка не для себя, а для бездетной супружеской пары. Поэтому для установления материнства супруги необходимо предварительное письменное согласие обоих супругов, договор с суррогатной матерью о вынашивании ребенка, заключенный до зачатия ребенка, и ее согласие на запись родителями ребенка супругов, которое дается после рождения ребенка. Согласия супругов и суррогатной матери являются безотзывными.

Материнство устанавливается на основании документов, свидетельских показаний и иных доказательств, подтверждающих рождение ребенка конкретной женщиной (например, медицинское освидетельствование женщины для выяснения, рожала ли она недавно, экспертиза крови и др.).

В большинстве случаев роды проходят в медицинской организации, поэтому в качестве доказательства выступает документ о рождении, выданный медицинской организацией, в которой происходили роды (медицинское свидетельство).

Если роды женщины проходили вне медицинского учреждения, то основанием может быть документ о рождении, выданный медицинской организацией, врач которой оказывал медицинскую помощь при родах или в которую обратилась мать после родов, либо частнопрактикующим врачом. В случае рождения ребенка на морском, речном, воздушном судне, в поезде капитан судна (начальник поезда) составляет акт о рождении ребенка.

Такой же порядок установления материнства действует и при применении методов искусственного оплодотворения или имплантации эмбриона. Однако в соответствии с п. 4 ст. 51 СК РФ и ст. 35 Основ законодательства РФ «Об охране здоровья граждан» требуется также предварительное письменное согласие супругов или одинокой женщины на применение данных методов.

При родах без оказания медицинской помощи доказательством происхождения ребенка может служить заявление лица, присутствовавшего во время родов, о рождении ребенка. Такое заявление может быть сделано устно или в письменной форме работнику органа загса, производящему государственную регистрацию рождения ребенка. При отсутствии возможности явиться в орган загса подпись заявителя на соответствующем заявлении должна быть удостоверена организацией, в которой он работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией или органом местного самоуправления по месту его жительства либо администрацией стационарной медицинской организации, в которой указанное лицо находится на излечении.

Если роды проходили без оказания медицинской помощи и без свидетелей, то материнство устанавливается в судебном порядке в рамках особого производства.

Отец и мать, состоящие в браке между собой, записываются родителями в записи акта о рождении ребенка по заявлению любого из них. Если родители не состоят в браке между собой, то запись о матери ребенка производится по ее заявлению.

Сведения о матери ребенка вносятся в запись акта о рождении ребенка на основании документов, подтверждающих ее материнство. Если применялось суррогатное материнство, то сведения о юридической матери вносятся в запись акта о рождении ребенка на основании документа о рождении ребенка и документа медицинской организации, подтверждающего факт получения согласия суррогатной матери на запись конкретных супругов родителями ребенка. Если суррогатная мать отказывается дать свое согласие и хочет оставить ребенка у себя, то сведения о матери ребенка вносятся на основании документа о рождении ею ребенка.

Исключением является государственная регистрация рождения найденного (подкинутого) ребенка. Поскольку его мать изначально не известна, то и внести сведения о ней в запись акта о его рождении невозможно.

1.1.2. Установление отцовства

Отцовство – происхождение ребенка от конкретного мужчины.

По мнению Ю. Беспалова,

Установление отцовства следует рассматривать как юридический акт и как способ защиты прав ребенка, поскольку в случае удовлетворения иска восстанавливаются нарушенные права последнего: право жить и воспитываться в семье, знать своих родителей и т.д.¹

Порядок установления отцовства зависит от семейного положения матери ребенка: состоит она в браке или нет на момент рождения ребенка.

Поскольку супружеские отношения между мужчиной и женщиной возникают после заключения брака, то в семейном законодательстве закреплена презумпция отцовства супруга матери ребенка (п. 2 ст. 48 СК РФ). Эта презумпция означает, что отцом ребенка является:

- супруг матери, если ребенок рожден в период брака;
- бывший супруг матери, если ребенок рожден в течение 300 дней с момента расторжения брака;
- бывший супруг матери, если ребенок рожден в течение 300 дней с момента признания судом брака недействительным;
- бывший супруг матери, если ребенок рожден в течение 300 дней с момента смерти супруга.

¹ Беспалов Ю. Разбирательство дел об установлении отцовства // Российская юстиция. 2000. № 6.

Такой же порядок установления отцовства действует и при применении методов искусственного оплодотворения или имплантации эмбриона, поскольку независимо от того, является ли мужчина биологическим отцом, ребенка рождает его супруга.

Эта презумпция может быть опровергнута только путем оспаривания отцовства в судебном порядке.

Отец и мать, состоящие в браке между собой, записываются родителями в записи акта о рождении ребенка по заявлению любого из них. Сведения об отце ребенка вносятся в запись акта о рождении ребенка на основании свидетельства о браке родителей. В случае, если брак между родителями ребенка расторгнут, признан судом недействительным или если супруг умер, то сведения об отце ребенка вносятся на основании свидетельства о браке родителей или иного документа, подтверждающего факт государственной регистрации заключения брака, а также документа, подтверждающего факт и время прекращения брака (свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга).

Если применялись методы искусственного оплодотворения или имплантации эмбриона, то отцом записывается супруг матери ребенка. Если применялось суррогатное материнство, то сведения о юридическом отце вносятся в запись акта о рождении ребенка только при наличии документа медицинской организации, подтверждающего факт получения согласия суррогатной матери на запись конкретных супругов родителями ребенка. Если суррогатная мать отказывается дать свое согласие, то запись об отце производится на общих основаниях.

Отцовство мужчины, не состоящего в браке с матерью ребенка, может быть установлено добровольно либо принудительно.

Установление отцовства подлежит государственной регистрации органом загса по месту жительства отца или матери ребенка либо по месту государственной регистрации рождения ребенка, а также по месту вынесения решения суда об установлении отцовства или об установлении факта признания отцовства.

Добровольное отцовство устанавливается путем подачи в орган загса совместного заявления отцом и матерью ребенка в письменной форме. В совместном заявлении должны быть подтверждены признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка, и согласие матери на установление отцовства. Если отец или мать ребенка не имеют возможности лично подать заявление, их волеизъявление может быть оформлено отдельными заявлениями об установ-

лении отцовства. При этом их подписи должны быть нотариально удостоверены. Никаких доказательств, подтверждающих биологическое отцовство, не требуется.

Совместное заявление может быть подано во время или после государственной регистрации рождения ребенка. Во втором случае помимо совместного заявления предоставляется свидетельство о рождении ребенка.

В некоторых случаях подача совместного заявления после рождения ребенка может оказаться невозможной или затруднительной (например, призыв отца в армию, переезд на постоянное место жительства в другую местность). В этой ситуации будущие родители могут подать заявление в орган загса во время беременности матери. В таком заявлении подтверждается соглашение родителей будущего ребенка на присвоение ему фамилии отца или матери и имени (в зависимости от пола рожденного ребенка). К заявлению прилагается документ, подтверждающий беременность матери, выданный медицинской организацией или частнопрактикующим врачом. До государственной регистрации рождения ребенка любой из родителей может отозвать совместное заявление. Государственная регистрация установления отцовства будет произведена одновременно с государственной регистрацией рождения ребенка, независимо от того, находится отец в живых или нет.

В случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления ее места нахождения или лишения ее родительских прав отцовство устанавливается органом загса по заявлению отца ребенка, но только с согласия органа опеки и попечительства. В письменном заявлении отец подтверждает признание своего отцовства в отношении ребенка и наличие указанных обстоятельств. Одновременно с подачей заявления должно быть предъявлено свидетельство о смерти матери, решение суда о признании матери недееспособной или о лишении ее родительских прав либо решение суда о признании матери безвестно отсутствующей или документ, выданный органом внутренних дел по последнему известному месту жительства матери, подтверждающий невозможность установления ее места пребывания, а также документ, выданный органом опеки и попечительства, подтверждающий его согласие на установление отцовства.

Необходимо обратить внимание, что установление отцовства возможно не только в отношении ребенка, но и лица, достигшего возраста 18 лет. При этом нужно его согласие, а если лицо признано недееспособным, – согласие его опекуна или органа опеки и попе-

чительства. В связи с этим при государственной регистрации установления отцовства помимо заявления должно быть предоставлено письменное согласие лица, достигшего совершеннолетия, на установление отцовства. Оно может быть выражено в отдельном заявлении или посредством подписи совместного заявления отца и матери (заявления отца).

Добровольное признание отцовства представляет собой юридический акт отца, порождающий правоотношения между ним и ребенком. Поскольку юридический акт – это действие, зависящее от воли и сознания людей, то недееспособное лицо не может добровольно признать свое отцовство. Его опекун также не может подать соответствующее заявление, поскольку признание отцовства носит личный характер. Указанное правило не применяется, как уже отмечалось выше, к несовершеннолетним лицам, а также к ограниченно дееспособным гражданам, поскольку ограничение дееспособности связано с их имущественной, а не личной сферой.

Признание отцовства является безотзывным с момента, когда произведена соответствующая запись в книге актов гражданского состояния. Запись об отце может быть оспорена только в судебном порядке, например, если впоследствии выясняется, что мужчина, записанный в качестве отца ребенка, не является его биологическим отцом.

Отцовство устанавливается в судебном порядке в двух случаях.

1. Если родители не состоят в браке между собой, и отсутствует совместное заявление родителей или заявление отца ребенка. Сюда относятся ситуации не только, когда мужчина отказывается признать свое отцовство в отношении ребенка, но и когда мать по каким-либо причинам отказывается подать совместное заявление об установлении отцовства;

2. Если родители не состоят в браке между собой, и орган опеки и попечительства не дал согласия на установление отцовства в органе загса в отношении ребенка, мать которого умерла, признана судом недееспособной, лишена родительских прав или место ее нахождения неизвестно.

Отцовство устанавливается судом в порядке искового производства. В первом случае с соответствующим заявлением могут обратиться один из родителей, опекун (попечитель) ребенка, лицо, на иждивении которого находится ребенок (например, бабушка, дедушка, тетя), сам ребенок, достигший совершеннолетия, прокурор, орган опеки и попечительства, если выполняет обязанности опекуна (попечителя). Во втором случае с иском может обратиться только

мужчина, которому было отказано органом опеки и попечительства в даче согласия на установление отцовства. Ответчиком может быть предполагаемый отец или мать, возражающая против записи конкретного мужчины отцом ребенка, в т. ч. несовершеннолетние и недееспособные.

На требования об установлении отцовства независимо от возраста ребенка сроки исковой давности не распространяются.

При установлении отцовства в отношении детей, родившихся с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г., суд должен руководствоваться п. 2 ст. 48 Кодекса о браке и семье РСФСР и принимать во внимание лишь следующие обстоятельства:

- совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка. Установлению подлежит факт семейных отношений между ними на протяжении какого-то времени от момента зачатия до рождения ребенка. Семейные отношения могут подтверждаться такими обстоятельствами, как проживание в одном жилом помещении, совместное питание, взаимная забота друг о друге, приобретение имущества для совместного пользования, взаимное регулярное посещение друг друга с намерением обоим впоследствии зарегистрировать свои фактические супружеские отношения, подача заявления в орган загса о регистрации брака и т.п.;

- совместное воспитание либо содержание ими ребенка. Совместное воспитание ребенка имеет место, когда ребенок проживает с матерью и ответчиком или ответчик общается с ребенком, проявляет о нем родительскую заботу и внимание (например, организует совместный отдых, делает с ребенком уроки, забирает его из детского сада или школы и т.д.). Совместным содержанием ребенка признается нахождение ребенка на иждивении матери и ответчика или оказание ответчиком систематической помощи в содержании ребенка, независимо от размера этой помощи (например, чеки об оплате товаров и услуг, квитанции о переводе денег и др.);

- признание ответчиком отцовства, с достоверностью подтвержденное доказательствами. Например, в письмах ответчика, его анкетах, заявлениях. Такое признание может быть выражено как в период беременности матери (например, желание иметь ребенка, забота о матери будущего ребенка и др.), так и после рождения ребенка.

Достаточно доказать хотя бы одно из обстоятельств. Они могут быть подтверждены не только письменными, но и свидетельскими показаниями, заключением эксперта.

При установлении отцовства в отношении детей, родившихся после 1 марта 1996 г., суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Суд может по-прежнему основываться на перечисленных выше обстоятельствах, но для удовлетворения заявленного требования он должен убедиться в действительном происхождении ребенка от конкретного мужчины.

Доказательствами могут быть объяснения сторон, свидетельские показания, письменные и вещественные доказательства, заключение эксперта. Например, показания родителей предполагаемого отца о том, что в беседах с ними он признал ребенка своим, приказ о командировании ответчика в период зачатия ребенка, заявления по месту работы о предоставлении материальной помощи в связи с рождением ребенка, посещение матери ребенка в родильном доме, вещи и подарки, купленные для ребенка, видеозапись встречи матери и ребенка из роддома и другие¹. В некоторых случаях, требующих специальных познаний в области медицины и биологии, судом может быть назначена экспертиза. В настоящее время существуют такие виды экспертизы, которые позволяют установить отцовство с высокой степенью точности. К ним относятся, например, генетическая дактилоскопия (поскольку ДНК ребенка всегда сочетает признаки ДНК отца и матери, а у каждого человека генетический код, содержащийся в ДНК, является строго индивидуальным, то генетический код ребенка будет содержать генетический код отца), экспертиза крови (позволяет дать достоверный отрицательный результат: конкретный мужчина не является отцом ребенка), экспертизы с целью определения времени зачатия ребенка либо установления способности мужчины к оплодотворению по состоянию здоровья и другие.

Заключение эксперта является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Неявка стороны на экспертизу по делам об установлении отцовства, когда без этой стороны экспертизу провести невозможно, либо непредставление экспертам необходимых предметов исследования, сами по себе не являются безусловным основанием для признания судом установленным или опровергнутым факта, для выяснения которого экспертиза была назначена. Этот вопрос разрешается судом в каждом конкретном случае в зависимости от

¹ Более подробно см. там же.

того, какая сторона, по каким причинам не явилась на экспертизу или не представила экспертам необходимые предметы исследования, а также какое значение для нее имеет заключение экспертизы, исходя из имеющихся в деле доказательств в их совокупности.

При рассмотрении дела об установлении отцовства допустимы признание иска и отказ от иска. В первом случае суд выносит решение об удовлетворении заявленных требований, а во втором – определение о прекращении производства по делу. Однако заключение мирового соглашения сторон по данной категории дел не допускается¹.

Решение об установлении отцовства должно основываться на всесторонне проверенных судом данных, подтверждающих или опровергающих заявленные требования. В случае удовлетворения требования в резолютивной части решения суда должны содержаться сведения, необходимые для регистрации акта об установлении отцовства в органах загса (фамилия, имя, отчество отца, число, месяц, год и место его рождения, национальность, место постоянного жительства и работы).

Приходится полностью согласиться с мнением М. В. Антокольской, которая пишет:

Следует обратить внимание на то, что не требуется согласия ребенка, не достигшего совершеннолетия, на установление отцовства как в добровольном, так и в судебном порядке. Это объясняется тем, что установление отцовства по-прежнему рассматривается как констатация биологического факта, что в настоящее время не совсем справедливо. Социальная сторона этого акта отодвигается на второй план... Однако эти соображения нельзя признать обоснованными. Установление отцовства в отношении несовершеннолетних детей далеко не всегда отвечает их интересам. Поэтому нет никаких оснований не учитывать мнение ребенка до 18 лет и позволить суду руководствоваться принципом защиты его интересов при вынесении решения. Соображения биологического происхождения не должны столь сильно преобладать над социальной стороной установления отцовства. Суд, по нашему мнению, должен быть наделен правом отказать в иске об установлении отцовства, если ребенок старше 10 лет, его второй родитель или опекун возражает против этого и у суда сложится мнение, что установление отцовства противоречит интересам ребенка².

¹ См.: Трубников П. Рассмотрение судами дел об установлении отцовства // Законность. 1997. № 1.

² Антокольская М. В. Указ. соч. С. 177.

Помимо установления отцовства возможно также установление судом факта признания отцовства и факта отцовства в порядке особого производства.

Как справедливо отмечает О. Косова,

В отличие от дел искового производства, где факт происхождения ребенка от конкретного ответчика служит условием возникновения родительского правоотношения с ним... факт, установленный в особом производстве, родительского правоотношения порождать не может, поскольку предполагаемый отец ребенка отсутствует в живых¹.

Как правило, установление этого факта необходимо для возникновения наследственных правоотношений, но может иметь значение и для некоторых семейных отношений (например, алиментных обязательств у братьев и сестер, внуков и дедушки, бабушки).

Дело рассматривается по требованию заинтересованных лиц (матери ребенка, его опекуна или попечителя, самого ребенка по достижении возраста 18 лет), а также прокурора на основании всесторонне проверенных данных, при условии, что не возникает спора о праве. При возникновении спора о праве заявленное требование остается без рассмотрения, а заинтересованное лицо может предъявить иск на общих основаниях.

Что касается установления факта признания отцовства, то здесь имеет место субъективное начало. Если при жизни мужчина фактически признал себя отцом ребенка, но не успел оформить отцовство в установленном законом порядке, то в случае его смерти суд в соответствии со ст. 50 СК РФ вправе установить факт признания им отцовства. Доказательствами могут служить участие в воспитании или содержании ребенка (например, показания лиц о том, что отец участвовал в родительских собраниях, забирал ребенка из детского сада или школы, квитанции о переводе денег, указание в автобиографии о наличии ребенка и др.). В отношении детей, родившихся до 1 октября 1968 г., установление факта признания отцовства возможно только при условии, что ребенок находился на иждивении этого лица к моменту его смерти либо ранее².

¹ Косова О. Установление факта происхождения ребенка в особом производстве // Российская юстиция. 1998. № 1.

² См.: п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 1.

Факт отцовства лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае его смерти может быть установлен в отношении детей, родившихся после 1 марта 1996 г., при наличии доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от данного лица (ст. 49 СК РФ), а в отношении детей, родившихся в период с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г., – при наличии доказательств, подтверждающих хотя бы одно из обстоятельств, перечисленных в ст. 48 Кодекса о браке и семье РСФСР.

Из двух рассмотренных категорий дел в Семейном кодексе РФ говорится только о первой: об установлении судом факта признания отцовства (ст. 50). В связи с этим О. Косова предлагает уточнить редакцию этой статьи следующим образом: «В случае смерти лица, не состоящего в зарегистрированном браке с матерью ребенка, факты отцовства либо признания отцовства могут быть установлены судом по правилам гражданского судопроизводства»¹. На наш взгляд, такое уточнение обосновано.

Государственная регистрация установления отцовства на основании решения суда об установлении отцовства или об установлении факта признания отцовства производится по заявлению матери или отца ребенка, опекуна (попечителя) ребенка, лица, на иждивении которого находится ребенок, либо самого ребенка, достигшего совершеннолетия. Заявление может быть сделано в устной или письменной форме. Одновременно с заявлением предоставляется соответствующее решение суда.

Орган загса составляет запись акта об установлении отцовства и на ее основании выдает свидетельство об установлении отцовства родителям (одному из родителей) по их просьбе.

В случае, если родители ребенка не состоят в браке между собой, сведения об отце ребенка в запись акта о рождении ребенка вносятся:

- на основании записи акта об установлении отцовства в случае, если отцовство устанавливается и регистрируется одновременно с государственной регистрацией рождения ребенка;
- на основании записи акта об установлении отцовства путем внесения изменений в запись акта о рождении в случае, если отцовство устанавливается и регистрируется после государственной регистрацией рождения ребенка;
- по заявлению матери ребенка в случае, если отцовство не установлено. Фамилия отца ребенка записывается по фамилии ма-

¹ Там же.

тери, имя и отчество отца ребенка – по ее указанию. Сведения об отце являются вымышленными и не влекут никаких правовых последствий при их случайном совпадении с данными личности конкретного мужчины. В связи с этим внесенные сведения не являются препятствием для решения вопроса об установлении отцовства как добровольно, так и принудительно. По желанию матери сведения об отце ребенка в запись акта о рождении ребенка могут не вноситься, тогда в свидетельстве о рождении в графе «отец» ставится прочерк.

Исключением является государственная регистрация рождения найденного (подкинутого) ребенка. Поскольку его отец изначально не известен, то и внести сведения о нем в запись акта о его рождении невозможно.

1.1.3. Оспаривание отцовства и материнства

Запись акта о рождении ребенка с указанием сведений об его родителях является доказательством происхождения ребенка от конкретных лиц: женщины и мужчины. Запись о родителях может быть оспорена только в судебном порядке. Например, в силу действующей в семейном праве презумпции отцом ребенка был записан муж его матери, однако биологическим отцом он не является, поскольку в момент зачатия ребенка проходил военную службу в другой местности. Или в случае подмены ребенка в роддоме, когда ни супруг, ни супруга, зарегистрированные в качестве родителей ребенка, не являются его биологическими родителями.

С соответствующим требованием может обратиться лицо, записанное в качестве отца или матери ребенка, в т.ч. несовершеннолетние родители; лицо, фактически являющееся отцом или матерью ребенка; сам ребенок по достижении им совершеннолетия; опекун (попечитель) ребенка, опекун недееспособного родителя.

В настоящее время сроки исковой давности на данные требования не распространяются. Но Кодекс о браке и семье РСФСР предусматривал годичный срок исковой давности по оспариванию отцовства (материнства) с момента, когда лицу, записанному в качестве отца (матери), стало или должно было стать известным о произведенной записи, либо с момента достижения ребенком-заявителем возраста совершеннолетия. Поэтому в случае оспаривания записи об отце (матери), произведенной в отношении ребенка, родившегося до 1 марта 1996 г., срок исковой давности применяется.

Дело об оспаривании отцовства (материнства) рассматривается в исковом порядке, даже если между заинтересованными сторонами нет спора по этому вопросу. Данное требование связано с п. 3 ст. 47 ГК РФ, согласно которому аннулирование записи акта гражданского состояния производится по решению суда. При рассмотрении дела суд обязан привлечь к участию лицо, которое записано в качестве отца или матери ребенка, т. к. в случае удовлетворения заявленных требований прежние сведения о них должны быть исключены из актовой записи о рождении ребенка. При рассмотрении дела суд должен также учитывать мнение ребенка.

В ходе рассмотрения дела суд должен установить, соответствует ли запись о родителе действительному происхождению ребенка, т.е. является ли лицо, записанное в качестве отца (матери), его биологическим или юридическим (при применении методов искусственного репродуктивного) родителем. Суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица.

Однако существуют некоторые исключения из общего правила.

Если отцовство было признано в добровольном порядке, и мужчина знал, что не является биологическим отцом ребенка, то суд не удовлетворяет его требование об оспаривании отцовства, основанное на данном факте. Однако истец может оспаривать произведенную запись по мотивам нарушения волеизъявления (например, если заявление об установлении отцовства было подано под влиянием угроз, насилия либо в состоянии, когда он не был способен понимать значения своих действий или руководить ими).

Супруг, давший предварительное письменное согласие на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, не вправе при оспаривании отцовства ссылаться на эти обстоятельства. Супруги, давшие предварительное письменное согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать не вправе при оспаривании материнства или отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства.

При удовлетворении судом требования об оспаривании отцовства (материнства) и после вступления решения суда в законную силу орган загса аннулирует произведенную запись об отце (матери) ребенка путем исключения сведений о них из записи акта о рождении ребенка.

1.2. Лишение родительских прав и их восстановление

Лишение родительских прав – отобрание ребенка у родителя, влекущее прекращение на будущее время родительских и других основанных на факте родства с ребенком правоотношений, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Лишение родительских прав является исключительной мерой семейно-правовой ответственности. Для ее наступления необходимо совершение родителем семейного правонарушения либо умышленного преступления против жизни или здоровья своего ребенка либо своего супруга.

Семейным правонарушением признается виновное противоправное поведение родителя (действие, бездействие) в отношении своего ребенка, нарушающее нормы семейного права. Как уже говорилось выше, ответственность наступает при наличии трех условий: факта нарушения семейного права или неисполнения семейной обязанности, противоправности поведения и вины нарушителя. Факт наличия вреда, причиненного личности или имуществу ребенка, не имеет значения, поскольку виновное поведение родителя само по себе представляет опасность для ребенка.

Лишение родительских прав возможно в строго определенных законом случаях (ст. 69 СК РФ).

1. Уклонение родителя от выполнения своих обязанностей. Оно предполагает наличие системы в действиях или бездействии родителя и может выражаться в отсутствии заботы о нравственном и физическом развитии ребенка, об его обучении и подготовке к труду, в отсутствии материально-бытового обеспечения, в оставлении ребенка без присмотра, в злостном уклонении от уплаты алиментов.

Поскольку ребенок обладает определенным уровнем сознания и воли, то он сам может совершить правонарушение, из которого по формальным признакам можно заключить о ненадлежащем выполнении родителями своих обязанностей. Поэтому в каждом конкретном случае суд устанавливает наличие причинной связи между фактом совершения правонарушения ребенком и виновным поведением родителя.

Не могут быть лишены родительских прав лица, которые не выполняют свои родительские обязанности вследствие стечения тяжелых обстоятельств или по другим причинам, не зависящим от них, например, по причине болезни, психического расстройства, недееспособности и т.п. В этих случаях родители могут быть ограничены в своих правах.

2. Отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома либо из иного лечебного, воспитательного учреждения или из других аналогичных учреждений. Он может быть выражен как в устной и письменной форме, так и посредством определенного поведения родителя (например, уклонение от того, чтобы забрать ребенка домой).

В качестве уважительных причин могут быть признаны невозможность забрать ребенка вследствие отсутствия условий для проживания, рождение ребенка беженцами, невозможность предоставить условия для обучения и развития ребенка с физическими или психическими недостатками.

3. Злоупотребление своими родительскими правами, т. е. умышленные действия родителя, направленные на использование своих родительских прав в ущерб интересам ребенка. Например, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству, проституции и другим преступлениям, употреблению спиртных напитков или наркотиков, принуждение ребенка к участию в религиозной секте, незаконное расходование имущества ребенка (например, причитающихся ему алиментов) и т.п.

4. Жестокое обращение с детьми. Оно может выражаться в виновных действиях или бездействии родителя: осуществление физического или психического насилия над ребенком, покушение на его половую неприкосновенность, применение недопустимых способов воспитания (грубое, пренебрежительное, унижающее человеческое достоинство обращение с ребенком, его оскорбление или эксплуатация). Под физическим насилием понимается реальное или потенциальное причинение физического вреда здоровью ребенка посредством применения физической силы, предметов, жидкостных и других веществ и т.д. (например, побои, ранения, истязания, пытки и иное воздействие на тело ребенка). Психическое насилие может включать в себя причинение душевной или психической травмы, а также ограничение свободы волеизъявления (например, угрозы, унижение, истязания, пытки, запугивание и иное воздействие на психику ребенка). В качестве покушения на половую неприкосновенность ребенка могут выступать изнасилование, насильственные действия сексуального характера, понуждение к действиям сексуального характера и др.

5. Наличие у родителя заболевания хроническим алкоголизмом или наркоманией. Для лишения родительских прав достаточно установления факта наличия такого заболевания, которое подтверждается соответствующим медицинским заключением. Признание родителя

ограниченно дееспособным либо совершение им противоправных действий в отношении ребенка при этом необязательно.

Как пишет Л. М. Пчелинцева,

При лишении родительских прав родителей, больных хроническим алкоголизмом или наркоманией, их вина очевидно не прослеживается. Однако в связи с тем, что алкоголизм и наркомания возникают в результате сознательного доведения родителями себя до такого состояния, то в данном случае можно говорить о виновном поведении родителей. Хотя на практике при рассмотрении данной категории дел вопрос о вине родителей не обсуждается. Важно то, что хронический алкоголизм и наркомания родителей создают реальную угрозу для ребенка, его физического, психического и нравственного развития¹.

6. Совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга (другого родителя ребенка, его отчима, мачехи), что должно быть подтверждено вступившим в законную силу приговором суда. Составы конкретных преступлений предусмотрены главой 16 Уголовного кодекса РФ.

По мнению А. М. Нечаевой,

Исключением могут быть случаи, когда, например, мать, спасая своих детей от тирана-отца, поднимает на него руку².

Шестое основание не является семейным правонарушением и выступает в качестве самостоятельного основания. В связи с этим суд не проверяет наличие перечисленных выше условий наступления семейно-правовой ответственности, а кладет в основу своего решения вступивший в законную силу приговор суда, подтверждающий факт совершения деяния и умышленную форму вины родителя.

Приведенный перечень оснований является исчерпывающим и расширенному толкованию не подлежит. Как правило, на практике одновременно имеет место несколько оснований (например, злоупотребление родительскими правами и совершение преступления против здоровья ребенка).

Лишение родительских прав возможно только в отношении конкретного ребенка, поэтому нельзя лишить родительских прав в отношении несуществующего ребенка: еще не родившегося либо уже умершего; либо в отношении нескольких детей сразу.

¹ Пчелинцева Л. М. Указ соч. С. 335.

² Нечаева А. М. Указ. соч. С. 195.

Лишение родительских прав возможно только в судебном порядке в исковом производстве.

С соответствующим заявлением может обратиться один из родителей либо лица, их заменяющие (опекун, попечитель, усыновитель, приемный родитель), сам ребенок по достижении возраста 14 лет, прокурор, орган опеки и попечительства, комиссия по делам несовершеннолетних, учреждение для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и другие органы и учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей. Истцом по делу является сам ребенок, а перечисленные лица – его представителем.

Другие заинтересованные лица (близкие родственники, учителя, соседи) могут лишь ходатайствовать перед прокурором и перечисленными органами об обращении в суд с соответствующим иском¹.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья должен в каждом случае извещать родителя, не проживающего вместе с ребенком, о времени и месте судебного разбирательства и разъяснить, что он вправе заявить требование о передаче ему ребенка на воспитание.

При рассмотрении дел о лишении родительских прав обязательно участие прокурора и представителя органа опеки и попечительства, а также ребенка, достигшего возраста 14 лет.

При разрешении спора суд выясняет: имеются ли основания для лишения родительских прав, имеются ли основания для возбуждения уголовного дела в отношении родителя, наличие его вины, наличие психического заболевания, а также наличие оснований для изменения поведения родителя и улучшения его отношения к ребенку. Доказательствами по делу могут служить акт органа опеки и попечительства об обследовании условий жизни ребенка, доказательства виновного поведения родителя (например, справки о привлечении к административной и уголовной ответственности, результаты наркологической экспертизы), характеристики на ответчика и лиц, у которых ребенок находится на воспитании. Прокурор и орган опеки и попечительства дают заключения о целесообразности лишения кон-

¹ Ю. Беспалов придерживается иной точки зрения. Проанализировав судебную практику, он пришел к выводу, что фактические воспитатели могут предъявить в суд требование о лишении родителя его прав. См.: Беспалов Ю. Основания и порядок лишения родительских прав // Российская юстиция. 2000. № 12.

кретного лица родительских прав¹. При рассмотрении дела суд решает также вопрос о взыскании алиментов на ребенка независимо от того, предъявлен ли такой иск.

При разрешении спора возможен опрос в судебном заседании несовершеннолетнего в целях выяснения его мнения по рассматриваемому вопросу (ст. 57 СК РФ). Он проводится судом с учетом возраста и развития ребенка в присутствии педагога, в обстановке, исключающей влияния на него заинтересованных лиц. До проведения опроса суд должен выяснить мнение органа опеки и попечительства, не окажет ли неблагоприятного воздействия на ребенка его присутствие в суде.

По мнению Ю. Беспалова,

Несмотря на отсутствие в ст. 69 СК указаний на последствия противоправного поведения родителей (вред), следует в судебном заседании тщательно изучить и этот вопрос, в установленном порядке разрешить его.

Вред надо понимать как любые негативные последствия, выражающиеся в умалении личных неимущественных и имущественных прав ребенка.

При возмещении вреда, причиненного ребенку, во внимание принимаются, как правило, физический... вред и имущественный интерес. Между тем противоправные действия родителей зачастую вызывают задержки и недостатки умственного, нравственного и психического развития детей. Эти формы причинения вреда здоровью не всегда учитываются.

Кроме того, неблагоприятное воздействие на здоровье ребенка в результате психического насилия, отсутствия надлежащей заботы не всегда могут быть выявлены в полном объеме. Поэтому целесообразно... назначать судебно-медицинскую и психолого-психиатрическую экспертизу. Они позволяют определить уровень интеллектуального, нравственного, физического вреда и время, необходимое для ликвидации его последствий, полной реабилитации.

В зависимости от этих обстоятельств суд может определить размер имущественной компенсации, который будет складываться из всех расходов на восстановление здоровья.

... в Семейном кодексе необходимо закрепить норму, предусматривающую возмещение вреда здоровью ребенка родителями... при удовлетворении иска о лишении родительских прав... в том случае, когда противоправные действия родителей... выражались в жестоком обращении с детьми, злоупотреблении родительскими правами, ук-

¹ См. подробнее: там же.

лонении от выполнения родительских обязанностей и совершении преступления против жизни и здоровья детей...

Возмещению в этих случаях должен подлежать и моральный вред, поскольку противоправными действиями родителей, усыновителей (оставление детей без пищи, без теплой одежды в зимний период, психическое насилие и т.п.) причиняются и физические, и нравственные страдания ребенку¹.

Он также считает, что

... суду должно быть предоставлено право в необходимых случаях устанавливать испытательный срок до одного года перед принятием решения о лишении родительских прав. К числу оснований для испытательного срока можно отнести улучшение отношения к детям во время рассмотрения дела в суде, начало добровольного лечения родителей (родителя) от алкоголизма или наркомании и т.д.²

В решении суда о лишении родительских прав должно быть указано, кому передается ребенок на воспитание: другому родителю, органу опеки и попечительства или опекуну (попечителю), если он уже назначен в установленном порядке. При невозможности передать ребенка другому родителю или в случае лишения родительских прав обоих родителей, когда опекун (попечитель) еще не назначен, ребенок передается судом на попечение органа опеки и попечительства. В этом случае суд не решает вопрос о порядке и форме устройства ребенка (помещение в детское учреждение, школу-интернат, назначение опекуна и т.п.), поскольку выбор способа устройства детей относится к компетенции указанного выше органа.

В исключительных случаях, даже при доказанности виновного поведения родителя, суд с учетом характера его поведения, личности и других конкретных обстоятельств вправе отказать в удовлетворении иска и предупредить ответчика о необходимости изменения своего отношения к воспитанию ребенка, возложив на органы опеки и попечительства контроль за выполнением им родительских обязанностей. Отказывая в иске о лишении родительских прав, суд при наличии указанных выше обстоятельств вправе также разрешить вопрос об отобрании ребенка у родителей и передаче его органам опеки и попечительства, если этого требуют интересы ребенка.

В течение 3 дней со дня вступления в законную силу решения суда о лишении родительских прав суд обязан направить выписку из этого решения в орган загса по месту государственной регистрации рожде-

¹ Там же.

² Там же.

ния ребенка, а также копию этого решения – в орган, производящий выплаты назначенным детям пенсии, пособия, иных платежей, алиментов, или в суд по месту вынесения решения о выплатах для обсуждения вопроса о перечислении платежей на счет детского учреждения или лицу, которому передан ребенок на воспитание.

Лишение родительских прав как мера ответственности применяется только к родителям. Ее применение по аналогии в отношении опекунов (попечителей), усыновителей и приемных родителей не допускается, поскольку законом предусмотрены другие меры защиты интересов ребенка – отстранение от исполнения обязанностей опекуна (попечителя) на основании решения органа опеки и попечительства, отмена усыновления, расторжение договора о передаче ребенка на воспитание в семью.

Лишение родительских прав является исключительной мерой и влечет за собой утрату родителем не только тех прав, которые он имел до достижения ребенком 18 лет, но и других, основанных на факте родства с ребенком. К ним относятся:

1. Семейные следующие права.
 - право на воспитание;
 - право на общение с ребенком;
 - право на представление и защиту интересов ребенка;
 - право на истребование ребенка от других лиц;
 - право на совместное проживание с ребенком;
 - право на дачу согласия на усыновление ребенка;
 - право на получение содержания от совершеннолетних детей;
 - право быть усыновителем;
 - право быть назначенным опекуном (попечителем);
 - право быть приемным родителем;
2. Гражданские.
 - право на дачу согласия на совершение сделок детьми в возрасте от 14 до 18 лет;
 - право на ходатайство об ограничении или лишении ребенка в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;
 - право на дачу согласия на эмансипацию несовершеннолетнего ребенка;
 - право на наследование по закону в случае смерти ребенка;
3. Социальные.
 - право на получение пособий, пенсионное обеспечение после смерти детей;

- право на получение назначенных ребенку пенсии, пособия, иных платежей, а также алиментов, взысканных на ребенка;
- право на получение льгот и государственных пособий, установленных для граждан, имеющих детей.

Согласно п. 2 ст. 91 Жилищного кодекса РФ граждане, лишённые родительских права, могут быть выселены из жилого помещения, предоставленного по договору социального найма, без предоставления другого жилого помещения, если их совместное проживание с детьми признано судом невозможным. Если собственником жилого помещения является ребенок, то при лишении родительских прав родитель обязан освободить соответствующее помещение (п. 4 ст. 31 и п. 1 ст. 35 ЖК РФ). При проживании родителя и ребенка в жилом помещении, находящимся в их общей собственности или собственности только родителя, выселить его невозможно, поскольку лишение родительских прав не является основанием для прекращения права собственности на жилище. Выход из такой ситуации обычно состоит в устройстве ребенка в другую семью и переселении его к усыновителю, опекуну, приемному родителю.

Родитель, лишённый родительских прав, также теряет право на трудовые льготы, предоставляемые ему Трудовым кодексом РФ и другим законодательством.

Решение суда о лишении родительских прав влечет прекращение всех личных неимущественных отношений между родителем и ребенком.

Что касается имущественных отношений, то ситуация складывается иначе. За родителем, лишённым родительских прав, сохраняется обязанность содержать своего ребенка. Она может быть прекращена только в том случае, если ребенок будет усыновлен (удочерен) в установленном законом порядке.

Согласно ст. 1075 ГК РФ на родителя, лишённого родительских прав, суд может возложить ответственность за вред, причиненный его несовершеннолетним ребенком в течение 3 лет после лишения родителя родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей.

Утрата прав и обязанностей наступает в отношении того ребенка, который указан в решении суда о лишении родительских прав. В отношении других детей они сохраняются.

В отличие от родителя ребенок сохраняет все имущественные права, основанные на факте родства с родителем и другими родст-

венниками, в частности право на получение алиментов, наследственные права, право собственности или право пользования жилым помещением, право на получение пенсии по случаю потери кормильца и другие.

Лишение родительских прав носит бессрочный характер, но не является бесповоротным актом. Вопрос о восстановлении в родительских правах рассматривается также судом в порядке искового производства.

Иск о восстановлении в родительских правах подается самим родителем, лишенным родительских прав. Ответчиком является другой родитель либо лицо, на попечении которого находится ребенок (приемный родитель, опекун, детское учреждение). Как правило, одновременно с этим заявлением рассматривается требование о возврате ребенка родителю.

Дело рассматривается с обязательным участием органа опеки и попечительства, а также прокурора.

При рассмотрении требования суд проверяет, изменились ли поведение и образ жизни родителя, его отношение к воспитанию ребенка. Все изменения должны выразиться в конкретных действиях и поступках. Как пишет Л. М. Пчелинцева,

... недостаточно одних намерений родителей изменить свое поведение, необходимо, чтобы образ жизни действительно изменился настолько, что никаких опасностей и угроз жизни и здоровью ребенка больше не будет, а родители в состоянии надлежащим образом воспитывать ребенка и защищать его права и интересы¹.

Например, родители вели беспорядочный образ жизни и не заботились о своем ребенке, а после вынесения решения суда о лишении родительских прав осознали случившиеся, что побудило их устроиться на работу, изменить свое поведение, зарекомендовать себя хорошими родителями второго ребенка, родившегося позднее².

Основным критерием при разрешении спора являются интересы ребенка: если ребенок, достигший возраста 10 лет, возражает против восстановления родителя в правах, независимо от мотивов, суд отказывает в иске; если ребенок не достиг 10 лет, то его мнение лишь учитывается при рассмотрении иска.

¹ Пчелинцева Л. М. Указ соч. С. 346.

² Пример взят из учебника М. В. Антокольской. См.: Антокольская М. В. Указ соч. С. 222.

При этом суд не может удовлетворить иск, даже если родители изменили свое поведение и могут надлежащим образом воспитывать ребенка, но он уже усыновлен, и усыновление не отменено в установленном порядке.

Выписка из решения суда в течение 3 дней со дня вступления решения в законную силу направляется в орган загса по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Решение суда о восстановлении родительских прав является основанием для восстановления родительских правоотношений в полном объеме.

1.3. Ограничение родительских прав и его отмена

Ограничение родительских прав – отобрание ребенка у родителя без лишения родительских прав.

В зависимости от наличия вины родителя в его поведении данная мера может выступать и как мера защиты прав ребенка, и как мера ответственности.

Основанием для ее применения является **опасность оставления ребенка с родителем в следующих случаях.**

1. По обстоятельствам, не зависящим от воли родителя. Например, психическое расстройство, туберкулез, иная болезнь родителя, исключая возможность осуществления им родительских прав надлежащим образом, стечение тяжелых обстоятельств и другие,

2. Вследствие виновного противоправного поведения родителя при отсутствии достаточных оснований для лишения родительских прав. Например, оставление ребенка без присмотра, семейные скандалы в связи с употреблением родителем спиртных напитков и другие. В этом случае ограничение родительских прав может выступать как временная мера, предшествующая лишению родительских прав. Если в течение 6 месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав родитель не изменит своего поведения, то орган опеки и попечительства обязан предъявить иск о лишении родительских прав. В интересах ребенка этот срок может быть сокращен.

Ограничение родительских прав рассматривается судом в порядке искового производства. С соответствующим требованием могут обратиться близкие родственники ребенка, сам ребенок по достижении возраста 14 лет, органы и учреждения, на которые законом

возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, образовательные и другие учреждения, прокурор.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья должен известить родителя, не проживающего вместе с ребенком, о времени и месте судебного разбирательства и разъяснить, что он вправе заявить требование о передаче ему ребенка на воспитание.

При рассмотрении дела об ограничении родительских прав обязательно должны участвовать прокурор и представитель органа опеки и попечительства, а также ребенок, достигший возраста 14 лет.

При разрешении спора суд выясняет: имеются ли основания для ограничения родительских прав, наличие вины родителя, наличие психического заболевания, а также наличие оснований для изменения поведения и улучшения его отношения к ребенку. Доказательствами по делу могут служить акт органа опеки и попечительства об обследовании условий жизни ребенка, доказательства виновного поведения родителя, характеристики на ответчика и лиц, у которых ребенок находится на воспитании. Прокурор и орган опеки и попечительства дают заключения о целесообразности ограничения конкретного лица в родительских правах. При рассмотрении дела суд также решает вопрос о взыскании алиментов на ребенка.

При разрешении спора возможен опрос в судебном заседании несовершеннолетнего в целях выяснения его мнения по рассматриваемому вопросу (ст. 57 СК РФ). Он проводится судом с учетом возраста и развития ребенка в присутствии педагога, в обстановке, исключая влияние на него заинтересованных лиц. До проведения опроса суд должен выяснить мнение органа опеки и попечительства, не окажет ли неблагоприятного воздействия на ребенка его присутствие в суде.

В решении суда об ограничении родительских прав должно быть указано, кому передается ребенок на воспитание: другому родителю, органу опеки и попечительства или опекуну (попечителю), если он уже назначен в установленном порядке. При невозможности передать ребенка другому родителю или в случае ограничения родительских прав обоих родителей, когда опекун (попечитель) еще не назначен, ребенок передается судом на попечение органа опеки и попечительства (п. 4 ст. 74 СК РФ).

В течение 3 дней с момента вступления решения в законную силу суд направляет выписку из решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Ограничение родительских прав как мера защиты интересов ребенка применяется только к родителям. Оно влечет за собой утрату родителями только некоторых прав. К ним относятся:

- право на личное воспитание ребенка;
- право на совместное проживание с ребенком;
- право на представление и защиту интересов ребенка;
- право на истребование ребенка от других лиц;
- право быть усыновителем;
- право быть назначенным опекуном (попечителем);
- право быть приемным родителем;
- право на получение льгот и государственных пособий, установленных для граждан, имеющих детей.

Более сложно регулируется вопрос о праве родителя на общение с ребенком. Согласно ст. 75 СК РФ родителям, родительские права которых ограничены судом, могут быть разрешены контакты с ребенком, если это не оказывает на ребенка вредного влияния. Контакты родителей с ребенком допускаются с согласия органа опеки и попечительства либо с согласия опекуна (попечителя), приемных родителей ребенка или администрации учреждения, в котором находится ребенок.

Имущественные правоотношения между родителем, ограниченным в родительских правах, и ребенком сохраняются.

Семейным кодексом РФ допускается отмена ограничения родительских прав. Этот вопрос рассматривается также судом в порядке искового производства.

Иск об отмене ограничения подается самим родителем, ограниченным в родительских правах. Ответчиком является лицо, которое предъявило иск об ограничении родительских прав. Как правило, одновременно с этим заявлением рассматривается и требование о возврате ребенка родителю.

Дело рассматривается с обязательным участием органа опеки и попечительства. Он обязан провести обследование условий жизни ребенка и родителя, а также представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора, подлежащее оценке в совокупности со всеми собранными по делу доказательствами.

Основанием для отмены ограничения в родительских правах является устранение обстоятельств, в силу которых родитель был ограничен в родительских правах (например, выздоровление родителя, отмена решения суда о признании его недееспособным, изменение ус-

ловий и образа жизни родителя, а также его поведения и отношения к воспитанию ребенка). Основным критерием при разрешении спора являются интересы ребенка: если ребенок возражает против отмены ограничения, суд вправе отказать в удовлетворении иска.

Решение суда об отмене ограничения родительских прав является основанием для восстановления родительских правоотношений в полном объеме.

1.4. Отобрание ребенка без ограничения или лишения родительских прав

Предусмотренное ст. 77 СК РФ немедленное отобрание ребенка у родителей представляет собой меру защиты его прав посредством пресечения действий, нарушающих или создающих угрозу нарушения прав.

Основанием для ее применения является непосредственная угроза жизни ребенка или его здоровью, носящая прямой и очевидный характер и могущая повлечь смерть ребенка или повреждение его здоровья. Например, избивание ребенка родителями, оставление ребенка без пищи и на холоде, оставление ребенка в опасной для его жизни ситуации и т.п.

Поскольку нет возможности ждать судебного разбирательства о лишении или ограничении родительских прав, защита прав ребенка производится в административном порядке путем вынесения органом опеки и попечительства акта об отобрании ребенка у родителей. Об этом незамедлительно уведомляется прокурор.

Орган опеки и попечительства обеспечивает временное устройство ребенка (например, в социально-реабилитационный центр, воспитательное учреждение, близким родственникам).

Ребенку предоставляется временное проживание и содержание. Поэтому можно говорить об изменении личных неимущественных отношений родителя и ребенка (например, по поводу совместного проживания и общения с ребенком, его личного воспитания, представления и защиты интересов ребенка и др.).

В течение 7 дней после вынесения административного акта орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с иском о лишении или ограничении родительских прав.

Акт органа опеки и попечительства об отобрании ребенка у родителей может быть обжалован родителями в суд.

1.5. Алиментное соглашение и постановление суда о взыскании алиментов

Алиментные обязательства родителей могут возникнуть на основании трех юридических фактов: соглашения об уплате алиментов, судебного приказа и решения суда о взыскании алиментов на содержание ребенка.

Соглашение об уплате алиментов – договор между родителем и ребенком о размере, условиях и порядке выплаты средств на содержание ребенка.

Говоря об алиментном соглашении как о юридическом факте, установлению подлежат субъектный состав, форма и содержание договора.

В данном случае сторонами соглашения являются ребенок – получатель алиментов и родитель – плательщик алиментов.

Со стороны родителя соглашение об уплате алиментов самостоятельно может заключить лицо, достигшее возраста 16 лет, и совершеннолетний гражданин, вступивший в брак (ст. ст. 61, 62 СК РФ). Со стороны ребенка соглашение заключает его законный представитель (родитель, опекун, усыновитель, приемный родитель), если ребенок не достиг возраста 14 лет, и сам ребенок, достигший указанного возраста, но только с письменного согласия законного представителя. Если гражданин ограничен в дееспособности, то он может заключить соглашение с письменного согласия законного представителя, а от имени недееспособного лица соглашение заключает его опекун (ст. 99 СК РФ).

По форме алиментное соглашение должно быть письменным с нотариальным удостоверением. Однако допускается и простая письменная форма соглашения, но только в отношении тех из них, которые были заключены в соответствии с абзацем 2 ст. 67 Кодекса о браке и семье в период с 26 декабря 1994 г. до 1 марта 1996 г. (п. 5 ст. 169 СК РФ). Такая ситуация стала возможной в силу принятия Федерального закона от 22 декабря 1994 г. № 73-ФЗ¹, которым была предусмотрена возможность определения размера и порядка уплаты алиментов на несовершеннолетних детей письменным соглашением.

Алиментное соглашение составляется в виде одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы соглашения влечет его ничтожность. Однако последствия, предусмотренные п.п. 2 и 4

¹ Собрание законодательства РФ. № 35. Ст. 3653.

ст. 165 ГК РФ, к нему не применяются. Такой вывод следует из нормы п. 1 ст. 100 СК РФ.

Содержание соглашения об уплате алиментов образуют его существенные условия.

Предмет алиментного соглашения – обязательство родителя по предоставлению средств на содержание ребенка. Необходимыми условиями соглашения являются размер алиментов, способы и порядок их уплаты (ст.ст. 103 и 104 СК РФ).

Итак, содержание алиментного соглашения составляют следующие условия.

1. Размер алиментов. Он не должен быть ниже размера алиментов, которые ребенок мог бы получить при их взыскании в судебном порядке. Иными словами, размер алиментов не должен быть ниже: на одного ребенка – $1/4$, на двух детей – $1/3$, на трех и более детей – $1/2$ дохода родителя.
2. Способы уплаты алиментов. Алименты могут быть установлены в денежной сумме, определяемой в виде процентов к доходу, либо в твердой денежной сумме, уплачиваемой периодически или единовременно, либо путем предоставления имущества. Возможно сочетание различных способов (например, уплата алиментов в твердой денежной сумме ежеквартально с одновременным предоставлением жилого помещения для проживания ребенка).
3. Порядок уплаты алиментов. Конкретные формы уплаты алиментов могут быть весьма разнообразными. Например, путем передачи плательщиком наличных денежных средств или имущества (одежды, обуви, вещей, необходимых для образования и развития ребенка и т.п.) непосредственно получателю (его представителю) либо путем перечисления (занесения) денежных средств на банковский счет ребенка-получателя алиментов, а также посредством почтового перевода. В соглашении указывается момент, с которого алименты начинают выплачиваться.
4. Порядок индексации алиментов. Стороны могут предусмотреть любой способ индексации. Например, индексация в процентном отношении к сумме алиментов или в твердой денежной сумме, производимая ежегодно. Если в соглашении способ индексации не предусмотрен, то будут действовать положения ст. 117 СК РФ: индексация будет производиться пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.
5. Порядок участия родителя в несении дополнительных расходов на ребенка при наличии исключительных обстоятельств (напри-

мер, тяжелой болезни и увечья ребенка, необходимости оплаты постороннего ухода за ним и других обстоятельств).

6. Ответственность за нарушение условий соглашения. Например, уплата неустойки в определенном размере на сумму несвоевременно выплаченных алиментов.

В соглашении могут быть предусмотрены и другие условия: срок действия соглашения, основания прекращения его действия, основания и порядок его изменения и расторжения. Например, достижение ребенком возраста 18 лет, вступление в брак.

Соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа. Это означает, что для принудительного взыскания алиментов достаточно направить соглашение судебному приставу-исполнителю или непосредственно администрации предприятия, где работает алиментоплательщик.

Глава 16 СК РФ подробно не регулирует порядок заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным соглашения об уплате алиментов, а отсылает к нормам Гражданского кодекса РФ, регулиующим те же самые вопросы в отношении сделок.

В настоящее время алиментное соглашение заключается у нотариуса в личном присутствии каждой из сторон или их представителей. Соглашение считается заключенным и вступает в силу со дня обличения его в письменную нотариальную форму.

Соглашение об уплате алиментов действует и становится обязательным для сторон с момента вступления его в силу. До этого момента возможен отказ от недействующего договора. При этом стороны вправе установить, что условия заключенного ими соглашения применяются к их отношениям, возникшим до его заключения.

Соглашение должно исполняться надлежащим образом в соответствии с его условиями и требованиями закона либо лично сторонами, либо их представителями.

В любое время алиментное соглашение может быть изменено или расторгнуто. Порядок его изменения и расторжения аналогичен тому, который был рассмотрен в предыдущей главе.

Помимо расторжения алиментного соглашения, его действие прекращается вследствие истечения срока, на который оно было заключено, либо наступления отменительного условия, а также вследствие смерти одной из сторон или объявления ее умершей.

Соглашение об уплате алиментов является недействительным, если оно заключено с нарушением требований закона. Для недейст-

вительности договора необходимо наличие основания, которое установлено ГК РФ или СК РФ.

Алиментное соглашение может быть как оспоримым, так и ничтожным. Ничтожными являются алиментные соглашения, не соответствующие требованиям закона или иных правовых актов (например, если не соблюдена его нотариальная форма) и заключенные с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности; мнимое и притворное алиментное соглашение; соглашение, заключенное с несовершеннолетним гражданином, не достигшим возраста 14 лет, и с гражданином, признанным судом недееспособным вследствие психического расстройства. Оспоримыми являются алиментные соглашения, заключенные без согласия законного представителя несовершеннолетним гражданином в возрасте от 14 до 18 лет и гражданином, ограниченным судом в дееспособности, а также дееспособным лицом, не способным понимать значение своих действий или руководить ими; соглашения, заключенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, и под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась; алиментное соглашение, по которому существенно нарушаются интересы ребенка – получателя алиментов.

Правовые последствия недействительности соглашения аналогичны тем, которые были рассмотрены выше. Их применение осуществляется только судом в порядке искового производства. При ничтожности соглашения требование может быть предъявлено в суд любым заинтересованным лицом, а при его оспоримости – лишь лицом, указанным в законе. Например, по последнему основанию требование в суд о признании недействительным оспоримого соглашения может быть заявлено законным представителем ребенка, органом опеки и попечительства, прокурором.

Суд в своем решении может признать договор недействительным либо с момента его заключения, либо с момента вступления в законную силу судебного решения.

При отсутствии между родителем и ребенком соглашения об уплате алиментов взыскание алиментов производится в судебном порядке. Гражданский процессуальный кодекс РФ допускает два вида производства: приказное и исковое.

Приказное производство – деятельность мирового судьи по выдаче судебного приказа.

В рассматриваемом случае судебный приказ – судебное постановление, вынесенное на основании заявления о взыскании денежных сумм по требованию о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанному с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц.

С соответствующим заявлением в суд может обратиться сам ребенок по достижении возраста 14 лет, его законный представитель, администрация воспитательного учреждения по месту нахождения ребенка, орган опеки и попечительства.

В приказном производстве не подлежат взысканию алименты в твердой денежной сумме, при заявлении требования о взыскании алиментов в большем или меньшем размере, чем предусмотрено ст. 81 СК РФ, а также если из дохода плательщика алиментов производятся удержания по иным исполнительным документам. Связано это с тем фактом, что для определения размера алиментов необходимо провести проверку наличия либо отсутствия соответствующих обстоятельств, чего нельзя сделать без проведения судебного заседания.

Заявление о вынесении судебного приказа подается в суд в письменной форме и подписывается взыскателем. Требование взыскателя должно быть обязательно подтверждено бесспорными документами (например, свидетельством о рождении ребенка, свидетельством о браке, свидетельством об установлении отцовства, документами о заработке и иных источниках доходов родителя и др.). Документы, на основании которых выносится судебный приказ, предоставляются в подлиннике.

При соблюдении требований ГПК РФ суд принимает заявление. В течение 5 дней момента его поступления судья единолично выносит судебный приказ по существу заявленного требования без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений.

В этом случае алименты на несовершеннолетнего ребенка взыскиваются в долях от ежемесячного дохода родителя в следующих размерах: 1/4 – на одного ребенка, 1/3 – на двух детей, 1/2 – на трех и более.

Судебный приказ составляется на специальном бланке в двух экземплярах, которые подписываются судьей. Один экземпляр остается в производстве суда, другой – заверяется печатью суда и выдается взыскателю. Для должника изготавливается копия судебного приказа, которую судья высылает ему.

В течение 10 дней со дня получения копии судебного приказа должник имеет право представить возражения относительно его исполнения (например, исполнительный лист либо алиментное соглашение, по которым он выплачивает алименты на других лиц). Если должник представит данные возражения, то судья отменяет судебный приказ и разъясняет взыскателю, что заявленное им требование может быть предъявлено в порядке искового производства. Если должник не представит данные возражения, то судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа для предъявления его к исполнению.

Судебный приказ имеет силу исполнительного листа.

В рамках искового производства суд рассматривает и разрешает дело по спорам, возникающим из семейных правоотношений.

Российским законодательством допускается предъявление как самостоятельного требования о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, так и заявление такого требования в рамках бракоразводного процесса родителей, при лишении и ограничении родительских прав. Более того, в последних трех случаях суд по собственной инициативе разрешает данный вопрос. Так, в случае, когда при расторжении брака в суде будет установлено, что супруги не достигли соглашения о порядке и размере средств, подлежащих выплате на содержание детей, либо будет установлено, что такое соглашение нарушает их интересы, суд обязан разрешить указанный вопрос по существу одновременно с требованием о расторжении брака (п. 2 ст. 24 СК РФ).

Иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей может быть предъявлен самим ребенком по достижении возраста 14 лет, его законным представителем, администрацией воспитательного учреждения по месту нахождения ребенка, органом опеки и попечительства. Однако необходимо помнить, что истцом по данному делу в любом случае является сам ребенок, а ответчиком – его родитель¹.

Соответствующее требование может быть заявлено в суд в любое время до достижения ребенком возраста 18 лет или приобретения им дееспособности в полном объеме, поскольку с этого момента родительские правоотношения прекращаются (п. 2 ст. 61 СК РФ).

Алименты присуждаются с момента обращения в суд. Согласно п. 2 ст. 107 СК РФ алименты за прошедший период могут быть взы-

¹ См. более подробно: Михеева Л. Ю. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

сканы в пределах 3 лет с момента обращения в суд, если будет установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но они не были получены вследствие уклонения лица от их уплаты. Например, отказ родителя от предложения заключить алиментное соглашение. Правило п. 2 ст. 107 СК РФ не распространяется на тот случай, когда одновременно с требованием о взыскании алиментов предъявлен иск об установлении отцовства. Алименты присуждаются со дня предъявления иска, возможность взыскания средств за прошлое время исключается, поскольку до удовлетворения иска об установлении отцовства ответчик не признан отцом ребенка.

При разрешении спора об алиментах суд может вынести постановление о взыскании алиментов с момента принятия искового заявления и до вступления в законную силу решения суда. Такая мера направлена на обеспечение ребенка средствами, необходимыми для жизни, поскольку на практике рассмотрение дела часто затягивается на продолжительные сроки. Например, при отложении разбирательства дела о расторжении брака родителей в связи с назначением срока для их примирения суд может вынести постановление о временном взыскании алиментов с ответчика, не выполняющего обязанность по содержанию ребенка, до окончательного рассмотрения дела.

В судебном порядке алименты на несовершеннолетнего ребенка взыскиваются в долях от ежемесячного дохода родителя: $1/4$ – на одного ребенка, $1/3$ – на двух детей, $1/2$ – на трех и более.

В некоторых случаях суд может взыскать алименты ежемесячно в твердой сумме или одновременно в долях и в твердой сумме. Для этого необходимо установить одно из следующих обстоятельств:

- родитель имеет нерегулярный, меняющийся доход (например, родитель является сезонным рабочим или творческим работником, занимается предпринимательской деятельностью);
- родитель получает доход полностью или частично в натуре (например, продукцией своего предприятия) или в иностранной валюте (изменение курса иностранной валюты к рублю может существенно влиять на размер алиментов);
- отсутствие у родителя заработка или иного дохода. В этом случае производится обращение взыскания на имущество алиментоплательщика, а поэтому долевое определение размера алиментов невозможно;
- при каждом из родителей остаются дети. Алименты взыскиваются с одного из родителей в пользу другого, менее обеспеченного;

- другие случаи, когда взыскание алиментов в долевом отношении затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон. Например, если родитель имеет несколько источников дохода, которые затруднительно проконтролировать получателем алиментов (его представителем).

Размер алиментов в твердой денежной сумме определяется строго индивидуально в зависимости от обстоятельств дела и устанавливается в сумме, кратной минимальному размеру оплаты труда, что позволяет производить автоматически их индексацию пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда (ст. 117 СК РФ).

Основным критерием при определении размера алиментов в твердой сумме является прежний уровень обеспечения ребенка с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств. Суд должен найти баланс между привычными потребностями ребенка и реальными материальными возможностями родителя с тем, чтобы у последнего остались средства для собственного существования и членов его семьи. Например, если ребенок обучается на платной основе в спортивной школе, то для ее дальнейшего посещения необходимо определить больший размер алиментов, чем тот, который установлен ст. 81 СК РФ.

В соответствии с п. 2 ст. 60 СК РФ суд вправе по требованию родителя, обязанного уплачивать алименты, вынести решение о перечислении суммы алиментов (но не более 50%) на счет, открытый на имя ребенка в банке.

Размер алиментов, взыскиваемый по решению суда, может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств. Например, если алиментоплательщик имеет инвалидность, в силу чего он не может продолжать получать достаточный для содержания ребенка доход, а ребенок поступил на работу, то размер взыскиваемых алиментов может быть уменьшен. Увеличение размера алиментов возможно в том случае, если ответчик скрывает часть своих доходов для уклонения от уплаты алиментов.

Как отмечает М. В. Антокольская,

Родители несут равные обязанности по предоставлению детям содержания, поэтому наличие у одного из родителей ребенка высокого дохода само по себе не может служить основанием для уменьшения размера алиментов, взыскиваемых со второго родителя¹.

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 251.

При определении материального положения родителя суд учитывает все источники, образующие его доход, в т.ч. и стоимость принадлежащего ему имущества. При определении материального положения ребенка – размер средств, предоставляемых ему другим родителем, стоимость принадлежащего ему имущества, получаемые стипендии, пособия, пенсии и другие доходы, в т.ч. его заработок.

При определении семейного положения родителя суд учитывает наличие других лиц, находящихся на иждивении алиментоплательщика: иные несовершеннолетние граждане, нетрудоспособные родители, нетрудоспособная нуждающаяся в помощи жена и др. При определении семейного положения ребенка – наличие у него второго родителя.

Иными заслуживающими внимания обстоятельствами являются любые факты, касающиеся сторон. Например, нетрудоспособность ответчика по возрасту или состоянию здоровья, наступление инвалидности либо наличие заболевания, препятствующего продолжению прежней работы, невозможность трудоустроиться.

При рассмотрении дела суд должен привлечь к участию тех лиц, которым ответчик выплачивает алименты по решению суда либо производит выплаты по другим исполнительным документам. Данное требование продиктовано тем обстоятельством, что дети, независимо от того, рождены они в браке или нет, имеют равные права. Следовательно, они должны быть одинаково материально обеспечены.

Размер алиментов, установленный в судебном порядке, может быть изменен судом по требованию любой из сторон, если изменилось их материальное или семейное положение. При этом взыскание алиментов во вновь установленном размере производится со дня вступления в законную силу вынесенного об этом решения суда.

Суд может также освободить плательщика алиментов от их уплаты. Например, если ребенок перешел на воспитание и содержание к родителю, выплачивающему на него алименты, а взыскатель не отказался от их получения.

Алиментное обязательство родителя, возникшее в силу постановления суда, прекращается вследствие смерти одной из сторон, достижением ребенком возраста 18 лет, приобретением полной дееспособности в результате вступления в брак или эмансипации, при усыновлении ребенка, на содержание которого взыскивались алименты.

1.6. Иные соглашения и решения суда о детях

К иным соглашениям о детях относятся соглашение родителей, заключенное в бракоразводном процессе (п. 1 ст. 23, п. 1 ст. 24 СК РФ), соглашение о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК РФ), соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (ст. 66 СК РФ), соглашение об участии в несении дополнительных расходов на ребенка (ст. 86 СК РФ).

Первое из перечисленных соглашений было подробно рассмотрено выше¹, поэтому в этом разделе оно не исследуется.

Соглашение о месте жительства ребенка может быть заключено только его родителями. При этом не имеет значения, состоят они в браке или нет; главным критерием является их раздельное проживание. Стороной данного соглашения не может быть родитель, лишенный родительских прав или ограниченный в них, поскольку место жительства ребенка в этом случае определяет орган опеки и попечительства в рамках деятельности по его устройству в семью.

Соглашение самостоятельно может заключить родитель, достигший возраста 16 лет (п. 2 ст. 62 СК РФ), и несовершеннолетний родитель, состоящий в браке, гражданин, ограниченный судом в дееспособности, поскольку ограничение дееспособности связано с его имущественной, а не личной сферой. Поскольку соглашение – это действие, зависящее от воли и сознания людей, то недееспособный родитель не может его заключить; а опекун родителя не вправе участвовать в этом соглашении, т.к. оно носит личный характер.

Что касается формы соглашения, то, по мнению Ю. Беспалова,

... оно должно быть заключено в письменной форме, что поможет исключить в дальнейшем недоразумения и конфликты. Целесообразно было бы предусмотреть и нотариальное удостоверение такого соглашения...².

Предметом данного соглашения является определение места жительства ребенка при раздельном проживании родителей. Это условие должно соответствовать требованиям семейного и гражданского законодательства. К сожалению, норма п. 2 ст. 65 СК РФ сформулирована нечетко: из ее текста следует, что ребенок может проживать

¹ См.: глава 3. Супружеские правоотношения (1.1.4 «Прекращение брака»).

² Беспалов Ю. Определение места жительства ребенка // Российская юстиция. 2002. № 2.

вне места жительства его родителя (например, у бабушки и дедушки, тети, брата и т.д.). Однако данная неточность компенсируется императивными нормами ст. 20 ГК РФ. Исходя из нее, можно сделать вывод, что в рассматриваемом соглашении родители вправе определить местом жительства ребенка:

- место жительства того из родителей, с кем ребенок остался проживать, если он не достиг возраста 14 лет;
- место, где ребенок, достигший возраста 14 лет, постоянно или преимущественно проживает (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, в котором он проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ). При этом данное место может не совпадать с местом жительства его родителей.

По мнению Ю. Беспалова,

Другим существенным условием соглашения следует признать соблюдение интересов ребенка... К их числу следует отнести наличие жилого помещения, степень его благоустройства, возможность создания условий для надлежащего воспитания и содержания...¹.

Представляется, что данное соглашение может быть признано недействительным как раз в случае его несоответствия перечисленным интересам ребенка.

Соглашение о месте жительства ребенка может быть изменено и расторгнуто в общем порядке. Например, при переезде родителя, с которым проживает ребенок, в другую местность, при предоставлении или приобретении улучшенного жилого помещения, в случае болезни родителя, в силу которой он не может проживать совместно с ребенком, и др.

При возникновении спора между родителями о месте жительства ребенка он разрешается судом по иску одного из них, органа опеки и попечительства и прокурора.

При рассмотрении спора суд обязан привлечь к участию в деле самого ребенка, достигшего возраста 14 лет, а также орган опеки и попечительства. Ребенок с этого возраста уже лично, но с согласия законных представителей, определяет место своего жительства. Орган опеки и попечительства проводит обследование условий жизни ребенка и родителя, претендующего на совместное с ним прожива-

¹ Беспалов Ю. Определение места жительства ребенка // Российская юстиция. 2002. № 2.

ние, а также представляет суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора.

При вынесении решения суд исходит, во-первых, из равенства родительских прав и обязанностей отца и матери, а, во-вторых, из интересов ребенка. Для этого он учитывает возраст ребенка (как правило, ребенка в возрасте до 3 лет оставляют с матерью, поскольку он более нуждается в материнской заботе), его привязанность к каждому из родителей и другим членам семьи, нравственные и иные личные качества родителей (их темперамент, наличие вредных привычек и отклонений в поведении, их образование), отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности и режим работы родителей, их материальное положение, жилищные условия), а также другие обстоятельства, характеризующие обстановку, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей (наличие другой семьи, семейного конфликта с другими родственниками и т.п.). В необходимых случаях суд может назначить судебно-психологическую экспертизу, по результатам которой выносится заключение, являющееся одним из доказательств по делу.

Суд обязан принимать во внимание мнение ребенка, достигшего возраста 10 лет, при условии, что это не противоречит его интересам.

В случае спора между родителями, которые проживают в разных государствах, суд руководствуется законодательством государства, на территории которого они и ребенок имеют совместное место жительства; при отсутствии совместного места жительства родителей и детей – законодательством государства, гражданином которого является ребенок.

В соответствии с п. 2 ст. 66 СК РФ родители вправе заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Что касается субъектного состава данного соглашения, то он аналогичен составу соглашения о месте жительства ребенка.

Существенными условиями этого соглашения является следующее.

1. Порядок общения с ребенком родителя, проживающего отдельно (в частности, время, место и продолжительности общения, его периодичность, форма общения: личные встречи, разговоры по телефону, переписка через письма и Интернет и др.).

2. Порядок участия родителя в воспитании ребенка (например, посещение ребенка для проведения с ним занятий по его интеллекту-

альному и физическому развитию, посещение родительских собраний в детском саду и школе, организация отдыха ребенка).

3. Порядок решения вопросов получения ребенком образования (например, обязательное наличие согласия обоих родителей при выборе формы обучения ребенка и образовательного учреждения, либо возможность решения этих вопросов одним из родителей, если другой не высказывает свое мнение по ним).

Если родители не могут прийти к соглашению, возникший спор разрешается судом по требованию родителей или одного из них с участием органа опеки и попечительства.

При вынесении решения суд учитывает возраст ребенка, состояние его здоровья и особенности развития, привязанность к каждому из родителей, возможность положительного и отрицательного влияния родителя на ребенка, условия его жизни, характер взаимоотношений самих родителей и другие обстоятельства, способные оказать воздействие на ребенка. В необходимых случаях суд может назначить судебно-психологическую экспертизу для выяснения степени влияния родителя на ребенка или психологического анализа ситуации.

В резолютивной части решения суд с учетом обстоятельств каждого конкретного дела определяет порядок осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от него. В исключительных случаях, когда общение ребенка с родителем может нанести ему вред, суд, исходя из п. 1 ст. 65 СК РФ, вправе отказать этому родителю в удовлетворении иска, изложив мотивы принятого решения. Например, родитель настраивает ребенка против другого родителя, грубо разговаривает с ним и т.п.

Определив порядок участия отдельно проживающего родителя в воспитании ребенка, суд предупреждает другого родителя о возможных последствиях невыполнения решения суда или создания им препятствий для его исполнения (п. 3 ст. 66 СК РФ). Таким последствием может быть удовлетворение требования родителя, проживающего отдельно от ребенка, о передаче ему несовершеннолетнего ребенка.

В бракоразводном процессе при вынесении судом решения о расторжении брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, он разъясняет сторонам, что отдельно проживающий родитель имеет право и обязан принимать участие в воспитании ребенка, а родитель, с которым проживает несовершеннолетний, не вправе препятствовать этому. В резолютивной части решения указывается о праве и обязанности родителя, проживающего отдельно от ребенка, участвовать в его воспитании и после расторжения брака.

Согласно п. 1 ст. 86 СК РФ возможно заключение соглашения об участии в несении дополнительных расходов на детей при наличии исключительных обстоятельств (тяжелой болезни и увечья ребенка, необходимости оплаты постороннего ухода за ними и других обстоятельств). Такие расходы могут быть связаны с приобретением лекарств, протезированием, оплатой медицинской операции, обучением больного ребенка, отправлением ребенка в санаторий и т.п.

Средства, предоставляемые на покрытие дополнительных расходов, являются разновидностью алиментов. В связи с этим условие о порядке участия родителя в несении дополнительных расходов на ребенка может быть включено в алиментное соглашение.

Что касается субъектного состава данного соглашения, порядка его заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным, то применяются правила, регулирующие данные вопросы применительно к алиментному соглашению. Исходя из смысла нормы ст. 86 СК РФ, данное соглашение может быть заключено в простой письменной форме, а по желанию сторон – в письменной нотариальной.

В случае отсутствия соглашения спор разрешается в судебном порядке по иску самого ребенка, по достижении им возраста 14 лет, его законного представителя, администрации воспитательного учреждения по месту нахождения ребенка, органа опеки и попечительства.

Порядок участия в несении дополнительных расходов определяются судом, исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон. При определении размера дополнительных расходов суд принимает во внимание как фактически понесенные расходы, так и те расходы, которые будут понесены в будущем. Способ уплаты закреплен в законе: расходы уплачиваются в твердой денежной сумме ежемесячно.

§ 2. Личные неимущественные отношения родителей и детей

Как уже отмечалось выше, родительские отношения носят односторонний характер: у ребенка есть только права, но нет обязанностей, а у родителей по отношению к ребенку есть только обязанности. Некоторые из родительских отношений носят относительный характер (например, по воспитанию и содержанию ребенка), другие – абсолютный характер, когда праву ребенка корреспондируют обязанности не только родителей, но и других лиц (например, по пово-

ду присвоения и изменения имени и фамилии ребенка, выражения собственного мнения, защиты прав ребенка).

Личные неимущественные правоотношения родителей и детей – урегулированные нормами права отношения между родителем и ребенком по поводу нематериальных благ.

В рассматриваемом случае к нематериальным благам относятся: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, личная и семейная тайна, право выбора места пребывания и жительства, право на имя, свобода развития и творчества, иные нематериальные блага.

Несмотря на то, что личные неимущественные отношения являются преобладающими в семье, большинство из них находятся за рамками правового регулирования. Как пишет М. В. Антокольская,

Внутреннее содержание... плохо поддается регулированию правом, право может только устанавливать границы их осуществления. Эти общие границы очерчены в ст. 65 СК... Закон не может предписывать родителям, как воспитывать ребенка, но он в общей форме запрещает злоупотребление этим правом и преследует за его неосуществление... Родители вправе применить меры принуждения к своим детям для того, чтобы добиться от них желаемого поведения. Однако эта сторона воспитательного процесса находится за рамками права. Например, родители могут запретить детям... возвращение домой позднее определенного времени¹.

Личные права и обязанности детей и родителей неразрывно связаны с их личностью, а поэтому они неотчуждаемы и непередаваемы никаким способом: ни по соглашению, ни в порядке универсального правопреемства, ни другим способом.

Семейный кодекс РФ закрепляет следующие личные неимущественные отношения.

1. Право ребенка жить и воспитываться в семье, насколько это возможно (п. 2 ст. 54 СК РФ). Этому праву ребенка соответствует обязанность родителей воспитывать своих детей, указанная в п. 1 ст. 63 СК РФ.

Согласно п. 1 ст. 62 СК РФ несовершеннолетние родители независимо от их возраста имеют право на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Поскольку несовершеннолетний гражданин не всегда является сформировавшейся личностью, обладающей достаточным интеллектуальным уровнем и волевой зрело-

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 196, 206.

стью, то он не может правильно воспитать ребенка. Поэтому несовершеннолетние родители имеют право лишь участвовать в воспитании ребенка.

До достижения несовершеннолетним родителем 16 лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с родителем. Как правило, в качестве опекунов выступают бабушки и дедушки ребенка. Если между опекуном и родителями возникают разногласия, споры решаются органом опеки и попечительства.

Рассматриваемое право включает в себя две составляющие: право на совместное проживание с родителями и право на воспитание ими.

Воспитание ребенка предполагает деятельность по формированию его личности и систематическому воздействию на его физическую, интеллектуальную и нравственную сферы с целью полноценного развития ребенка. Забота о ребенке проявляется в удовлетворении его жизненно необходимых потребностей (в питании, одежде, жилище) и социальных потребностей (в проявлении внимания к нему, оказании помощи при разрешении интересующих его вопросов и конфликтов и др.).

Как показала многолетняя практика, семейное воспитание является наилучшей формой. Общественные формы воспитания не могут в полной мере обеспечить нормального развития ребенка и его социальную адаптацию. Воспитанием ребенка занимаются родители как наиболее близкие к нему люди.

Именно поэтому право ребенка на воспитание включает право на заботу родителей, на всестороннее развитие и уважение его человеческого достоинства. На родителей, в свою очередь, возложена обязанность воспитывать своих детей, т.е. заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своего ребенка (ст. 63 СК РФ).

При отсутствии родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства в порядке, установленном главой 18 СК РФ. В ст. 123 перечислены формы устройства детей, среди которых приоритетной является усыновление (удочерение) ребенка, поскольку он получает статус члена семьи усыновителя. Иначе дело обстоит при опеке (попечительстве) и приемной семье, где ребенок является лишь воспитанником в семье, но не ее членом.

При осуществлении воспитания родители свободны в выборе средств и методов, но с соблюдением установленных законом огра-

ничений: родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Споры, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по взаимному согласию, исходя из интересов детей и с учетом их мнения (п. 2 ст. 65 СК РФ). При наличии разногласий между родителями они вправе обратиться в орган опеки и попечительства или в суд.

Для нормального воспитания ребенка и его безопасности необходимо, чтобы ребенок находился вместе с родителями. Именно поэтому ребенку предоставлено право на совместное проживание с родителями, а на последних возложена соответствующая обязанность.

Местом жительства ребенка, не достигшего возраста 14 лет, является место жительства его родителей, а по достижении 14 лет – место, где он постоянно или преимущественно проживает.

Как пишет Ю. Беспалов,

Под правом ребенка на место жительства следует понимать юридическую возможность ребенка в возрасте до 14 лет через законных представителей, в возрасте от 14 до 18 лет – лично, но с их согласия определять место жительства в пределах Российской Федерации... изменить место жительства, требовать от других лиц не нарушать это право, обратиться за защитой к правомочному органу государства в случае нарушения и т.д.

Ребенок в возрасте до 14 лет не участвует лично в определении места жительства, хотя при разрешении некоторых вопросов... требуется согласие ребенка, достигшего возраста 10 лет... Обычно это право реализуют родители...¹

Несовершеннолетний гражданин РФ, как правило, выезжает из Российской Федерации совместно хотя бы с одним из родителей. В случае, если он выезжает из Российской Федерации без сопровождения, он должен иметь при себе кроме паспорта нотариально оформленное согласие родителей на выезд, а в случае выезда на срок свыше 3 месяцев это согласие должно быть также заверено органами опеки и попечительства.

¹ Беспалов Ю. Определение места жительства ребенка // Российская юстиция. 2002. № 2.

Если один из родителей заявит о своем несогласии на его выезд из Российской Федерации, вопрос о возможности выезда из Российской Федерации разрешается в судебном порядке¹.

Совместное проживание ребенка с одним из родителей или обоими из них может оказаться невозможным в тех случаях, когда родители прекратили супружеские отношения и проживают раздельно, либо лишены родительских прав или ограничены в них.

В первой ситуации, как уже отмечалось выше, родители заключают соглашение о месте жительства ребенка. При возникновении спора он разрешается судом исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения. В любом случае местом жительства ребенка будет:

- место жительства того из родителей, с кем ребенок остался проживать, если он не достиг возраста 14 лет;
- место, где ребенок, достигший возраста 14 лет, постоянно или преимущественно проживает (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, в котором он проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ). При этом данное место может не совпадать с местом жительства его родителей.

В двух других ситуациях место жительства ребенка определяет орган опеки и попечительства в рамках деятельности по его устройству в семью.

В силу п. 1 ст. 63 СК РФ родители имеют преимущественное перед другими лицами право на воспитание своих детей. В связи с этим они могут требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или решения суда.

В случае возникновения спора по данному вопросу он разрешается в судебном порядке. При рассмотрении таких дел суд учитывает реальную возможность родителя обеспечить надлежащее воспитание ребенка, характер сложившихся взаимоотношений родителя с ребенком, привязанность ребенка к лицам, у которых он находится, и другие конкретные обстоятельства, влияющие на создание нормальных условий жизни и воспитания ребенка родителем, а также лицами, у которых фактически проживает и воспитывается несовершеннолетний. Поэтому суд вправе с учетом мнения ребенка отказать родителю в иске, если придет к выводу, что передача ребенка родителю противоречит интересам несовершеннолетнего.

¹ См.: ст.ст. 20, 21 Федерального закона от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» // Собрание законодательства РФ 1996. № 34. Ст. 4029. 1999. № 26. Ст. 3175.

Если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что ни родители, ни лица, у которых находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд, отказывая в удовлетворении иска, передает несовершеннолетнего на попечение органа опеки и попечительства с тем, чтобы был выбран наиболее приемлемый способ устройства дальнейшей его судьбы.

Если родители хотят вернуть ребенка от лиц, у которых он находится на основании закона или решения суда (опекунов, попечителей, приемных родителей и др.), то они должны обратиться в орган опеки и попечительства для решения вопроса об отмене опеки (попечительства) или о досрочном расторжении договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью. Если данный орган отказывает родителям, то вопрос разрешается в судебном порядке. При этом суд выясняет, изменились ли ко времени рассмотрения спора обстоятельства, послужившие основанием передачи ребенка указанным лицам и учреждениям, и отвечает ли интересам детей их возвращение родителям.

2. Право ребенка знать своих родителей и обязанность родителей и лиц, их замещающих, раскрыть сведения о родителях ребенка, если при этом не нарушается охраняемая законом тайна.

Это право является одним из самых тяжело реализуемых на практике прав, поскольку вступает в противоречие с конституционным правом родителя на личную и семейную тайну. Как справедливо отмечает М. В. Антокольская,

До сих пор остается спорным вопрос о том, в какой мере соответствует праву знать своих родителей тайна усыновления и тайна биологического происхождения ребенка...¹

3. Право ребенка на образование и обязанность родителей обучить его и обеспечить получение ребенком основного общего образования (п. 2 ст. 54, ст. 63 СК РФ).

Образование предполагает деятельность по передаче ребенку и получению им систематизированных знаний и навыков в различных областях жизнедеятельности человека. Оно осуществляется родителями в процессе воспитания ребенка, и тогда на них возлагается обязанность обучить ребенка. Но родители не могут обладать знаниями во всех областях, поэтому для получения ребенком специальных знаний и навыков на них возлагается обязанность уже по обеспечению ребенка условий для получения соответствующего

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 191.

уровня образования, включая обязанность не препятствовать посещению ребенком образовательного учреждения. Само обучение проводят педагоги и специалисты в соответствующей области.

При этом родителям предоставлено право выбора образовательного учреждения и формы обучения ребенка исходя из его интересов и мнения. По мере взросления ребенка они должны все более учитывать его мнение.

4. Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками (дедушкой и бабушкой как со стороны отца, так и матери, братьями, сестрами) вне зависимости от того, проживает ли родитель или родственник ребенка совместно с ним или нет (ст. 55 СК РФ). Лишь через общение с разными людьми возможно полноценное воспитание и образование ребенка, что приводит к его всестороннему развитию и становлению его личности.

На родителей возлагается обязанность не препятствовать такому общению (п. 1 ст. 66, п. 2 ст. 67 СК РФ). В противном случае суд может удовлетворить требование родителя, которому чинят препятствия, о передаче ему несовершеннолетнего ребенка. При нарушении родителем прав близких родственников на общение с ребенком орган опеки и попечительства может обязать его не препятствовать этому общению. Если родитель не подчиняется этому решению, то суд может вынести решение об устранении препятствий к общению с ребенком.

Право на общение может быть ограничено в целях защиты интересов ребенка в тех случаях, когда такое общение причиняет вред его физическому или психическому, нравственному развитию. Например, при лишении гражданина родительских прав или их ограничении, при отобрании ребенка у родителей из-за непосредственной угрозы его жизни или здоровью.

При возникновении экстремальных ситуаций (например, задержании, аресте, заключении под стражу, нахождении в лечебном учреждении и иных чрезвычайных обстоятельствах, связанных с изоляцией ребенка) ребенок также имеет право на общение со своими родителями и родственниками. Для реализации данного права ребенка в отраслевом законодательстве содержатся специальные нормы (например, ч. 4 ст. 27.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, ст.ст. 48, 423, 426 Уголовно-процессуального кодекса РФ).

5. Право ребенка на обеспечение его интересов и на защиту его прав и законных интересов (п. 2 ст. 54 и ст. 56 СК РФ) связано с обязанностью родителей защищать права и интересы своих детей (ст. 64 СК РФ).

В связи с этим законодательно установлено, что родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами без специальных полномочий как на территории России, так и за ее пределами. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства назначает представителя для защиты прав и интересов детей (например, при подготовке дела о лишении родителя прав).

Как верно отмечает М. В. Антокольская,

... В отношении родителей традиционно применялись не все ограничения, касающиеся деятельности законных представителей... Они не должны иметь права заключать или давать согласие на заключение сделок от имени представляемых с самим собой и своими близкими родственниками и супругами. Такой запрет существует в отношении опекунов и попечителей, но его нет в отношении родителей. Предполагается, что лично-доверительная основа их отношений с детьми делает его излишним. Но родительские права существуют и там, где никакого доверия нет¹.

Ребенок может сам обращаться за защитой своих прав, например, в случаях неисполнения родителями своих обязанностей: с 14 лет – в суд, а до достижения 14 лет – в органы опеки и попечительства.

Однако в большинстве случаев дети сообщают о своих проблемах родственникам, друзьям, учителям, воспитателям. В связи с этим п. 3 ст. 56 СК РФ установлена обязанность должностных лиц организаций и иных граждан, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. Орган опеки исследует данные факты и непосредственно у ребенка выясняет его жалобы. По результатам данного разбирательства, в случае подтверждения сведений о нарушении прав ребенка, орган опеки принимает меры для защиты его прав, вплоть до отобрания ребенка у родителей.

6. Право ребенка выражать свое мнение при решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства (ст. 57 СК РФ). Этой норме корреспондирует п. 2 ст. 65 СК РФ: все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями исходя из интересов детей и с учетом мнения детей.

¹ Там же. С. 208–209.

Иными словами, родители должны выслушать ребенка и принимать соответствующее решение на основании его мнения, если только это не противоречит его интересам.

Семейное законодательство не содержит указание на минимальный возраст, начиная с которого ребенок может самостоятельно выражать собственное мнение по различным вопросам. В п. 1 ст. 12 Конвенции ООН «О правах ребенка» этот возраст сформулирован описательно: «Государства-участники обеспечивают ребенку, способному сформулировать свои собственные взгляды, право свободно выражать эти взгляды по всем вопросам, затрагивающим ребенка, причем взглядам ребенка уделяется должное внимание *в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка* (выделено – М.К.)». Как пишет Л. М. Пчелинцева,

Таким образом, ребенок вправе выражать свое мнение тогда, когда он достигает определенного уровня развития, позволяющего ему выразить собственную точку зрения на тот или иной вопрос, непосредственно касающийся его интересов¹.

Как уже говорилось, существует разница между мнением ребенка и его согласием по какому-либо вопросу. По своей правовой природе учет мнения является менее строгим требованием, чем необходимость получения согласия. Отсутствие согласия ребенка, которое обязательно по закону для решения конкретного вопроса, влечет признание данного вопроса нерешенным и передачу его на рассмотрение, как правило, органу опеки и попечительства или суду. Иначе дело обстоит с учетом мнения. Окончательное решение может полностью или частично не совпадать с мнением ребенка, учет которого обязателен. При его наличии разрешаемый вопрос не будет считаться нерешенным.

В случаях, прямо предусмотренных СК РФ, необходимо согласие ребенка, достигшего возраста десяти лет (ст.ст. 59, 72, 132, 134, 136, 143, 154 СК РФ). В частности, при изменении имени и (или) фамилии ребенка, восстановлении в родительских правах, его усыновлении (удочерении), передаче ребенка в приемную семью².

7. Право ребенка на имя, фамилию, отчество (ст. 58 СК РФ) и обязанность родителей присвоить их ему.

¹ Пчелинцева Л.М. Указ. соч. С. 287.

² См. также: Эрделевский А. М. Право ребенка на выражение мнения // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

Эта обязанность вытекает из совместного толкования ст. 58 СК РФ и ст.ст. 15 и 18 Федерального закона «Об актах гражданского состояния». Поскольку на родителей возложена обязанность подать заявление о рождении ребенка, на основании которого производится государственная регистрация рождения ребенка с одновременным присвоением ему фамилии, имени и отчества, следовательно, они должны согласовать фамилию и имя ребенка и указать их в заявлении.

По мнению А. Эрделевского,

Содержание права на имя составляют следующие отдельные правомочия: право на получение имени; право на пользование именем; право на неприкосновенность имени; право на перемену имени¹.

Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ или не основано на национальном обычае. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ.

При отсутствии соглашения между родителями по поводу имени и (или) фамилии ребенка возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства. Он, исходя из интересов ребенка, учитывает благозвучность фамилии и имени, их сочетаемость между собой и с отчеством ребенка, трудность произношения и другие аспекты.

В случае если отцовство в отношении ребенка не установлено, имя ребенка записывается по указанию матери, отчество – по имени лица, указанного в записи акта о рождении в качестве отца ребенка или по указанию матери, фамилия ребенка – по фамилии матери.

Фамилия, имя и отчество найденного (подкинутого) ребенка присваивается по указанию органа внутренних дел, органа опеки и попечительства либо медицинской организации, воспитательной организации или организации социальной защиты населения, в которую помещен ребенок.

В определенных случаях законом допускается перемена имени ребенка.

Во-первых, по совместной просьбе родителей до достижения ребенком возраста 14 лет орган опеки и попечительства, исходя из интересов ребенка, вправе разрешить изменить имя ребенку, а также

¹ Эрделевский А. М. Право на имя и его защита // Законность. 1999. № 10.

изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя. Изменение имени и (или) фамилии ребенка, достигшего возраста 10 лет, может быть произведено только с его согласия. Например, ради сохранения фамилии рода.

Во-вторых, по просьбе единственного родителя, с которым проживает ребенок, не достигший возраста 14 лет. Если родители проживают раздельно и заявитель желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов ребенка и с учетом мнения другого родителя. В некоторых случаях учет мнения другого родителя не обязателен:

- при невозможности установления его места нахождения;
- при лишении его родительских прав;
- при признании его недееспособным;
- при его уклонении без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка.

В-третьих, если мать ребенка, в отношении которого не установлено отцовство, поменяла фамилию. В этом случае орган опеки и попечительства может разрешить изменить фамилию ребенка на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой. Например, вступление матери в повторный брак, когда ею выбрана фамилия нового супруга.

В-четвертых, с 14 лет гражданин вправе переменить свое имя, включающее в себя фамилию, собственно имя и (или) отчество. Если он не достиг совершеннолетия, то перемена имени производится органом опеки и попечительства при наличии согласия обоих родителей (усыновителей или попечителя), а при отсутствии такого согласия – на основании решения суда, за исключением случаев приобретения лицом полной дееспособности до достижения им совершеннолетия в порядке, предусмотренном законом.

И, в-пятых, в связи с установлением отцовства в запись акта о рождении ребенка орган загса вносит изменения фамилии, имени и отчества ребенка.

§ 3. Имущественные отношения родителей и детей

Большинство имущественных отношений, возникающих между родителями и детьми, регулируются гражданским правом (отношения собственности и наследования, порядок совершения сделок, имущественная ответственность за вред, причиненный ребенком, и

др.¹). И даже включение в п.п. 3–5 ст. 60 СК РФ норм о праве собственности ребенка на имущество, о порядке совместного владения и пользования имуществом родителями и детьми не меняет гражданско-правовую природу этих отношений.

Строго семейными имущественными отношениями родителей и детей являются обязательства родителей по содержанию своих детей, включая алиментные обязательства и обязательства по несению дополнительных расходов на ребенка.

Основанием для возникновения обязательства родителя по материальному содержанию ребенка является указание в законе: «Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей» (п. 1 ст. 80 СК РФ). Алиментные обязательства родителей возникают на основании соглашения об уплате алиментов, судебного приказа или судебного решения о взыскании алиментов. Обязательства по несению дополнительных расходов на ребенка возникают на основании соглашения или судебного решения.

Обязательство родителя по содержанию ребенка прекращается с достижением ребенком возраста 18 лет и приобретением полной дееспособности в результате вступления в брак или эмансипации; при усыновлении ребенка, на содержание которого взыскивались алименты; на основании решения суда об объявлении одной из сторон умершей, а также с их смертью; с прекращением действия алиментного соглашения вследствие его расторжения, истечения срока, на который оно было заключено, либо наступления отменительного условия.

Обязательство родителя по материальному содержанию ребенка – правоотношение, в силу которого родитель обязан предоставлять материальное содержание ребенку, а последний вправе его требовать.

Это обязательство носит односторонний характер и присуще в равной степени как матери, так и отцу независимо от их возраста, дееспособности, трудоспособности, факта совместного проживания с ребенком и нуждаемости ребенка в получении содержания.

Как правило, обязательство по содержанию ребенка исполняется родителем добровольно и выражается в обеспечении материально-бытовых потребностей ребенка: в питании, одежде, обуви, школь-

¹ См.: Беспалов Ю. Причинитель вреда – несовершеннолетний // Российская юстиция. 1996. № 10. Сорокин С. Имущественные права ребенка в семье // Российская юстиция. 2000. № 2.

ных и спортивных принадлежностях, в отдыхе, лечении, жилище и т.п. Эти вещи, а также денежные средства, выданные ребенку, поступают в его собственность. Именно поэтому при разделе имущества между супругами вещи, которые были приобретены ими для ребенка, разделу не подлежат и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживает ребенок. Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими детям и не учитываются при разделе имущества между супругами (п. 5 ст. 38 СК РФ). В целом, порядок и форма предоставления содержания определяются родителями самостоятельно.

При невыполнении родителем возложенной на него обязанности возможно заключение алиментного соглашения либо взыскание алиментов в судебном порядке.

Алиментное обязательство – правоотношение, в силу которого родитель обязан предоставлять средства на содержание ребенка (алименты), а последний вправе требовать их уплаты.

Его содержание образуют обязанность родителя уплатить алименты и право ребенка их получить. А. М. Нечаева отмечает:

... Термины «содержание» и «алименты» полностью не совпадают. Содержание – более широкое понятие, а «алименты» представляют собой его разновидность, имеющую свои правовые признаки... следует иметь в виду, что алименты:
служат одним из источников существования ребенка в семье;
имеют строго целевое назначение – содержание несовершеннолетнего;
выплачиваются... регулярно;
представляют собой обязанность каждого из родителей относительно к степени его экономического благополучия (неблагополучия);
носят сугубо личный характер...
выплачиваются на каждого несовершеннолетнего, где бы он ни находился... чем бы он ни занимался, какими бы другими источниками существования ни пользовался;
выплачиваются независимо от обеспеченности несовершеннолетнего, наличия или отсутствия у него дорогостоящего имущества...¹

Обязательство родителя по несению дополнительных расходов на ребенка – правоотношение, в силу которого родитель обязан оплатить фактически понесенные и (или) будущие расходы в связи с наступлением исключительных обстоятельств, а ребенок вправе требовать их уплаты.

¹ Нечаева А. М. Указ. соч. С. 251.

Алиментное соглашение исполняется в соответствии с его условиями и требованиями закона. Выплата алиментов может осуществляться как добровольно, так и принудительно. Если соглашение не исполняется надлежащим образом, то получатель алиментов может направить его для принудительного исполнения судебному приставу-исполнителю или непосредственно администрации предприятия, где работает алиментоплательщик.

Однако в таком порядке возможно лишь взыскание алиментов и задолженности по ним. Для применения мер ответственности за ненадлежащее исполнение соглашения, если такие предусмотрены, ребенку или его представителю необходимо обратиться в суд с соответствующим требованием, которое рассматривается в рамках приказного производства.

При неисполнении родителем обязанности по оплате дополнительных расходов на ребенка, вытекающей из письменного соглашения, ребенку (его представителю) необходимо обратиться в суд с соответствующим требованием, которое рассматривается в рамках приказного производства.

В целом, порядок взыскания дополнительных расходов аналогичен порядку, применяемому к алиментам, поэтому далее будет употребляться только термин «алименты».

Исполнение судебного приказа, решения суда о взыскании алиментов и алиментного соглашения, как правило, осуществляется администрацией организации по месту работы родителя. Она производит удержание алиментов из его дохода и уплачивает либо переводит их получателю алиментов в течение 3 дней со дня выплаты дохода.

Алименты взыскиваются в пользу ребенка, который становится их собственником, но получает их родитель или лицо, его заменяющее, с которым проживает ребенок. Если судом было удовлетворено требование родителя-плательщика алиментов о перечислении их части на счет, открытый на имя ребенка в банке (п. 2 ст. 60 СК РФ), то администрация организации производит соответствующее перечисление.

Если ребенок остался без попечения обоих родителей, алименты выплачиваются опекуну (попечителю), приемным родителям либо зачисляются на счета воспитательного учреждения, где воспитывается ребенок, и учитываются отдельно по каждому ребенку¹.

¹ Согласно п. 2 ст. 84 СК РФ воспитательные учреждения могут помещать эти суммы в банк и 50% дохода использовать на содержание детей. После остав-

Алименты удерживаются ежемесячно на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов, судебного приказа или исполнительного листа, выданного на основании соответствующего судебного решения.

Как уже говорилось, алименты удерживаются из доходов родителя: из всех видов заработной платы (денежного вознаграждения, содержания) и дополнительного вознаграждения как по основному месту работы, так и за работу по совместительству, которые получают родители в денежной (национальной или иностранной валюте) и натуральной форме. Перечень видов дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 18 июля 1996 г. № 841. Так, алименты взыскиваются с суммы, начисленной по тарифным ставкам, должностным окладам, сдельным расценкам, с доплат и надбавок к ним; с премий, имеющих единовременный или периодический характер; с заработной платы, сохраняемой за время отпуска; с суммы, равной стоимости выдаваемого (оплачиваемого) питания; с суммы, равной стоимости оплачиваемого проезда транспортом общего пользования к месту работы и обратно; с оплаты выполнения работ по гражданско-правовым договорам; с суммы авторского вознаграждения и др. Удержание алиментов производится также со всех видов пенсий и компенсационных выплат к ним, с ежемесячных доплат к пенсиям; со стипендий, выплачиваемых обучающимся в образовательных учреждениях и научно-исследовательских учреждениях; с пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, по безработице; с доходов от занятий предпринимательской деятельностью без образования юридического лица; с доходов от передачи в аренду имущества; с доходов по акциям и других доходов от участия в управлении собственностью организации (дивиденды, выплаты по долевым паям и т.д.); с сумм материальной помощи.

Алименты не взыскиваются с выходных пособий, выплачиваемых при увольнении, с суммы, равной стоимости выдаваемого (оплачиваемого) лечебно-профилактического питания, с материальной помощи в связи со стихийными бедствиями, хищением имущества, увечьем, а также с рождением ребенка, с регистрацией брака, со

ления детьми указанных учреждений суммы полученных алиментов и оставшиеся 50% от их обращения зачисляются на счет, открываемый на имя ребенка в Сберегательном банке.

смертью лица, обязанного уплачивать алименты, или его близких родственников.

Если доходов алиментоплательщика недостаточно, взыскание обращается на иное имущество плательщика в очередности, установленной ст. 112 СК РФ: сначала – на денежные средства, находящиеся на счетах в кредитных учреждениях, и на средства, переданные юридическим лицам (исключение составляют договоры, влекущие переход права собственности на эти средства, например, учредительный договор), затем на иное имущество, на которое может быть обращено взыскание по закону. Порядок обращения определен главой VII ГПК РФ и Федеральным законом «Об исполнительном производстве».

Размер удержаний из доходов должника исчисляется из суммы, оставшейся после удержания налогов. При исполнении исполнительного документа с должника может быть удержано не более 70% заработной платы и приравненных к ней платежей. Это правило не применяется, если в алиментном соглашении указана сумма алиментов, превышающая данный предел. Индексация алиментов производится администрацией организации в соответствии с алиментным соглашением, а при отсутствии такого условия либо взыскании алиментов по решению суда – индексация производится пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.

Семейным кодексом РФ допускается взыскание задолженности по алиментам. Если она возникла по вине получателя алиментов (например, непредъявление исполнительного документа), то выплата задолженности возможна только в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению исполнительного документа. Если задолженность возникла по вине плательщика алиментов (например, уклонение от их уплаты), взыскание алиментов производится за весь период.

Размер задолженности определяется судебным исполнителем исходя из размера алиментов, определенного судебным приказом, решением суда или соглашением об уплате алиментов. При несогласии с определенным размером задолженности любая из сторон может обжаловать действия судебного пристава-исполнителя в предусмотренном законом порядке.

Суд вправе по иску лица, обязанного уплачивать алименты, освободить его полностью или частично от уплаты задолженности по алиментам, если установит, что неуплата алиментов имела место в

связи с болезнью этого лица или по другим уважительным причинам и его материальное и семейное положение не дает возможности погасить образовавшуюся задолженность по алиментам.

Помимо взыскания задолженности по алиментам, возможно также применение ответственности за несвоевременную уплату алиментов. При выплате алиментов по соглашению родитель несет ответственность в соответствии с этим соглашением. При выплате алиментов по постановлению суда, он несет ответственность в виде уплаты зачетной неустойки в размере 0,1% от невыплаченной суммы за каждый день просрочки, а также возмещения причитающихся убытков (например, расходы, связанные с получением кредита в банке, для обеспечения ребенка средствами к существованию). И в том и другом случаях ответственность наступает только при наличии вины. Такая ответственность не может быть возложена на плательщика, если задолженность по алиментам образовалась по вине других лиц, в частности, в связи с несвоевременной выплатой заработной платы, задержкой или неправильным перечислением алиментных сумм банками и т.п.

Выплаченные алименты не могут быть истребованы обратно, за исключением случаев:

- отмены решения суда о взыскании алиментов в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений или представлением подложных документов;
- признания соглашения об уплате алиментов недействительным вследствие заключения его под влиянием обмана, угроз, насилия со стороны получателя алиментов;
- подделки решения суда, соглашения об уплате алиментов либо исполнительного листа, на основании которых уплачивались алименты.

Если эти действия были совершены представителем ребенка, то обратное взыскание алиментов не производится, а суммы выплаченных алиментов взыскиваются с виновного представителя по иску родителя, обязанного уплачивать алименты.

Практическое задание

Задание 1. Разыграйте процедуру государственной регистрации рождения ребенка в органах загса, исходя из следующих обстоятельств.

17-летняя мать и 20-летний отец не состоят в браке между собой. Отец добровольно признает себя отцом ребенка.

Участники должны составить следующие документы.

Родители – совместное заявление об установлении отцовства, заявление о рождении ребенка; документы, прилагаемые к заявлениям (за исключением документов, удостоверяющих их личность)¹.

Сотрудник органа загса – записи актов об установлении отцовства и о рождении ребенка; свидетельства об установлении отцовства и о рождении ребенка либо письменный отказ в государственной регистрации рождения ребенка ².

Задание 2. К Вам как юристу обратился Щекин Евгений с просьбой помочь ему собрать доказательства для установления отцовства в судебном порядке и отобрании ребенка у его опекунов.

В 1994 г. он познакомился с Аленой, с которой через несколько месяцев стал сожительствовать: встречались они у нее дома, когда не было родителей. В мае 1995 г. он, будучи инженером, был командирован на 3 года в Королевство Непал. Во время разлуки Евгений понял, насколько дорога ему эта девушка, и своих письмах сделал ей предложение выйти за него замуж после того, как он вернется из командировки. Однако на свои письма он не получал ответы от Алены. Евгений решил, что девушка относилась к нему несерьезно и уже забыла его. Поэтому без колебаний согласился на продление срока командировки еще на 3 года.

Вернувшись в 2001 г. домой, он узнал от общих друзей, что Алена умерла. Тогда Евгений встретился с ее родителями и выяснил следующее. После его отъезда оказалось, что Алена беременна. Беременность протекала с осложнениями, и врачи рекомендовали сделать аборт, но девушка категорически отказалась. В январе 1996 г.

¹ Форма бланка заявлений утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 // Российская газета. 1998. 12 ноября.

² Форма бланков записи актов гражданского состояния и свидетельства утверждены постановлением Правительства РФ от 6 июля 1998 г. № 709 // Собрание законодательства РФ. 1998. № 28. Ст. 3359.

она родила сына, но из-за возникшего во время родов осложнения умерла на следующий день.

Сына Артемку воспитывают ее родители, оформив опеку над мальчиком. Они разрешили навещать его, поэтому Евгений приносит Артему вещи, игрушки и подарки, регулярно проводит с ним время: вместе отдыхают в выходные дни и на каникулах, помогает ему делать домашние задания и т.д. Более того, он открыл счет в банке на имя мальчика, куда перечисляет денежные средства на его содержание.

Год назад он обратился к родителям Алены с просьбой отдать ему сына, но они ответили отказом, т. к. внук живет у них уже 8 лет и обеспечен всем необходимым. К тому же точно неизвестно, является ли Евгений отцом Артема.

Тогда Евгений решил обратиться в орган опеки и попечительства с тем, чтобы тот выдал согласие на установление отцовства в органе загса. Но орган опеки ему тоже отказал, поскольку Евгений пропустил установленный КоБС РСФСР годичный срок давности, ведь он узнал о рождении мальчика в 2001 г.

Какие обстоятельства подлежат установлению судом? Какими доказательствами их можно подтвердить?

Оцените вероятность удовлетворения судом требования о передаче ребенка Евгению. Какие обстоятельства могут повлиять на вынесения решения суда в его пользу?

Задание 3. Кускова Елизавета являлась суррогатной матерью ребенка, рожденного для супругов Николаевых. Отношения между ними были оформлены надлежащим образом: предварительное письменное согласие супругов на применение методов искусственного репродуктивного, договор о вынашивании ребенка, заключенный Николаевыми и Кусковой до зачатия ребенка, послеродовое письменное согласие Кусковой на запись Николаевых в качестве родителей рожденной ею девочки.

Через 4 года она решила завести собственного ребенка, но медицинское обследование показало, что она бесплодна. Расстроенная данным фактом, Елизавета по совету близкой подруги подала в суд иск об оспаривании материнства в отношении рожденной ею девочки и отобрании ребенка у супругов Николаевых. Своё требование она мотивировала тем, что является биологической матерью ребенка, а её последующее бесплодие вызвано рождением первого ребенка для супругов Николаевых.

Подлежит ли требование удовлетворению судом? Почему?

Задание 4. Определите разницу между лишением родительских прав, ограничением родительских прав и немедленным отобранием ребенка у родителей:

Критерий	Лишение родительских прав	Ограничение родительских прав	Немедленное отобрание ребенка у родителей
Лица, которые могут инициировать рассмотрение вопроса			
Основание			
Порядок рассмотрения вопроса			
Лица, которые обязательно должны участвовать в рассмотрении вопроса			
Правовые последствия для семейных отношений: – личных неимущественных – имущественных			
Момент возникновения правовых последствий			
Возможность поворота решения по данному вопросу: – лица, которые могут его инициировать – основание – порядок рассмотрения			

Задание 5. К Вам как судье поступило на рассмотрение следующее дело.

Год назад в благополучной семье Павловских умерла мать после тяжелой болезни. Муж Матвей, который ее сильно любил, до сих пор не может пережить эту трагедию. На этой почве он начал выпивать и периодически приводить домой женщин. До смерти жены он был заботливым отцом, но сейчас стал меньше уделять внимания их общему сыну и даже допускает рукоприкладство к нему. Поэтому мальчик все больше времени проводит вне дома: в спортивной школе, на улице с друзьями, у соседей.

Что касается материального обеспечения, то сын ни в чем не нуждается: у него есть отдельная комната, нормальное питание и одежда, деньги на карманные расходы и т.д.

Мальчик любит отца, не хочет с ним расставаться, но хочет, чтобы он стал таким же, как был раньше и перестал его бить, будучи пьяным.

Какое решение Вы вынесите по данному делу?

Задание 6. Проанализируйте судебный приказ¹ с точки зрения его законности и наличия «слабых мест». Внесите изменения, если это необходимо.

СУДЕБНЫЙ ПРИКАЗ		
20 сентября	2004 г.	№ 2-5228/04
<p>Мировой судья г. Дедовска Московской области Чуприна М. Ю., рассмотрев заявление взыскателя Степкиной Ольги Львовны, проживающей по адресу: Московская область, Истринский район, г. Дедовск, улица Главная, дом 5, квартира 9 о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей с должника Степкина Валентина Олеговича, проживающего по адресу: Московская область, Истринский район, г. Дедовск, улица Главная, дом 1, квартира 14, на основании ст. ст. 80, 81 Семейного кодекса РФ, руководствуясь ст.ст. 122, 126, 127 Гражданского процессуального кодекса РФ,</p>		
ПОСТАНОВИЛ:		
<p>Взыскать в пользу взыскателя Степкиной Ольги Львовны с должника Степкина Валентина Олеговича, 26 января 1972 года рождения, уроженца с. Знаменка Гурьевского района Калининградской области алименты на содержание сына Степкина Максима Валентиновича, 17 октября 1995 года рождения и дочери Степкиной Виктории Валентиновны, 19 июля 1998 года рождения в размере 1/3 части всех видов заработка ежемесячно, начиная с 15 сентября 2004 года и до совершеннолетия детей. Взыскать со Степкина Валентина Олеговича госпошлину в доход государства в размере 90 рублей 33 копеек.</p>		
<p>Мировой судья <u>Чуприна</u></p>		
<p>Место печати</p>		

Задание 7. Составьте соглашение между бывшими супругами Захаровой Надеждой Алексеевной и Лоненым Кириллом Борисовичем, которое будет включать в себя условия о месте жительства их 9-летней дочери Жени и о порядке осуществления родительских прав тем родителем, который будет проживать отдельно.

¹ Предъявляемые требования к документу указаны в главе 11 Гражданского процессуального кодекса РФ.

Задание 8. Прочитайте разговор супругов.

Жена: Милый, я хотела бы назвать нашу дочку Жемчужиной.

Муж: А почему такое странное имя?

Жена: Ну, понимаешь, она родилась под знаком зодиака Рыбы, а их камень – жемчуг.

Муж: Так давай купим ей ювелирный гарнитур с жемчугом. И не будем усложнять ребенку жизнь. Дадим ей простое имя, например, Настя.

Жена: Ну и будет она серым человеком: Настя из миллионов. Никакой индивидуальности. Ведь имя предопределяет судьбу человека! Как ты этого не понимаешь? Жемчужина – сразу ясно, что она будет уникальной девочкой!

Муж: Жемчужина Константиновна Загорская?! Да она, бедняжка, язык ломает, прежде чем выговорит свое имя! Нет, дорогая, я категорически против!

Жена: Я не отступлю от своего решения! Так и знай!

Супруги так и не пришли к общему мнению об имени ребенка.

Вы, являясь сотрудником органа опеки и попечительства, разрешите возникший между ними конфликт.

Задание 9. Вы являетесь судебным приставом-исполнителем.

К Вам поступило заявление от Матвеевой Галины об определении и взыскании задолженности по алиментам с ее бывшего мужа Романа. Согласно решению суда от 15 марта 1999 г. он должен был уплачивать алименты на их несовершеннолетнего сына в размере 12 МРОТ ежемесячно.

В декабре 2002 г. Роман уволился с работы и скрылся, в связи с чем алименты не удерживались. В августе 2004 г. место жительства Романа Матвеева было установлено органами милиции и ему был предъявлен исполнительный лист ко взысканию.

Матвеев обратился к Вам с просьбой освободить его от уплаты образовавшейся задолженности, т.к. сыну в октябре 2004 г. исполнилось 18 лет, а сам Матвеев создал новую семью и должен содержать недавно родившегося второго сына.

Определите размер задолженности по алиментам, подлежащим взысканию с Романа Матвеева¹.

Возможно ли его освобождение от уплаты образовавшейся задолженности? Если – да, то какой орган (должностное лицо) решает этот вопрос?

¹ Размер МРОТ составлял: с 1 июля 2000 г. – 132 руб., с 1 января 2001 г. – 200 руб., с 1 июля 2001 г. – 300 руб., с 1 мая 2002 г. – 450 руб., с 1 октября 2003 г. – 600 руб., с 1 января 2005 г. – 720 руб., с 1 сентября 2005 г. – 800 руб., с 1 мая 2006 г. – 1100 руб.

Тесты

1. *Кто является субъектами родительских отношений:*
 - а) дети любого возраста;
 - б) ребёнок, рождённый в браке;
 - в) женщина, родившая ребёнка и записанная в качестве его матери;
 - г) суррогатная мать;
 - д) биологический отец ребёнка.
2. *Какой орган (должностное лицо) осуществляет государственную регистрацию рождения ребёнка:*
 - а) орган загса – в любом случае;
 - б) орган загса, если ребёнок родился на территории РФ;
 - в) капитан судна, если ребёнок родился на судне;
 - г) начальник экспедиции, если ребёнок родился в арктической экспедиции;
 - д) консульское учреждение РФ, если ребёнок родился за пределами России.
3. *Основанием для установления материнства является:*
 - а) документ о рождении ребёнка, выданный медицинской организацией, в которой происходили операция по имплантации эмбриона и роды;
 - б) документ о рождении ребёнка, выданный частнопрактикующим врачом, к которому обратилась женщина после родов;
 - в) акт о рождении ребёнка, выданный начальником поезда, в котором происходили роды;
 - г) устное заявление лица, присутствовавшего во время родов, о рождении ребёнка;
 - д) решение суда об установлении факта рождения ребёнка конкретной женщиной.
4. *Основанием для установления отцовства является:*
 - а) свидетельство о браке родителей;
 - б) заявление матери ребёнка, не состоящей в браке с его отцом, который умер;
 - в) заявление отца ребёнка, не состоящего в браке с его матерью, которая умерла;
 - г) совместное заявление несовершеннолетних отца и матери ребёнка, не состоящих в браке между собой, с согласия органа опеки и попечительства;
 - д) решение суда об установлении отцовства.

5. *Кто может оспорить запись органа загса об отцовстве (материнстве):*
- а) биологический родитель ребёнка;
 - б) попечитель несовершеннолетнего родителя, записанного в качестве отца (матери);
 - в) несовершеннолетний родитель, записанный в качестве отца (матери);
 - г) несовершеннолетний ребенок;
 - д) прокурор.
6. *Какое из обстоятельств является основанием для лишения родительских прав:*
- а) невыполнение родительских обязанностей в силу несовершеннолетия родителя;
 - б) отказ взять своего ребёнка из родильного дома из-за отсутствия места жительства;
 - в) насилие над ребёнком путём систематического заявления о его дебилизме;
 - г) хронический алкоголизм, подтверждённый медицинским заключением;
 - д) намеренное заражение мачехи ВИЧ-инфекцией, подтверждённое приговором суда.
7. *Какое из обстоятельств является основанием для ограничения родительских прав:*
- а) нерегулярное выполнение родительских обязанностей в силу болезни родителя;
 - б) отсутствие у родителя, с которым проживает ребенок, жилого помещения, удовлетворяющего санитарным требованиям;
 - в) заявление ребенку о его дебилизме во время семейных скандалов;
 - г) периодическое употребление наркотиков;
 - д) нанесение побоев матери ребёнка, подтверждённое приговором суда.
8. *Какой орган (должностное лицо) осуществляет немедленное отобрание ребёнка у родителей при непосредственной угрозе его жизни и здоровью:*
- а) судебный пристав;
 - б) орган внутренних дел;
 - в) орган опеки и попечительства;
 - г) суд;
 - д) прокурор.

- 9. Какие соглашения должны заключаться в простой письменной форме:**
- а) алиментное соглашение, заключённое до 1 марта 1996 г.;
 - б) алиментное соглашение, заключённое после 1 марта 1996 г.;
 - в) соглашение о месте жительства ребёнка при раздельном проживании родителей;
 - г) соглашение о порядке осуществления прав родителем, проживающим отдельно от ребёнка;
 - д) соглашение о порядке несения дополнительных расходов.
- 10. Какое лицо имеет право на получение алиментов от родителя:**
- а) ребёнок;
 - б) родитель, с которым проживает ребёнок;
 - в) опекун ребёнка;
 - г) попечитель ребёнка;
 - д) воспитательное учреждение, где находится ребенок.
- 11. С какого момента могут быть взысканы алименты на несовершеннолетнего ребёнка:**
- а) со дня рождения ребёнка;
 - б) только со дня обращения в суд;
 - в) со дня обращения в суд или в пределах 3 лет до дня обращения в суд;
 - г) только со дня вступления решения суда в законную силу;
 - д) со дня вступления решения суда в законную силу, если взыскание алиментов связано с установлением отцовства.
- 12. В каких единицах устанавливаются судом алименты на содержание ребёнка:**
- а) в долях к доходу плательщика алиментов, в размере по 1/4 на каждого ребёнка;
 - б) в долях к доходу плательщика алиментов, в размере 1/4 – на 1 ребёнка, 1/3 – на 2 детей, 1/2 – на 3 и более детей;
 - в) в твёрдой денежной сумме, определяемой в евро по курсу Центрального Банка РФ;
 - г) в твёрдой денежной сумме, соответствующей определённому числу минимальных размеров оплаты труда;
 - д) в твёрдой денежной сумме в размере прожиточного минимума в субъекте РФ.
- 13. К личным неимущественным отношениям родителей и детей относятся:**
- а) право ребёнка жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, и обязанность родителей воспитывать своих детей;

- б) право ребёнка знать своих родителей;
- в) право ребёнка на образование и обязанность родителей обеспечить получение ребёнком основного общего образования;
- г) право ребёнка на общение с родителями и другими родственниками и обязанность родителей не препятствовать такому общению;
- д) право ребёнка на обеспечение его интересов и на защиту его прав и законных интересов и обязанность родителей защищать права и интересы своих детей.

14. С какими родственниками ребёнок имеет право на общение:

- а) только с родителями, поскольку они имеют преимущественное право на его воспитание;
- б) только с родителями, бабушкой и дедушкой;
- в) с родителями и близкими родственниками;
- г) с родителями и другими родственниками, круг которых четко установлен семейным законодательством;
- д) с родителями и другими родственниками, круг которых семейным законодательством точно не определён.

15. С какого возраста ребёнок может обратиться в суд с требованием о защите нарушенных семейных прав:

- а) в любом возрасте;
- б) с 10 лет;
- в) с 14 лет;
- г) с 16 лет;
- д) с 18 лет.

Тема 5.

Семейные правоотношения между другими лицами

Большинство из семейных правоотношений, которые могут существовать между родственниками (братьями и сестрами, бабушкой, бабушкой и внуками, родителями и совершеннолетними детьми) и другими лицами (бывшими супругами, фактическими воспитателями и воспитанниками, отчимом, мачехой и пасынком, падчерицей), носят имущественный характер. Ими являются обязательства по материальному содержанию, которые в зависимости от конкретного правоотношения состоят из алиментного обязательства либо алиментного обязательства и отношения по поводу участия в несении дополнительных расходов.

Имущественные отношения носят длящийся и строго личный характер. Это означает, что исполнение обязанности не может быть передано другому лицу, а право на получение содержания нельзя уступить третьему лицу, оно не может быть предметом залога и предъявляться к зачету. Ни обязанность, ни право не переходят в порядке наследования и по другим основаниям.

Обязательство по материальному содержанию – правоотношение, в силу которого одно лицо (бывший супруг, трудоспособный совершеннолетний ребенок и др.) обязано предоставлять материальное содержание другому лицу (бывшему супругу, нетрудоспособному родителю и др.), а последний вправе его требовать.

Разновидностью этого обязательства являются алиментное обязательство и обязательство по поводу участия в несении дополнительных расходов в исключительных ситуациях.

Алиментное обязательство – правоотношение, в силу которого одно лицо обязано предоставлять средства на содержание другого лица (алименты), а последний вправе требовать их уплаты.

Это обязательство носит односторонний характер. Его содержание образуют обязанность плательщика уплатить алименты и право получателя алиментов на их получение.

Обязательство по несению дополнительных расходов – правоотношение, в силу которого одно лицо (родитель, совершенно-

летний ребенок) обязан оплатить фактически понесенные и (или) будущие расходы в связи с наступлением исключительных обстоятельств, а другое лицо (нетрудоспособный совершеннолетний ребенок, нетрудоспособный родитель) вправе требовать их уплаты.

Основаниями для возникновения обязательства по материальному содержанию являются брачный договор, указание в законе (п. 1 ст. 85, п. 1 ст. 87 СК РФ), соглашение об уплате алиментов и судебное решение об их взыскании, соглашение об участии в несении дополнительных расходов и решение суда об их взыскании.

Данное обязательство прекращается с прекращением действия соответствующего условия брачного договора или алиментного соглашения вследствие их расторжения, истечения срока, на который они были заключены, либо наступления отменительного условия; на основании решения суда об освобождении плательщика алиментов от обязанности по содержанию получателя, о признании утраты права на алименты, об объявлении одной из сторон умершей, а также со смертью лица, с достижением ребенком возраста 18 лет и приобретением им полной дееспособности, при усыновлении ребенка, на содержание которого уплачивались алименты.

Соглашение об уплате алиментов – договор между получателем и плательщиком алиментов о размере, условиях и порядке выплаты средств на содержание получателя алиментов.

Соглашение об уплате алиментов самостоятельно может заключить лицо, достигшее возраста 18 лет, и несовершеннолетний супруг, поскольку после вступления в брак он приобретает полную дееспособность. Со стороны ребенка соглашение заключает его законный представитель, если ребенок не достиг возраста 14 лет, и сам ребенок, достигший указанного возраста, но только с письменного согласия законного представителя. Если гражданин ограничен в дееспособности, то он может заключить соглашение с письменного согласия законного представителя, а от имени недееспособного лица соглашение заключает его опекун (ст. 99 СК РФ).

По форме алиментное соглашение должно быть письменным с нотариальным удостоверением. Оно составляется в виде одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы соглашения влечет его ничтожность.

Содержание алиментного соглашения образуют его существенные условия: о размере алиментов, о способе и порядке их уплаты; и дополнительные условия, вносимые в соглашение по усмотрению

сторон: о порядке индексации алиментов, об ответственности за нарушение его условий соглашения, о сроке действия соглашения, об основаниях прекращения его действия, об основаниях и порядке его изменения и расторжения.

Соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа. Поэтому для принудительного взыскания алиментов достаточно направить соглашение судебному приставу-исполнителю или непосредственно администрации предприятия, где работает алиментоплательщик.

Порядок заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным алиментного соглашения аналогичен порядку, рассмотренному выше.

Что касается соглашения об участии в несении дополнительных расходов (его субъектного состава, порядка заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным), то действуют правила, регулирующие данные вопросы применительно к алиментному соглашению. Исходя из смысла норм ст. ст. 86 и 88 СК РФ, данное соглашение может быть заключено в простой письменной форме, а по желанию сторон – в письменной нотариальной.

При отсутствии указанных соглашений взыскание алиментов и дополнительных расходов производится судом в порядке искового производства. Необходимо обратить особое внимание, что взыскание алиментов на основании судебного приказа не допускается.

Размер алиментов и дополнительных расходов определяется судом в твердой сумме, подлежащей уплате ежемесячно. При этом он исходит из обеспечения истцу прожиточного минимума, если это позволяют средства плательщика алиментов, а также учитывает материальное и семейное положение сторон и другие заслуживающие внимание обстоятельства сторон (например, нетрудоспособность родителей-алиментоплательщиков, наличие других лиц, обязанных уплачивать алименты истцу: супруга, трудоспособных совершеннолетних детей, родителей, бабушки и дедушки, нескольких сестер, в каких формах и в каком размере они оказывают материальную помощь ему, и др.). В целях индексации размер алиментов устанавливается судом в твердой денежной сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда.

Размер алиментов, установленный в судебном порядке, может быть изменен судом по требованию любой из сторон, если изменилось их материальное или семейное положение. При этом взыскание алиментов во вновь установленном размере производится со дня

вступления в законную силу вынесенного об этом решения суда. Суд может также освободить плательщика алиментов от их уплаты.

Алименты присуждаются с момента обращения в суд. Согласно п. 2 ст. 107 СК РФ алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах 3 лет с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты. Например, отказ от предложения заключить алиментное соглашение.

При разрешении спора об алиментах суд может вынести постановление о взыскании алиментов до вступления в законную силу решения суда. Такая мера направлена на обеспечение алиментополучателей средствами, необходимыми для жизни, поскольку на практике бывает, что рассмотрение дел в судах затягивается на продолжительные сроки.

Исполнение решения суда о взыскании алиментов или алиментного соглашения, как правило, осуществляется администрацией организации по месту работы плательщика алиментов. Она производит удержание алиментов из его дохода и уплачивает либо переводит их получателю алиментов в течение 3 дней со дня выплаты дохода.

Размер удержаний из доходов должника исчисляется из суммы, оставшейся после удержания налогов. При исполнении исполнительного документа с должника может быть удержано не более 50% (70% – при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей) заработной платы и приравненных к ней платежей. Это правило не применяется, если в алиментном соглашении указана сумма алиментов, превышающая данный предел. Индексация алиментов производится администрацией организации в соответствии с алиментным соглашением, а при отсутствии такого условия либо взыскании алиментов по решению суда – индексация производится пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.

Если доходов алиментоплательщика недостаточно, взыскание обращается на иное имущество плательщика в очередности, установленной ст. 112 СК РФ.

Семейным кодексом РФ допускается взыскание задолженности по алиментам. Если она возникла по вине получателя алиментов (например, непредъявление исполнительного документа), то выплата задолженности возможна только в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению исполнительного листа или

алиментного соглашения. Если задолженность возникла по вине плательщика алиментов (например, уклонение от их уплаты), взыскание алиментов производится за весь период.

Размер задолженности определяется судебным исполнителем исходя из размера алиментов, определенного решением суда или соглашением об уплате алиментов. При несогласии с определенным размером задолженности любая из сторон может обжаловать действия судебного пристава-исполнителя в предусмотренном законом порядке.

Освобождение от уплаты задолженности по алиментам или уменьшение этой задолженности при уплате алиментов по соглашению сторон возможно по взаимному согласию сторон, за исключением случаев уплаты алиментов на несовершеннолетних детей. Суд вправе по иску лица, обязанного уплачивать алименты, освободить его полностью или частично от уплаты задолженности по алиментам, если установит, что неуплата алиментов имела место в связи с болезнью этого лица или по другим уважительным причинам и его материальное и семейное положение не дает возможности погасить образовавшуюся задолженность по алиментам.

Помимо взыскания задолженности по алиментам, возможно также применение ответственности за несвоевременную уплату алиментов. При выплате алиментов по соглашению плательщик несет ответственность в соответствии с этим соглашением. При выплате алиментов по решению суда он несет ответственность в виде уплаты зачетной неустойки в размере 0,1% от невыплаченной суммы за каждый день просрочки, а также возмещения причитающихся убытков (например, расходы, связанные с получением кредита в банке, для обеспечения себя средствами к существованию). И в том и другом случаях ответственность наступает только при наличии вины.

Алименты не могут быть зачтены другими встречными требованиями. Выплаченные алименты не могут быть истребованы обратно, за исключением случаев:

- отмены решения суда о взыскании алиментов в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений или представлением подложных документов;
- признания соглашения об уплате алиментов недействительным вследствие заключения его под влиянием обмана, угроз, насилия со стороны получателя алиментов;
- отмены решения суда, соглашения об уплате алиментов либо исполнительного листа, на основании которых уплачивались алименты.

Если эти действия были совершены представителем ребенка, то обратное взыскание алиментов не производится, а суммы выплаченных алиментов взыскиваются с виновного представителя по иску родителя, обязанного уплачивать алименты.

Помимо общих черт, существуют и различия, которые будут рассмотрены применительно к каждому виду семейного правоотношения.

§ 1. Семейные правоотношения между бывшими супругами

Среди правоотношений, которые могут существовать между бывшими супругами, можно выделить две категории: отношения по поводу общего имущества бывших супругов и обязательства по материальному содержанию.

Согласно ст. 38 СК РФ раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов, а также в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из них в этом имуществе.

Порядок раздела имущества аналогичен тому, который был рассмотрен в 1.3 темы 3, посвященной супружеским правоотношениям.

Исключение составляет только вопрос, связанный с исковой давностью. Согласно п. 7 ст. 38 СК РФ для требований о разделе имущества, являющегося общей собственностью супругов, брак которых расторгнут, установлен срок исковой давности в три года. Он исчисляется со дня, когда супруг (а) узнал или должен был узнать о нарушении своего права на общее имущество другим супругом. Это означает, что суд обязан применить исковую давность, если имеется заявление стороны в споре, сделанное до вынесения судом решения. В этом случае истечение срока является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске. Если же такое заявление не было сделано, то предъявленный иск должен рассматриваться по существу с установлением обстоятельств дела. Иными словами, в определенных случаях возможно удовлетворение иска и после истечения исковой давности.

Вторую категорию семейных отношений между бывшими супругами составляют обязательства по материальному содержанию. Это обязательство может носить как взаимный (когда у каждого из супругов есть соответствующие право и обязанность), так и односто-

ронный характер (когда у одного супруга есть только обязанность по предоставлению содержания, а у другого – право на его получение). Разновидностью этого обязательства является алиментное обязательство бывших супругов.

Как правило, обязательство по содержанию исполняется супругами добровольно в соответствии с условиями брачного договора. При невыполнении супругом возложенной на него обязанности другой супруг может обратиться в суд с требованием о ее исполнении в натуре и применении ответственности за ненадлежащее исполнение, если она предусмотрена брачным договором.

Сторонами алиментного соглашения являются бывшие супруги, т.е. женщина и мужчина, брак которых расторгнут в установленном законом порядке. Стороной-получателем алиментов может быть бывшая жена в период беременности и в течение 3 лет со дня рождения общего ребенка; нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы; нетрудоспособный нуждающийся супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака; нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через 5 лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время (ст. 90 СК РФ).

При отсутствии соглашения между бывшими супругами взыскание алиментов производится в судебном порядке. В суд с соответствующим требованием может обратиться сам супруг, опекун недееспособного супруга, прокурор.

Суд выносит решение о взыскании алиментов с бывшего супруга при наличии *следующих условий*.

1. Получателем алиментов будет:

- бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка (независимо от ее трудоспособности и нуждаемости, но при условии, что беременность наступила до момента расторжения брака);
- нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы. Нуждаемость определяется путем сопоставления доходов супруга и его расходов на необходимые потребности. Нуждаемость констатируется в том случае, если разница между ними меньше уровня прожиточного минимума;

- нетрудоспособный нуждающийся супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака. Нетрудоспособным признается супруг, достигший пенсионного возраста или являющийся инвалидом I, II, III групп. При этом закон не предусматривает обязательное наличие причинно-следственной связи между состоянием в браке или действиями другого супруга и возникновением нетрудоспособности;
- нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через 5 лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время. Длительность брака определяется судом исходя из конкретной ситуации и с учетом возраста супругов, количества предыдущих браков и т.п.

2. Между супругами отсутствует алиментное соглашение о содержании супруга, обратившегося в суд. Например, данное соглашение вообще не заключалось, либо оно расторгнуто, прекратило свое действие или признано недействительным.

3. Супруг – будущий алиментоплательщик обладает необходимыми средствами для содержания другого супруга. Под наличием средств, необходимых для уплаты алиментов, понимают такой уровень обеспеченности, при котором супруг после выплаты алиментов другому супругу и средств иным лицам, которые находятся на его иждивении, сам окажется обеспеченным в размере не менее прожиточного минимума¹. При этом не имеет значения его трудоспособность и достижение им совершеннолетия, но учитывается наличие детей от предыдущего брака и других близких родственников, которым он должен предоставлять содержание.

4. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства. Здесь можно выделить две ситуации. Первая – освобождение судом супруга от обязанности по содержанию нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга в силу следующих обстоятельств (ст. 92, п. 2, ст. 119 СК РФ):

- наступление нетрудоспособности нуждающегося в помощи супруга в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления;
- непродолжительность пребывания бывших супругов в браке. Продолжительность брака оценивается судом в каждом конкретном случае;

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 263, 264.

- совершение умышленного преступления в отношении будущего плательщика алиментов;
- недостойное поведение в семье бывшего супруга, требующего выплаты алиментов (в частности, злоупотребление истцом спиртными напитками или наркотическими средствами, жестокое отношение к членам семьи, иное аморальное поведение в семье).

При этом суд учитывает, когда было совершено умышленное преступление либо имели место факты недостойного поведения в семье, характер, тяжесть и последствия их совершения, а также дальнейшее поведение истца.

Вторая – утрата права на алименты в силу следующих обстоятельств:

- достижение ребенком возраста трех лет;
- достижение ребенком-инвалидом возраста восемнадцати лет;
- признание судом восстановления трудоспособности супруга – будущего получателя алиментов;
- признание судом прекращения нуждаемости в помощи будущего получателя алиментов. Например, помещение бывшего супруга в дом инвалидов на государственное обеспечение либо передача его на обеспечение частных лиц (например, заключение договора пожизненного содержания с иждивением);
- вступление нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга – получателя алиментов в новый брак, поскольку он приобретает право на получение алиментов от нового супруга.

§ 2. Семейные правоотношения между родителями и совершеннолетними детьми

Семейное законодательство рассматривает правоотношениями между родителями и совершеннолетними детьми в двух аспектах:

- отношения между родителями и нетрудоспособными совершеннолетними детьми, нуждающимися в помощи (ст. 85 СК РФ);
- отношения между нетрудоспособными нуждающимися в помощи родителями и трудоспособными совершеннолетними детьми (ст. 87 СК РФ).

В первом случае семейные отношения включают в себя обязательства по материальному содержанию, которые состоят из алиментного обязательства и отношения по поводу участия в несении

дополнительных расходов в исключительных ситуациях. Во втором случае, помимо обязательства по материальному содержанию, закон обязывает детей заботиться о родителях.

Обязательство родителей (совершеннолетних детей) по материальному содержанию носит односторонний характер и не зависит от их возраста, дееспособности, факта совместного проживания с алиментополучателем. Как правило, оно исполняется добровольно и выражается в обеспечении материально-бытовых потребностей алиментополучателя: в питании, одежде, обуви, лечении, жилище и т.п.

При невыполнении родителем (совершеннолетним ребенком) возложенной на него обязанности возможно заключение алиментного соглашения или соглашения о порядке участия в несении дополнительных расходов либо их взыскание в судебном порядке.

В данных соглашениях сторонами являются нетрудоспособный совершеннолетний гражданин, нуждающийся в помощи, и плательщик алиментов – его родитель или трудоспособный совершеннолетний ребенок.

При отсутствии указанных соглашений взыскание алиментов и дополнительных расходов производится судом в порядке искового производства. В суд с иском может обратиться сам нетрудоспособный совершеннолетний гражданин, опекун недееспособного гражданина или прокурор.

Суд выносит решение о взыскании алиментов при наличии следующих условий:

1. Получателем алиментов будет нетрудоспособный совершеннолетний ребенок, нуждающийся в помощи (нетрудоспособный родитель, нуждающийся в помощи). Нетрудоспособность и нуждаемость определяются по тем же критериям, что и для бывших супругов.

2. Плательщиком алиментов будет совершеннолетний гражданин, состоящий в родственной связи первой степени с получателем алиментов. При этом не имеет значения, имеет ли он достаточно средств для уплаты алиментов, а в отношении родителя – является ли он трудоспособным.

3. Между сторонами отсутствует алиментное соглашение о содержании лица, обратившегося в суд.

4. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства:

- освобождение судом ответчика от обязанности по содержанию истца вследствие совершения им умышленного преступления

в отношении будущего плательщика алиментов либо вследствие его недостойного поведения в семье (п. 2 ст. 119 СК РФ), а при взыскании алиментов в пользу родителей – также вследствие уклонения родителя от выполнения родительских обязанностей в прошлом (п. 5 ст. 87 СК РФ);

- утрата права на алименты в силу признания судом восстановления трудоспособности либо прекращения нуждаемости в помощи будущего получателя алиментов, а при взыскании алиментов в пользу родителей – также в силу лишения родителя родительских прав.

Суд выносит решение о взыскании дополнительных расходов при наличии следующих условий:

1. Получателем средств будет нетрудоспособный совершеннолетний ребенок, нуждающийся в помощи (нетрудоспособный родитель).

2. Ответчиком будет совершеннолетний гражданин, состоящий в первой степени родства с получателем средств. При этом не имеет значения, является ли он трудоспособным и имеет ли достаточно средств для возмещения расходов.

3. Между сторонами отсутствует соглашение об участии в несении дополнительных расходов на лица, обратившиеся в суд.

4. наличие исключительных обстоятельств: тяжелой болезни и увечья истца, необходимости оплаты постороннего ухода за ним и др. Такие расходы могут быть связаны с приобретением лекарств, протезированием, с оплатой услуг сиделки при необходимости постоянного ухода, с оплатой медицинской операции, отправлением в санаторий и т.п.

При взыскании расходов с совершеннолетних детей в пользу их нетрудоспособных родителей суд должен дополнительно установить наличие еще двух условий:

1. Отсутствие заботы о нетрудоспособном родителе со стороны ответчика.

2. Отсутствие обстоятельств для прекращения данного обязательства: освобождение судом ответчика от обязанности по уплате средств на дополнительные расходы вследствие уклонения родителя от выполнения своих обязанностей в прошлом, и утрата права на получение этих средств в силу лишения родителя родительских прав (п. 5 ст. 87 СК РФ).

Содержание личного неимущественного отношения образуют право родителя на заботу со стороны своих детей, которая может

проявляться в удовлетворении его жизненно необходимых и социальных потребностей, и обязанность детей заботиться о физическом и психическом здоровье родителя, оказывать всестороннюю помощь и поддержку, проявлять внимание к родителю. Основанием для его возникновения является указание в законе: «Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них» (п. 1 ст. 87 СК РФ).

При нормальных отношениях между родителями и детьми обязательства по заботе и материальному содержанию исполняются детьми добровольно. Если дети не выполняют возложенные на них обязанности по содержанию нетрудоспособного родителя, возможно заключение алиментного соглашения либо взыскание алиментов в судебном порядке. Обязанность по заботе не может быть осуществлена принудительно, но суд может учесть этот факт при определении размера алиментов, взыскиваемых с каждого совершеннолетнего ребенка.

§ 3. Семейные правоотношения между братьями и сестрами

Семейные правоотношения между братьями и сестрами включают в себя только одну категорию отношений – алиментные обязательства. Законодательство рассматривает их в двух аспектах:

- отношения между несовершеннолетними нуждающимися в помощи братьями и сестрами и трудоспособными совершеннолетними братьями и сестрами;
- отношения между нетрудоспособными нуждающимися в помощи совершеннолетними братьями и сестрами и трудоспособными совершеннолетними братьями и сестрами.

Данные отношения являются обязательствами второй очереди, т.е. они возникают при невозможности получения содержания от своих родителей, трудоспособных совершеннолетних детей, супругов и бывших супругов.

Основаниями для возникновения обязательства являются соглашение об уплате алиментов или судебное решение об их взыскании.

В данном случае сторонами соглашения являются ребенок либо нетрудоспособный нуждающийся в помощи гражданин – получатель алиментов и его трудоспособный совершеннолетний брат (сестра) – плательщик алиментов.

При отсутствии соглашения взыскание алиментов производится судом в порядке искового производства. В суд с соответствующим требованием может обратиться в первом случае – сам ребенок по достижении возраста 14 лет, его законный представитель, администрация воспитательного учреждения по месту нахождения ребенка, орган опеки и попечительства; во втором случае – сам нетрудоспособный совершеннолетний гражданин, его опекун или прокурор.

В первом случае суд выносит решение о взыскании алиментов при наличии следующих условий.

1. Получателем алиментов будет нуждающийся в помощи гражданин, не достигший возраста 18 лет и не приобретший дееспособность в полном объеме. Нуждаемость определяется путем сопоставления его доходов и расходов на необходимые потребности и констатируется в том случае, если разница между ними меньше уровня прожиточного минимума.

2. Будущий алиментоплательщик является трудоспособным совершеннолетним гражданином, состоящим в боковой родственной связи второй степени с получателем средств.

3. Будущий алиментоплательщик обладает необходимыми средствами для содержания брата или сестры. Критерий для определения аналогичен приведенному выше.

4. Невозможность истца получить содержание от своих родителей. Такая ситуация может сложиться вследствие смерти родителей, полного отсутствия денежных средств и иного имущества для уплаты алиментов, безвестного отсутствия родителя или других обстоятельств, которые исключают или чрезвычайно затрудняют взыскание алиментов.

5. Между истцом и ответчиком отсутствует алиментное соглашение о содержании первого (например, данное соглашение вообще не заключалось).

6. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства в силу утраты права на алименты по следующим обстоятельствам:

- достижение истцом возраста 18 лет либо приобретение им полной дееспособности в результате вступления в брак или эмансипации;
- усыновление ребенка;
- признание судом прекращения нуждаемости в помощи от получателя алиментов.

Во втором случае суд выносит решение о взыскании алиментов при наличии следующих условий.

1. Получателем алиментов будет нетрудоспособный совершеннолетний гражданин, нуждающийся в помощи. Критерии для определения нетрудоспособности и нуждаемости аналогичны рассмотренным выше.

2. Плательщиком алиментов будет трудоспособный совершеннолетний гражданин, состоящий в боковой родственной связи второй степени с получателем средств.

3. Будущий алиментоплательщик обладает необходимыми средствами для содержания брата или сестры.

4. Невозможность истца получить содержание от своих родителей, трудоспособных совершеннолетних детей, супруга или бывшего супруга.

5. Между сторонами отсутствует алиментное соглашение о содержании лица, обратившегося в суд.

6. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства:

- освобождение судом ответчика от обязанности по содержанию истца вследствие совершения им умышленного преступления в отношении будущего плательщика алиментов либо вследствие его недостойного поведения в семье (п. 2 ст. 119 СК РФ);
- утрата права на алименты в силу признания судом восстановления трудоспособности либо прекращения нуждаемости в помощи от будущего получателя алиментов.

§ 4. Семейные правоотношения между дедушкой, бабушкой и внуками

Семейные правоотношения между дедушкой (бабушкой) и внуками также включают в себя только одну категорию отношений – алиментные обязательства. Законодательство рассматривает их в трех аспектах:

- отношения между несовершеннолетним нуждающимся в помощи внуком (внучкой) и дедушкой (бабушкой);
- отношения между нетрудоспособным нуждающимся в помощи совершеннолетним внуком (внучкой) и дедушкой (бабушкой);
- отношения между нетрудоспособным нуждающимся в помощи дедушкой (бабушкой) и трудоспособным совершеннолетним внуком (внучкой).

Данные отношения также являются обязательствами второй очереди.

Основаниями для их возникновения служат соглашение об уплате алиментов или судебное решение о взыскании алиментов. При отсутствии алиментного соглашения взыскание алиментов производится судом в порядке искового производства. В суд с соответствующим требованием может обратиться в первом случае – сам ребенок по достижении возраста 14 лет, его законный представитель, администрация воспитательного учреждения по месту нахождения ребенка, орган опеки и попечительства; во втором и третьем случаях – сам нетрудоспособный совершеннолетний гражданин, его опекун или прокурор. Если у ребенка имеются братья (сестры) и бабушка (дедушка), то выбор, к кому предъявлять требование об уплате алиментов, принадлежит опекуну (попечителю) ребенка.

В первом случае суд выносит решение о взыскании алиментов при наличии следующих условий.

1. Получателем алиментов будет нуждающийся в помощи гражданин, не достигший возраста 18 лет и не приобретший дееспособность в полном объеме.

2. Будущий алиментоплательщик состоит в прямой родственной связи второй степени с получателем средств.

3. Будущий алиментоплательщик обладает необходимыми средствами для содержания внука (внучки). При этом не имеет значения, является ли он трудоспособным гражданином или нет.

4. Невозможность истца получить содержание от своих родителей.

5. Между истцом и ответчиком отсутствует алиментное соглашение о содержании первого.

6. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства в силу утраты права на алименты по следующим обстоятельствам:

- достижение истцом возраста 18 лет либо приобретение им полной дееспособности в результате вступления в брак или эмансипации;
- усыновление ребенка;
- признание судом прекращения нуждаемости в помощи от будущего получателя алиментов.

Во втором и третьем случаях суд выносит решение о взыскании алиментов при наличии следующих условий (ст.ст. 94, 95 СК РФ):

1. Получателем алиментов будет нетрудоспособный совершеннолетний гражданин, нуждающийся в помощи. Критерии для определения нетрудоспособности и нуждаемости аналогичны рассмотренным выше.

2. Будущий алиментоплательщик является совершеннолетним гражданином, состоящим в прямой родственной связи второй степени с получателем средств.

3. Будущий алиментоплательщик обладает необходимыми средствами для содержания получателя алиментов. При взыскании алиментов на внука (внучку) наличие трудоспособности у будущего алиментоплательщика значения не имеет. А вот при возложении обязанности по уплате алиментов для бабушки (дедушки) необходимо, чтобы внук был трудоспособным гражданином.

4. Невозможность истца получить содержание от своего супруга (бывшего супруга), а также родителей – при взыскании алиментов на внука, и трудоспособных совершеннолетних детей – при взыскании алиментов на бабушку (дедушку).

5. Между сторонами отсутствует алиментное соглашение о содержании лица, обратившегося в суд.

6. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства:

- освобождение судом ответчика от обязанности по содержанию истца вследствие совершения им умышленного преступления в отношении будущего плательщика алиментов либо вследствие его недостойного поведения в семье (п. 2 ст. 119 СК РФ);
- утрата права на алименты в силу признания судом восстановления трудоспособности либо прекращения нуждаемости в помощи будущего получателя алиментов.

§ 5. Семейные правоотношения между фактическим воспитателем и воспитанником

Ранее действовавший Кодекс о браке и семье РСФСР предусматривал алиментные обязательства фактических воспитателей в случае отказа от дальнейшего воспитания и содержания своих воспитанников, при условии, что последние не имеют родителей или не могут получить достаточных средств на содержание от родителей. Поэтому, если решение суда было вынесено в соответствии с Кодексом о браке и семье РСФСР до 1 марта 1996 г., то алименты на фактических воспитанников подлежат взысканию с фактических воспитателей.

В настоящее время семейные отношения между данными лицами включают в себя лишь обязательство фактического воспитанника по предоставлению содержания своему воспитателю.

Если фактическими воспитателями были дедушка, бабушка, братья, сестры, которые обладают самостоятельным алиментным правом, то к ним не применяются правила о праве на алименты фактических воспитателей. Право на получение алиментов не распространяется также на опекунов (попечителей) и приемных родителей, поскольку средства на содержание ребенка им выделяет государство.

Основаниями для возникновения данных отношений являются соглашение об уплате алиментов и судебное решение об их взыскании. При отсутствии алиментного соглашения взыскание алиментов производится судом в порядке искового производства. В суд с соответствующим требованием может обратиться сам нетрудоспособный совершеннолетний гражданин, опекун недееспособного гражданина или прокурор.

Суд выносит решение о взыскании алиментов с воспитанников при наличии *следующих условий*.

1. Получателем алиментов будет нетрудоспособный фактический воспитатель, нуждающийся в помощи. Фактические воспитатели – это лица, которые осуществляли воспитание и содержание чужих несовершеннолетних детей без назначения их опекунами (попечителями) и не в связи с принятием на основании договора детей на воспитание в приемную семью или детский дом семейного типа¹. Критерии для определения нетрудоспособности и нуждаемости аналогичны рассмотренным выше.

2. Плательщиком алиментов будет трудоспособный совершеннолетний гражданин, состоящий воспитанником в семье своего фактического воспитателя в прошлом. При этом не имеет значения, имеет ли воспитанник достаточно средств для уплаты алиментов.

3. Невозможность истца получить содержание от своего супруга (бывшего супруга) и трудоспособных совершеннолетних детей.

4. Отсутствие между сторонами алиментного соглашения о содержании лица, обратившегося в суд.

5. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства:

- освобождение судом ответчика от обязанности по содержанию истца вследствие непродолжительности отношений по содержанию и воспитанию (менее 5 лет), ненадлежащего выполнения обязанностей истцом по содержанию и воспитанию в прошлом,

¹ См.: Пчелинцева Л. М. Указ соч. С. 403.

а также совершения им умышленного преступления в отношении будущего плательщика алиментов либо вследствие его недостойного поведения в семье (п. 2 ст. 96, п. 2 ст. 119 СК РФ);

- утрата права на алименты в силу признания судом восстановления трудоспособности либо прекращения нуждаемости в помощи от будущего получателя алиментов.

§ 6. Семейные правоотношения между отчимом (мачехой) и пасынком (падчерицей)

Ранее действовавший Кодекс о браке и семье РСФСР предусматривал алиментные обязательства отчима и мачехи по содержанию несовершеннолетних пасынков и падчериц, которые находились у них на воспитании и содержании, при условии, что последние не имеют родителей или не могут получить достаточных средств на содержание от родителей. Если решение суда было вынесено в соответствии с Кодексом о браке и семье РСФСР до 1 марта 1996 г., то алименты на пасынков и падчериц подлежат взысканию с отчима и мачехи.

В настоящее время семейные отношения между данными лицами включают в себя лишь обязательство пасынка (падчерицы) по предоставлению содержания своему отчиму (мачехе).

При отсутствии алиментного соглашения взыскание алиментов производится судом в порядке искового производства. В суд с иском может обратиться сам нетрудоспособный совершеннолетний гражданин, опекун недееспособного гражданина или прокурор.

Суд выносит решение о взыскании алиментов с пасынка (падчерицы) при наличии *следующих условий*:

1. Получателем алиментов будет нетрудоспособный отчим (мачеха), нуждающийся в помощи. При этом они должны были в прошлом содержать и воспитывать пасынка (падчерицу) вне зависимости от их возраста. Критерии для определения нетрудоспособности и нуждаемости остаются прежними.

2. Плательщиком алиментов будет трудоспособный совершеннолетний гражданин, состоящий в свойстве с будущим получателем алиментов в прошлом.

3. Невозможность истца получить содержание от своего супруга (бывшего супруга) и трудоспособных совершеннолетних детей.

4. Наличие у будущего алиментоплательщика необходимых средств для содержания отчима (мачехи).

5. Отсутствие между сторонами алиментного соглашения о содержании лица, обратившегося в суд.

6. Отсутствие обстоятельств для прекращения алиментного обязательства:

- освобождение судом ответчика от обязанности по содержанию истца вследствие непродолжительности отношений по содержанию и воспитанию (менее 5 лет), ненадлежащего выполнения обязанностей истцом по содержанию и воспитанию ответчика в прошлом, а также совершения им умышленного преступления в отношении будущего плательщика алиментов либо вследствие его недостойного поведения в семье (п. 2 ст. 97, п. 2 ст. 119 СК РФ);
- утрата права на алименты в силу признания судом восстановления трудоспособности либо прекращения нуждаемости в помощи от будущего получателя алиментов.

§ 7. Семейные правоотношения между другими родственниками

Предусмотренное ст.ст. 55 и 67 СК РФ право ребенка на общение с родственниками позволяет сделать вывод, что личное немущественное правоотношение устанавливается не только между ребенком и родителем, но и между родителем и другими родственниками.

Содержание последнего образуют право родственников (братьев и сестер, дедушек, бабушек и других родственников) на общение с ребенком вне зависимости от того, проживают ли они совместно с ним или нет, и обязанность родителей не препятствовать такому общению (п. 2 ст. 67 СК РФ). В противном случае орган опеки и попечительства может обязать родителя не препятствовать этому общению. Если родитель не подчиняется этому решению, то родственники имеют право в судебном порядке требовать реализации права на общение (например, предоставление свиданий с ребенком), а суд – вынести решение об устранении препятствий к общению с ребенком.

Право на общение может быть ограничено в целях защиты интересов ребенка в тех случаях, когда такое общение причиняет вред физическому или психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Например, когда дедушка или бабушка настраи-

ют ребенка против родителей, пытаются увезти его к себе вопреки воле родителей и т.д.

Согласно п. 4 ст. 137 СК РФ при усыновлении ребенка могут быть сохранены его отношения с бабушкой и дедушкой и другими родственниками со стороны умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. Право родственников умершего родителя на общение с усыновленным ребенком осуществляется в соответствии со ст. 67 СК РФ. Таким образом, возникает новое правоотношение между бабушкой (бабушкой) и усыновителем ребенка, где у первых есть право, а на второго возлагается обязанность. Например, отец ребенка умер, мать вышла замуж, и ее супруг усыновил ребенка, но при этом ребенок продолжает общаться с бабушкой, дедушкой со стороны умершего отца.

Хотелось бы обратить внимание, что правоотношение между ребенком и родственниками по поводу взаимного общения не возникает. Их общение находится за рамками права. Связано это с личной природой самого процесса общения: невозможно заставить человека, будь то ребенок или взрослый человек, общаться с конкретным человеком против его воли.

В рассмотренных выше правоотношениях между родственниками и родителями (усыновителями) у ребенка есть лишь законный интерес: общение с родственниками для всестороннего развития и становления его личности.

Практическое задание

Задание 1. Проанализируйте алиментное соглашение¹ с точки зрения его законности и наличия «слабых мест». Внесите изменения, если это необходимо.

Соглашение между супругами об уплате алиментов

г. Москва
17 ноября 2004 г.

Гражданин Российской Федерации Кокшенов Владимир Алексеевич, именуемый далее «Супруг» («Плательщик алиментов»), с одной стороны, и гражданка Российской Федерации Кокшенова Ольга Сергеевна, именуемая далее «Супруга» («Получатель алиментов»), в соответствии со ст. 99-101 СК РФ заключили настоящее соглашение о нижеследующем.

1. Предмет соглашения

- 1.1. Супруг (Плательщик алиментов) предоставляет супруге (Получателю алиментов) пожизненное содержание (алименты) в сроки, размере, форме и порядке, определяемым настоящим соглашением.
- 1.2. В течение 10 дней после расторжения брака Супруг выплачивает Супруге одновременно 100 000 (Сто тысяч рублей) руб.
- 1.3. Кроме того, Супруг, начиная с первого числа месяца, следующего за месяцем, в котором осуществлена выплата суммы, установленной п. 1.2, осуществляет ежемесячные алиментные платежи.
- 1.4. Размер ежемесячных платежей составляет 15% (пятнадцать процентов) от суммы доходов Супруга, полученных в соответствующем отчетном месяце, за вычетом уплаченных Супругом налогов и других обязательных платежей в бюджет и внебюджетные фонды.
- 1.5. Алиментные платежи, предусмотренные п. 1.4, выплачиваются со всех видов денежных доходов Супруга, облагаемых налогами, плательщиком которых, в соответствии с налоговым законодательством РФ, является Супруг, за изъятиями, установленными настоящим Соглашением.

¹ Соглашение составлено с применением формы, содержащейся в справочной правовой системе «Гарант».

Примечание: под денежными доходами понимаются доходы, полученные как в российских рублях, так и в иностранной валюте.

1.6. Доходы, с которых Супруг не выплачивает алименты:

- имущество и денежные средства, полученные в порядке наследования, в качестве дара и по другим безвозмездным сделкам;
- все виды пенсий, пособия по временной нетрудоспособности, по безработице и другие социальные пособия и выплаты;
- имущество и денежные средства, полученные в качестве выигрыша в лотерею, при заключении пари и другие подобные выигрыши.

1.7. Для расчета размера ежемесячных алиментных платежей принимаются доходы, полученные Супругом в календарном месяце, предшествующем месяцу, в котором осуществляется соответствующий платеж.

2. Форма и сроки алиментных платежей

2.1. Выплата денежных средств, предусмотренных п. 1.2 соглашения, осуществляется в течение 10 рабочих дней после расторжения брака путем перечисления на банковский счет Супруги либо путем вручения наличных денег.

2.2. Ежемесячные платежи осуществляются не позднее 20 числа соответствующего месяца путем перечисления на банковский счет Супруги либо путем выплаты наличными.

2.3. Документами, подтверждающими выполнение Плательщиком своих обязательств, являются:

- расписка Получателя алиментов - при расчетах наличными деньгами;
- банковские и бухгалтерские документы - при расчетах путем перевода денежных средств на банковский счет;
- документы, подтверждающие внесение соответствующих денежных средств в депозит нотариуса.

2.4. Плательщик перечисляет алименты на банковский счет Получателя алиментов, имеющий следующие реквизиты: Сбергательный банк РФ, Центральное отделение № 8641/01651, лицевой счет: 42306.810.8.9712.6604512.

3. Права и обязанности сторон

3.1. Супруг обязуется выплачивать Супруге алименты своевременно и в предусмотренных соглашением размерах, а также своевременно извещать Супругу об изменении места своего жительства.

3.2. Супруга обязуется своевременно сообщать Супругу об изменениях места своего жительства, изменениях реквизитов банковского счета и любых других обстоятельствах, имеющих существенное значение для своевременного выполнения Супругом своих обязательств по уплате алиментов.

3.3. В случае, если Получатель алиментов своевременно не известит Плательщика алиментов об изменении реквизитов банковского счета, изменении места своего жительства либо о других существенных обстоятельствах, Супруг будет вправе по своему выбору:

- открыть банковский счет на имя Супруги и осуществлять ежемесячные платежи на этот банковский счет с одновременным направлением уведомления об открытии банковского счета по последнему известному месту жительства Супруги;
- вносить алиментные платежи в депозит нотариуса (нотариальной конторы) с одновременным направлением уведомления о внесении алиментных платежей в депозит нотариуса по последнему известному месту жительства Супруги.

3.4. В случае, если Супругу (Плательщику алиментов) не будет известно о новом месте жительства (новом банковском счете) Получателя алиментов в течение 1 (одного) года, Супруг будет вправе прекратить перечисление алиментов до получения информации от Получателя алиментов о ее новом месте жительства (новых реквизитах банковского счета).

3.5. В случае если выплаты алиментов не осуществлялись по причинам, указанным в п. 3.4 соглашения, Супруга (Получатель алиментов) будет вправе после устранения указанных обстоятельств получить алименты не более чем за 12 месяцев, предшествующих дате, в которую отпали причины, по которым алименты не выплачивались.

4. Срок действия соглашения

4.1. Настоящее соглашение вступает в силу с момента расторжения брака между супругами и прекращает свое действие при наступлении одного из следующих обстоятельств:

- заключение между Плательщиком и Получателем алиментов нового брака;
- смерти одной из сторон соглашения;
- утраты Плательщиком алиментов трудоспособности на 50% и более либо признания его недееспособным;
- наступление иных событий, с которыми закон связывает прекращение обязательств по уплате алиментов.

4.2. Размер выплачиваемых алиментов может быть уменьшен в следующих случаях:

- утраты Плательщиком алиментов трудоспособности менее чем на 50%;
- принятие Плательщиком на свое иждивение двух и более нуждающихся иждивенцев (в том числе несовершеннолетних детей, нетрудоспособных нуждающихся близких родственников и т.п.);
- наступление иных обстоятельств, с которыми закон связывает право Плательщика требовать уменьшения размера выплачиваемых алиментов.

4.3. Уменьшение размера алиментов осуществляется по соглашению сторон, а в случае недостижения соглашения - в судебном порядке;

4.4. Стороны вправе по взаимному согласию в любое время прекратить действие настоящего соглашения в установленной законом форме.

Данные о сторонах:

Плательщик алиментов (Супруг): Кокшенов Владимир Алексеевич, 12.06.1970 года рождения, проживающий в г. Москве, по ул. Чертановская, в доме № 18, кв. № 14 (паспорт серии 45 01 № 848488, выдан ОВД «Чертаново» г. Москвы 14.09.2003 г.).

Получатель алиментов (Супруга): Кокшенова Ольга Сергеевна, 03.12.1972 года рождения, проживающая г. Москве, по ул. Чертановская, в доме № 18, кв. № 14 (паспорт серии 43 03 № 243112, выдан ОВД «Чертаново» г. Москвы 12.05.2002 г.).

Подписи сторон:

Плательщик алиментов
(Супруг)

Получатель алиментов
(Супруга)

Задание 2. К Вам как судье поступило на рассмотрение следующее дело.

Ирина Кононова предъявила к сыну иск о взыскании с него алиментов в размере 2300 рублей ежемесячно, ссылаясь на то, что он ей материально не помогает, а она получает пенсию, которая значительно ниже прожиточного минимума. Она всю свою жизнь посвятила ребенку и мужу, заботясь о них и занимаясь домашним хозяй-

ством. Поэтому по достижении пенсионного возраста ей была назначена лишь социальная пенсия.

Ответчик признал иск лишь в размере 1000 рублей, ссылаясь на то, что он работает только первый год после окончания вуза и не успел обеспечить себя всем необходимым. Более того, по его мнению, в сложившейся ситуации больше виноват отец, который бросил мать три года назад, прожив с ней вместе 19 лет. Поэтому он попросил привлечь в качестве соответчика по делу своего отца, бывшего мужа матери Тимура Кононова. Последний иск вообще не признал, ссылаясь на то, что брак уже расторгнут, у него новая семья: жена и трехлетний ребенок, в связи с чем он не имеет возможности содержать бывшую супругу.

Какое решение Вы вынесете по данному делу? Обоснуйте его.

Задание 3. В связи с продолжительной болезнью 12-летнего сына одинокая мать Тамара Лисицина решила организовать его обучение на дому путем приглашения репетиторов на платной основе. Денежных средств на это у нее было недостаточно, поэтому она обратилась к своим родителям за материальной помощью. Дедушка и бабушка мальчика отказали Тамаре, считая это излишним мероприятием, поскольку внук может самостоятельно освоить учебный материал, а в крайнем случае – останется в том же классе на повторное обучение.

Тамара Лисицина от имени сына предъявила в суд иск к его дедушке и бабушке о взыскании дополнительных расходов на обучение, представив договор на обучение на общую сумму 7200 рублей, заключенный с репетитором Дятловым Геннадием.

Подлежит ли иск удовлетворению? Если да, то в каком размере? Обоснуйте ответ.

Задание 4. В соответствии с решением суда от 21 сентября 2001 г. Горохова Зоя уплачивала алименты на содержание своего отчима Гаврилова Вячеслава Ивановича в размере 11 МРОТ ежемесячно.

В апреле 2003 г. она вышла замуж, поэтому уволилась с работы и переехала жить к мужу в соседний город. В связи с этим алименты, причитающиеся ее отчиму, не удерживались. В ноябре 2004 г. место жительства Гороховой Зои было установлено и ей был предъявлен исполнительный лист ко взысканию.

Определите размер задолженности по алиментам, подлежащим взысканию с Гороховой Зои. Возможно ли ее освобождение от упла-

ты образовавшейся задолженности? Если – да, то какой орган (лицо) решает этот вопрос?

Возможно ли применение семейно-правовой ответственности в этом случае? Рассчитайте сумму неустойки, подлежащую выплате.

Задание 5. По результатам рассмотрения дела по требованию Малыгиной М. Д. к ее родному брату Яшину Б.Д. о взыскании алиментов суд 15 ноября 2004 г. вынес решение.

Проанализируйте резолютивную часть решения¹ с точки зрения ее законности.

Р Е Ш И Л:

взыскать с Яшина Бориса Дмитриевича, 11 августа 1952 года рождения, уроженца г. Люберцы Московской области, в пользу Малыгиной Марии Дмитриевны, 19 октября 1949 года рождения, уроженки г. Люберцы Московской области, алименты в размере 1/8 части всех видов заработка ежемесячно, начиная с 15 ноября 2004 г.

Взыскать с Яшина Бориса Дмитриевича госпошлину в доход государства в размере 180 рублей 66 копеек.

Решение может быть обжаловано в Никулинский районный суд путем принесения апелляционной жалобы через мирового судью в течение 10 дней.

Мировой судья: Е. Романова

Место печати

Задание 6. Серегина И. А., являющаяся сводной сестрой 11-летней Серегинной М. А., обратилась в суд с иском к матери девочки об устранении препятствий к общению с сестрой.

Как должен поступить суд?

Между какими лицами возникли личные неимущественные правоотношения? Почему?

¹ Предъявляемые требования к документу указаны в главе 16 Гражданского процессуального кодекса РФ.

Тесты

1. **Срок исковой давности по спорам о разделе имущества супругов, чей брак расторгнут, составляет:**
 - а) 1 год со дня расторжения брака;
 - б) 1 год со дня, когда супруг узнал или должен был узнать о нарушении своего права;
 - в) 3 года со дня расторжения брака;
 - г) 3 года со дня, когда супруг узнал или должен был узнать о нарушении своего права;
 - д) срок исковой давности на эти отношения не распространяется.
2. **Содержание алиментного обязательства составляют:**
 - а) средства на содержание получателя алиментов;
 - б) обязанность плательщика уплатить алименты;
 - в) обязанность плательщика предоставлять материальное содержание получателю и право получателя его требовать;
 - г) обязанность плательщика уплатить алименты и право получателя их получить;
 - д) обязанность плательщика оплатить фактически понесенные и (или) будущие расходы в связи с наступлением исключительных обстоятельств и право получателя требовать их уплаты.
3. **В каких единицах устанавливаются судом алименты на содержание получателя алиментов:**
 - а) в долях к доходу плательщика алиментов;
 - б) в долях к доходу получателя алиментов;
 - в) в твердой денежной сумме, определяемой в евро по курсу Центрального Банка РФ;
 - г) в твердой денежной сумме, соответствующей определённому числу минимальных размеров оплаты труда;
 - д) в твердой денежной сумме в размере прожиточного минимума в субъекте РФ.
4. **Алиментные обязательства прекращаются:**
 - а) при расторжении алиментного соглашения;
 - б) с достижением ребёнком возраста 18 лет;
 - в) в силу решения суда об освобождении плательщика от обязанности по содержанию получателя;
 - г) в силу решения суда о признании утраты права на алименты;
 - д) в силу смерти одной из сторон.

5. **Какие лица имеют право на получение алиментов от бывшего супруга:**
- а) никто;
 - б) бывший муж 63 лет, нуждающийся в помощи;
 - в) бывшая жена в период беременности, если беременность наступила до расторжения брака;
 - г) работающий бывший супруг, имеющий доход менее прожиточного минимума, установленного в РФ;
 - д) другой бывший супруг в любой ситуации.
6. **В каких случаях нетрудоспособный совершеннолетний ребёнок утрачивает право на получение алиментов от родителя:**
- а) если ребёнок был усыновлён без сохранения отношений между ними;
 - б) если ребёнок получает содержание от другого родителя, достаточное для удовлетворения его обычных потребностей;
 - в) если родитель уклонялся от выполнения родительских обязанностей в прошлом;
 - г) если ребёнок недостойно ведёт себя в семье;
 - д) если у родителя отсутствуют необходимые средства для содержания ребёнка.
7. **Кто может обратиться в суд с требованием о взыскании алиментов на несовершеннолетнего нуждающегося в помощи брата:**
- а) сам брат по достижении возраста 14 лет;
 - б) родитель, с которым проживает брат;
 - в) орган опеки и попечительства по месту нахождения брата;
 - г) орган внутренних дел по месту нахождения брата;
 - д) усыновитель, если сохранены правоотношения с одним из родителей брата.
8. **При каких условиях дедушка обязан содержать свою внучку:**
- а) если внучка является несовершеннолетней, нуждающейся в помощи и не может получить алименты от родителей, а дедушка имеет необходимые средства;
 - б) если внучка является несовершеннолетней, нуждающейся в помощи и не может получить алименты от родителей, а дедушка является трудоспособным и имеет необходимые средства;

- в) если внучка является несовершеннолетней, нуждающейся в помощи и не может получить алименты от родителей, при этом дедушка уплачивает алименты независимо от наличия необходимых средств;
- г) если внучка является несовершеннолетней, нуждающейся в помощи, а дедушка имеет необходимые средства;
- д) если внучка является несовершеннолетней, нуждающейся в помощи, а дедушка является трудоспособным и имеет необходимые средства.

9. Кто из перечисленных лиц не имеет права на алименты:

- а) нетрудоспособные совершеннолетние дети от своих родителей;
- б) нетрудоспособные усыновители от совершеннолетних трудоспособных усыновлённых детей;
- в) нетрудоспособная мачеха от пасынков и падчериц;
- г) нетрудоспособные опекуны и попечители от трудоспособных воспитанников;
- д) нетрудоспособный бывший супруг от своей бывшей супруги.

10. В пределах какого срока производится взыскание задолженности по алиментам:

- а) со дня предъявления соглашения об уплате алиментов или исполнительного листа;
- б) 3 лет – в любом случае;
- в) 3 лет, если задолженность образовалась по вине получателя алиментов;
- г) за весь период – в любом случае;
- д) за весь период, если задолженность образовалась по вине плательщика алиментов.

Тема 6.

Семейные правоотношения, основанные на факте устройства детей на воспитание в семью

Факт состояния ребенком членом семьи своего усыновителя или воспитанником в семье опекуна (попечителя) или приемного родителя порождает разнообразные отношения между ними, большинство из которых носят личный неимущественный характер.

Семейный кодекс РФ предусматривает следующие основания для возникновения данной категории семейных правоотношений: решение суда об усыновлении (удочерении) ребенка, решение органа опеки и попечительства об установлении опеки (попечительства) и договор о передаче ребенка в приемную семью. Основаниями для их прекращения являются решение суда об отмене усыновления (удочерения) ребенка, решение органа опеки и попечительства об освобождении или отстранении опекуна (попечителя) от исполнения своих обязанностей, прекращение договора о передаче ребенка в приемную семью, смерть одной из сторон, достижение ребенком возраста совершеннолетия и другие.

Что касается передачи ребенка в учреждение для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей, то она является одной из форм устройства таких детей, но не в семью. Данный вывод прямо следует из нормы п. 1 ст. 123 СК РФ: «Дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче на воспитание в семью... а при отсутствии такой возможности – в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов...». В соответствии с этой же статьей субъекты РФ могут предусмотреть и иные формы устройства детей.

§ 1. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей

В большинстве случаев, когда родители временно не могут самостоятельно осуществлять воспитание ребенка, они передают его родственникам или иным близким ему людям, а при отсутствии такой возможности – в государственные учреждения. Но нередко возникают и такие обстоятельства, когда ребенок остается без родительского попечения на длительное время, либо вообще его утрачивает. Такая ситуация возможна как по вине родителя (например, при лишении его родительских прав, уклонении от воспитания, отказе взять ребенка из родильного дома, осуждении к лишению свободы), так и при отсутствии его вины (в силу смерти или болезни родителя, признания его недееспособным).

Функции по выявлению детей, оставшихся без попечения родителей, по их учету, защите их прав и интересов, а также выбору форм устройства осуществляют органы опеки и попечительства, которыми являются органы исполнительной власти субъектов РФ. Деятельность других юридических и физических лиц по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей, не допускается. Иными словами, запрещено предпринимать целенаправленные действия по поиску, учету и устройству на воспитание таких детей другими лицами, кроме органов опеки и попечительства. Однако это не означает, что при обнаружении ребенка, оставшегося без родительского попечения, можно не принимать меры по оказанию ему помощи и обеспечению его безопасности.

Должностные лица учреждений (дошкольных образовательных учреждений, общеобразовательных, лечебных и других учреждений) и иные граждане, располагающие сведениями о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны сообщить об этом в органы опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. Руководители воспитательных и лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений, в которых находятся дети, оставшиеся без родительского попечения, обязаны в семидневный срок сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту нахождения данного учреждения¹.

¹ За неисполнение данных обязанностей, за предоставление заведомо недостоверных сведений, а также за иные действия, направленные на сокрытие ребенка от передачи на воспитание в семью, руководители учреждений и

Орган опеки и попечительства в течение 3 дней со дня получения таких сведений проводит первичное обследование условий жизни ребенка и при установлении факта отсутствия попечения со стороны родителей или родственников обеспечивает защиту прав и интересов ребенка до решения вопроса о его устройстве. Если у ребенка имеются родственники, которые смогут обеспечить временный уход за ним, то он передается им. При отсутствии таковых он незамедлительно должен быть определен в детское учреждение.

Орган опеки и попечительства в течение месяца со дня поступления сведений об отсутствии родительского попечения у ребенка обеспечивает его устройство. При невозможности передать ребенка на воспитание в семью по месту его фактического нахождения орган опеки по истечении указанного срока направляет сведения о ребенке в региональный банк данных о детях. Орган исполнительной власти субъекта РФ (региональный оператор) в течение месяца организует устройство ребенка в семью граждан, проживающих на территории данного субъекта РФ, а при отсутствии такой возможности направляет указанные сведения в федеральный орган исполнительной власти (в настоящее время – в Министерство образования и науки РФ¹) для учета в федеральном банке данных о детях и оказания содействия в последующем устройстве ребенка на воспитание в семью граждан России, постоянно проживающих на ее территории.

Сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, учитываются в специальном государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, в соответствии с Федеральным законом от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»².

Государственный банк данных состоит из регионального и федерального банков данных о детях, а также информационных технологий, реализующих процессы сбора, обработки, накопления, хранения, поиска и предоставления гражданам, желающим принять

должностные лица указанных органов привлекаются к административной ответственности в соответствии со ст. 5. 36 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

¹ См.: постановление Правительства РФ от 10 марта 2005 г. № 123 «О полномочиях Министерства образования и науки Российской Федерации по оказанию содействия в устройстве детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семье» // Российская газета. 2005. 16 марта.

² Собрание законодательства РФ. 2001. № 17. Ст. 1643.

детей на воспитание в свои семьи, документированной информации о детях, оставшихся без попечения родителей и подлежащих устройству на воспитание в семьи.

Региональный банк данных о детях – часть государственного банка данных о детях, содержащая документированную информацию о детях, оставшихся без попечения родителей, проживающих на территории одного из субъектов РФ и не устроенных органами опеки и попечительства на воспитание в семьи по месту фактического нахождения таких детей, а также документированную информацию о гражданах, желающих принять детей на воспитание в свои семьи и обратившихся за соответствующей информацией к региональному оператору государственного банка данных о детях. Для его формирования органы опеки обязаны предоставлять региональному оператору сведения о каждом ребенке, оставшемся без попечения родителей и не устроенном на воспитание в семью по месту его фактического нахождения, в течение 1 месяца.

Федеральный банк данных о детях – часть государственного банка данных о детях, включающая в себя совокупность региональных банков данных о детях, а также документированную информацию о гражданах, желающих принять детей на воспитание в свои семьи и обратившихся за соответствующей информацией к федеральному оператору государственного банка данных о детях. Для его формирования региональные операторы обязаны предоставлять федеральному оператору сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, если в течение месяца им не удалось организовать устройство таких детей на воспитание в семьи граждан России, постоянно проживающих на территории соответствующего субъекта РФ.

Граждане, желающие принять ребенка на воспитание в свою семью, обращаются к региональным или федеральным операторам. Оператор в 10-дневный срок со дня получения письменного заявления гражданина рассматривает его по существу и либо дает мотивированный письменный отказ в предоставлении информации, либо предоставляет для ознакомления анкеты и фотографии детей, соответствующих его пожеланиям.

После этого в соответствии с пожеланием гражданина оператор выдает ему направление на посещение ребенка. Гражданин информирует в письменной форме оператора о результатах посещения и о принятом им решении. При отказе гражданина от приема ребенка на воспитание в свою семью он получает направление на посещение другого выбранного им ребенка.

§ 2. Усыновление (удочерение) ребенка

Усыновление (удочерение) – юридический акт, в результате которого между усыновителем и его родственниками, с одной стороны, и усыновленным ребенком – с другой, возникают такие же права и обязанности, как между родителями и детьми, а также их родственниками по происхождению¹.

Субъектами семейных правоотношений, основанных на факте усыновления, являются усыновленный ребенок и усыновитель.

Усыновленный ребенок – лицо, не достигшее возраста 18 лет и утратившее попечение родителей.

Усыновитель – совершеннолетний гражданин, факт усыновления (удочерения) ребенка которым удостоверен в установленном законом порядке.

По своей правовой природе усыновление является как правопо-рождающим, так и правопрекращающим юридическим фактом, поскольку возникают правоотношения между усыновителем и усыновленным ребенком и одновременно прекращается правовая связь между ребенком и родителем.

2.1. Основания возникновения, изменения и прекращения отношений между усыновителем и усыновленным ребенком

Для возникновения семейных правоотношений между этими лицами необходимо решение суда об усыновлении (удочерении) ребенка.

Судебный порядок усыновления детей введен в действие с 27 сентября 1996 г. и производится в соответствии с нормами главы 29 ГПК РФ. До этой даты усыновление осуществлялось в административном порядке: на основании постановления главы районной, городской или районной в городе администрации при усыновлении гражданами РФ детей, являющихся гражданами РФ, и на основании постановления органа исполнительной власти субъекта РФ при усыновлении иностранными гражданами детей, являющихся гражданами РФ, но с обязательным соблюдением с 1 марта 1996 г. норм гл. 19 и ст. 165 СК РФ.

Для усыновления (удочерения) ребенка необходимо соблюдение установленных законом условий и порядка усыновления. Они содержатся в главах 19 СК РФ и 29 ГПК РФ.

¹ См.: Пчелинцева Л. М. Указ. соч. С. 490.

В теории семейного права принято выделять материальные и формальные условия. К первым относятся.

1. Усыновителями могут быть совершеннолетние граждане обоего пола. В связи с этим, а также с учетом основной цели усыновления – обеспечения условий, необходимых для полноценного физического, психического и духовного развития ребенка, ими не могут быть:

- несовершеннолетние граждане, даже в случае приобретения ими полной дееспособности в результате вступления в брак или эмансипации, поскольку п. 1 ст. 127 СК РФ установлен возрастной ценз для приобретения права быть усыновителем;
- лица, не состоящие в браке, если разница в возрасте между ними и усыновляемыми менее 16 лет, за исключением случаев усыновления ребенка отчимом (мачехой), а также случаев, когда суд признает, что имеются уважительные причины для усыновления ребенка не состоящим в браке лицом при наличии разницы в возрасте между ними менее 16 лет (например, если ребенок привязан к лицу, желающему его усыновить, считает его своим родителем и т.п.);
- лица, не состоящие в браке между собой, в отношении одного и того же ребенка;
- лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными, в т.ч. когда один из супругов признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;
- лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах;
- лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей;
- бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;
- лица, имеющие на момент усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан;
- лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права. Перечень таких заболеваний установлен постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542. К их числу относятся туберкулез всех форм локализации у больных I, II, V групп, заболевания нервной системы и опорно-двигательного аппарата в стадии декомпенсации, злокачественные онкологические заболевания, наркомания, алкоголизм, все заболевания и травмы, приведшие к инвалидности I и II группы, исключающие трудоспособность, и др.;

- лица, не имеющие постоянного места жительства;
- лица, проживающие в жилых помещениях, не отвечающих санитарным и техническим правилам и нормам;
- лица, которые на момент усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте РФ, на территории которого проживают усыновители.

Что касается последних двух случаев, то суд может отступить от данных требований, если этого требуют интересы усыновляемого ребенка и заслуживающие внимания обстоятельства (например, если ребенка усыновляет его родственник, ребенок считает усыновителя своим родителем, усыновитель проживает в сельской местности и имеет подсобное хозяйство, усыновитель имеет жилье, благоустроенное к условиям данного населенного пункта). Более того, при усыновлении пасынков и падчериц эти требования вообще не действуют.

2. Усыновленным ребенком может быть только несовершеннолетний гражданин, оставшийся без попечения родителей. Иными словами, усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей, единственный родитель или оба родителя которых:

- умерли;
- неизвестны, судом признаны безвестно отсутствующими или объявлены умершими;
- признаны судом недееспособными;
- лишены судом родительских прав;
- дали в установленном порядке согласие на усыновление;
- по причинам, признанным судом неуважительными, не проживают более 6 месяцев совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

При этом не допускается усыновление братьев и сестер разными лицами, за исключением случаев, когда такое усыновление отвечает интересам детей. Например, брат и сестра воспитывались в разных семьях и даже не знают друг друга, они не осведомлены о своем родстве либо не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья.

3. Согласие лиц, указанных в законе, на усыновление. В зависимости от конкретных обстоятельств дела возможны различные ситуации.

Во-первых, если у ребенка имеются родители, то обязательно необходимо согласие на усыновление каждого из них, поскольку усыновление прекращает родительские правоотношения. Если роди-

тель не достиг возраста 16 лет, то для усыновления его ребенка необходимо согласие самого несовершеннолетнего родителя, а также согласие его родителей (дедушки и бабушки усыновляемого ребенка) или опекунов (попечителей), а при их отсутствии – согласие органа опеки и попечительства.

Согласие должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем учреждения, в котором находится ребенок, либо органом опеки и попечительства по месту производства усыновления ребенка или по месту жительства родителей. Согласие родителя на усыновление может быть выражено и непосредственно в суде при производстве усыновления. В этом случае оно должно быть зафиксировано в протоколе и подписано им лично, а также отражено в решении. И в том, и в другом случае родителю должны быть разъяснены правовые последствия совершаемого действия, что должно быть отражено в заявлении или протоколе судебного заседания.

Согласие на усыновление ребенка может быть дано с указанием конкретного лица в качестве усыновителя либо без указания его личности (общее согласие). Родители не могут дать согласие на усыновление ребенка до его рождения.

Законодатель исходит из приоритета прав родителей, поэтому любой из них может до вынесения судебного решения отозвать данное им ранее согласие на усыновление, независимо от мотивов, побудивших его сделать это.

Усыновление допустимо и при отсутствии согласия родителей ребенка, но только в случаях, предусмотренных ст.130 СК РФ:

- родители неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими. Например, если дети были подкинуты, найдены во время стихийного бедствия или в районах, где проходили боевые действия, о чем имеется соответствующий акт, выданный в установленном порядке органами внутренних дел;
- родители признаны судом недееспособными, что подтверждается соответствующим решением суда, вступившим в законную силу;
- родители лишены судом родительских прав, что подтверждается соответствующим решением суда, вступившим в законную силу;
- родители по причинам, признанным судом неуважительными, более 6 месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания. Данное обстоятельство должно быть подтверждено вступившим в законную силу решением суда. Как отмечает М. Николаев,

Поскольку такое требование ограничивает права родителей, то есть возникает спор о праве, данные дела должны рассматриваться в исковом порядке с привлечением родителей в качестве ответчиков... Закон прямо не предусматривает, кто может обращаться в суд с подобным иском. Видимо таким правом обладают органы и учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей¹.

На практике причины, по которым родитель более 6 месяцев не проживает совместно с ребенком, уклоняется от его воспитания и содержания, устанавливаются судом при рассмотрении заявления об усыновлении на основании, например, сообщения органов внутренних дел о нахождении родителя в розыске, показаний свидетелей². При этом дела об усыновлении ребенка рассматриваются в порядке не искового, а особого производства, поэтому разрешение данного вопроса в рамках дела об усыновлении приводит к нарушению процессуального законодательства³.

Вторая ситуация связана с нахождением ребенка под опекой (попечительством), в приемной семье, воспитательном, лечебном или другом аналогичном учреждении. В этом случае необходимо письменное согласие на усыновление, выданное опекуном (попечителем), приемными родителями, руководителем учреждения, в котором находится ребенок. Если у ребенка есть родители, то помимо указанного согласия необходимо также получить согласие родителей на усыновление ребенка, кроме случаев, предусмотренных ст. 130 СК РФ.

Отказ опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителей учреждений дать согласие на усыновление, в отличие от отказа родителей, не препятствует положительному разрешению судом вопроса об усыновлении, если этого требуют интересы ребенка (п. 1 ст. 124, п. 2 ст. 131 СК РФ).

По общему правилу ребенок может быть усыновлен обоими супругами либо одним из них. В последнем случае необходимо согласие

¹ Николаев М. Вопросы судебного порядка рассмотрения дел об установлении усыновления (удочерения) детей // *Хозяйство и право*. 1997. № 3.

² См.: п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления» // *Бюллетень Верховного Суда РФ*. 1997. № 9.

³ Такой же позиции придерживаются В. Паршуткин и Е. Львова, которые высказывают дополнительные доводы о недопустимости такой правоприменительной практики. См. также: Паршуткин В., Львова Е. Особенности рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) детей иностранцами // *Российская юстиция*. 1998. № 11.

супруга заявителя. Исключения составляют случаи, когда судом установлено, что супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства супруга заявителя неизвестно.

Согласие ребенка, достигшего возраста 10 лет, на его усыновление является обязательным условием усыновления. Оно выявляется органом опеки и попечительства и оформляется в письменной форме либо отражается в заключении об обоснованности и соответствии усыновления интересам ребенка. Наличие либо отсутствие согласия может быть установлено и самим судом в случае привлечения ребенка к участию в деле. Усыновление может быть произведено и без согласия ребенка, если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем.

Дополнительное условие предусмотрено при усыновлении ребенка-гражданина РФ иностранными гражданами, лицами без гражданства либо гражданами России, проживающими постоянно за границей. Оно заключается в следующем: усыновление допускается только в случае, когда невозможно передать ребенка на воспитание в семью гражданина России, постоянно проживающего на ее территории (на усыновление, под опеку (попечительство), в приемную семью), либо на усыновление родственниками ребенка независимо от их гражданства и места жительства. Иными словами, ребенок может быть передан на усыновление указанным лицам по истечении 6 месяцев со дня поступления в установленном порядке сведений об указанных детях в федеральный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

Как отмечает М. В. Антокольская,

Это заключение основано на том, что при переселении в страну усыновителя ребенок может столкнуться со значительными адапционными трудностями: преодолением языкового и культурного барьера¹.

Семейным законодательством предусмотрен учет лиц, желающих усыновить ребенка.

Основанием для постановки на учет в качестве кандидатов в усыновители является заключение о возможности гражданина быть усыновителем, которое составляется органом опеки и попечительства на основании его заявления и приложенных к нему документов, а также акта обследования условий его жизни в течение 15 рабочих дней со дня подачи заявления. Отрицательное заключение и основанный на нем от-

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 295.

каз в постановке на учет в качестве кандидатов в усыновители орган опеки доводит до сведения заявителя в 5-дневный срок с даты его подписания. Одновременно заявителю возвращаются все документы и разъясняется порядок обжалования решения.

После постановки на учет кандидату в усыновители орган опеки и попечительства представляет им информацию о ребенке (детях), который может быть усыновлен, и выдает направление для посещения ребенка (детей) по месту жительства (нахождения) ребенка (детей).

Кандидаты в усыновители имеют право получить подробную информацию о ребенке и сведения о наличии у него родственников, а также обратиться в медицинское учреждение для проведения независимого медицинского освидетельствования усыновляемого ребенка с участием представителя учреждения, в котором находится ребенок. Они обязаны лично познакомиться с ребенком и установить с ним контакт, ознакомиться с документами усыновляемого ребенка и подтвердить в письменной форме факт ознакомления с медицинским заключением о состоянии здоровья ребенка.

Если кандидаты в усыновители не смогли подобрать для усыновления ребенка по месту своего жительства, они могут обратиться за получением аналогичных сведений в другой орган опеки, к региональному или федеральному оператору.

Основанием для решения вопроса о возможности усыновления конкретного ребенка является заявление кандидата с просьбой об усыновлении, которое подается им в суд.

Дела об усыновлении (удочерении) ребенка рассматриваются в порядке особого производства, поскольку отсутствует спор о праве.

Лицами, имеющими право подачи заявления, являются граждане РФ, желающие усыновить ребенка; граждане РФ, постоянно проживающие за пределами территории РФ, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином РФ.

Заявление от граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ, подается в районный суд по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка, а от остальных лиц – в суд субъекта РФ по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка.

Заявление должно соответствовать требованиям ст. 270 ГПК РФ. К нему прилагаются следующие документы:

- копия свидетельства о рождении усыновителя – при усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке;

- копия свидетельства о браке усыновителей (усыновителя) – при усыновлении ребенка лицами (лицом), состоящими в браке;
- согласие супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года – при усыновлении ребенка одним из супругов. При невозможности приобщить к заявлению соответствующий документ в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие эти факты;
- медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя);
- справка с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах;
- документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или правом собственности на жилое помещение;
- документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители.

К заявлению иностранных граждан, лиц без гражданства и российских граждан, постоянно проживающих за рубежом, помимо указанных документов прилагаются также заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства – государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями; разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка и его постоянное жительство на его территории¹. Документы усыновителей – иностранных граждан должны быть легализованы, т.е. их подлинность должна быть подтверждена консульскими или другими компетентными органами. После лега-

¹ На практике такие разрешения оформляются обычно в виде «гарантийных писем» с условиями, которые необходимо тщательно проверить. Например, «Посольство США предоставит иммиграционную визу, позволяющую ребенку въехать в США на постоянное место жительства, если будет решение суда в соответствии с законами РФ и соответствующим законом США». Как обоснованно отмечает судья Воронежского областного суда В. Анисимов, нельзя однозначно утверждать, что ребенок получит разрешение на постоянное место жительства в США, если суд не изучил, по меньшей мере, соответствующий закон США. // См.: Анисимов В. Организационная подготовка к рассмотрению дел об усыновлении детей иностранцами // Российская юстиция. 1999. № 7.

лизации они должны быть переведены на русский язык, а перевод – нотариально удостоверен.

К заявлению гражданина России об усыновлении ребенка – иностранного гражданина необходимо также приложить согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого он является, и, если это требуется в соответствии с законодательством указанного государства и (или) международным договором РФ, согласие самого ребенка на усыновление.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья разрешает вопрос о необходимости привлечения к участию в деле заинтересованных лиц (например, родителей усыновляемого ребенка, его родственников, опекунов, попечителей, приемных родителей) и самого ребенка, если он достиг возраста 10 лет, специалистов (педагогов и детских психологов). Суд обязывает орган опеки и попечительства представить заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам ребенка¹. К заключению должны быть приложены документы, указанные в ст. 272 ГПК РФ:

- акт обследования условий жизни усыновителей (усыновителя), составленный органом опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка или по месту жительства усыновителей (усыновителя);
- свидетельство о рождении усыновляемого ребенка;
- медицинское заключение экспертной медицинской комиссии органа управления здравоохранением субъекта РФ о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого ребенка;
- согласие усыновляемого ребенка, достигшего возраста 10 лет, на усыновление, а также на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителей (усыновителя) в качестве

¹ О порядке составления такого заключения см.: постановление Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства» и постановление Правительства РФ от 10 марта 2005 г. № 123 «О полномочиях Министерства образования и науки Российской Федерации по оказанию содействия в устройстве детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семьи» // Российская газета. 2000. 13 апреля. 2005. 16 марта.

его родителей (за исключением случаев, если такое согласие в соответствии с законом не требуется);

- согласие родителей ребенка на его усыновление, а при усыновлении ребенка родителей, не достигших 16 лет, – также согласие их законных представителей, а при их отсутствии – согласие органа опеки и попечительства, кроме случаев, предусмотренных ст. 130 СК РФ, когда усыновление ребенка допускается без согласия его родителей;
- согласие на усыновление ребенка его опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителя учреждения, в котором находится ребенок;
- документ, подтверждающий наличие сведений об усыновляемом ребенке в государственном банке данных о детях, а также документы, подтверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семью граждан России, или на усыновление родственниками ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников – при усыновлении ребенка гражданами РФ, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации, иностранными гражданами или лицами без гражданства, не являющимися родственниками ребенка¹.

С целью обеспечения тайны усыновление суд рассматривает дело в закрытом судебном заседании, включая объявление решения, с обязательным участием самих усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, а также ребенка, достигшего возраста 14 лет. Участие в рассмотрении дела других заинтересованных лиц (родителей, бабушки, дедушки, братьев, сестер), а также ребенка в возрасте от 10 до 14 лет решается судом в

¹ На практике таким документом является справка органа опеки и попечительства о том, что усыновление данного ребенка гражданами России или родственниками не произошло. По мнению В. Анисимова, целесообразно истребовать конкретные данные о том, выполнены ли органом опеки требования п. 3 ст. 122 СК РФ – направлены ли сведения на ребенка в соответствующий орган исполнительной власти, если – да, то когда. Не лишним будет истребовать и конкретные данные о том, кто и когда обращался по вопросу усыновления данного ребенка, почему такого усыновления не произошло, собрать по возможности информацию о братьях, сестрах ребенка, других родственниках // См.: Анисимов В. Организационная подготовка к рассмотрению дел об усыновлении детей иностранцами // Российская юстиция. 1999. № 7. А также: Паршуткин В., Львова Е. Особенности рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) детей иностранцами // Российская юстиция. 1998. № 11.

зависимости от обстоятельств дела. При этом, решая вопрос о необходимости вызова в судебное заседание несовершеннолетнего, судья выясняет мнение органа опеки и попечительства с тем, чтобы присутствие ребенка в суде не оказало на него неблагоприятного воздействия.

Необходимо отметить, что наличие у заявителя представителя, надлежащим образом уполномоченного на ведение дела в суде, не освобождает лицо, желающее усыновить ребенка, от обязанности явиться в суд. Представители могут без личного участия доверителя производить действия вне стадии судебного разбирательства. Например, собрать и представить необходимые документы.

Участвующие в рассмотрении дела лица должны быть предупреждены о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, в случаях, предусмотренных в ст. 155 УК РФ, что отражается в протоколе судебного заседания и подтверждается подписями указанных лиц.

При решении вопроса о допустимости усыновления¹ суд устанавливает наличие обязательных условий для усыновления, учитывает личные качества ребенка (его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык) и личные качества усыновителя (его поведение на работе, в быту, наличие судимости за преступления против личности, за корыстные и другие умышленные преступления и т.п.), состояние его здоровья и приживающихся вместе с ним членов семьи, а также возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании, сложившиеся в семье взаимоотношения, отношения, возникшие между членами семьи усыновителя и ребенком. Эти обстоятельства в равной мере учитываются при усыновлении ребенка как посторонними лицами, отчимом, мачехой, так и его родственниками.

По просьбе усыновителя суд рассматривает также вопрос об изменении фамилии, имени, отчества ребенка, даты и места рождения, а также о записи усыновителя в качестве родителя ребенка.

По просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваиваются фамилия усыновителя, а также указанное им имя. Если фамилии

¹ О допускаемых судом нарушениях в ходе рассмотрения дела об усыновлении см.: Кустова В. В. Актуальные проблемы установления усыновления в российском праве. // Журнал российского права. 2002. № 7.

супругов–усыновителей различные, по их соглашению ребенку присваивается фамилия одного из них. Отчество ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а при усыновлении ребенка женщиной – по имени лица, указанного ею в качестве отца усыновленного ребенка. При усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке, по его просьбе фамилия, имя и отчество матери (отца) усыновленного ребенка записываются в книге записей рождений по его указанию. Изменение фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка, достигшего возраста 10 лет, может быть произведено только с его согласия.

Для обеспечения тайны усыновления могут быть изменены дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на 3 месяца, а также место его рождения.

По просьбе усыновителей суд может принять решение о записи их в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ими ребенка. Для совершения такой записи в отношении ребенка, достигшего возраста 10 лет, необходимо его согласие, за исключением случая, когда ребенок считает усыновителя своим родителем.

При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина. По мнению О. Косовой, данная норма некорректна применительно к усыновлению пасынков и падчериц:

... вместе с ребенком проживает один из родителей, постоянно осуществляющий о нем заботу и попечение. Этот родитель и фактически, и юридически связан как с ребенком, так и с потенциальным усыновителем, своим супругом... По-видимому, к рассматриваемой ситуации должны применяться специальные правила, необходимо введение в законодательство... уточняющей нормы... «Не теряют родительских прав и обязанностей в отношении усыновляемого ребенка его отец или мать, состоящие в браке с усыновителем (мачехой или отчимом ребенка) и дающие свое согласие на такое усыновление»¹.

Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка.

¹ Косова О. Усыновление пасынков и падчериц: процедурные вопросы // Российская юстиция. 2001. № 2.

Суд, рассмотрев заявление по существу, выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении полностью или в части удовлетворения просьбы усыновителя о записи его в качестве родителя ребенка в записи акта о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка. Так, суд отказывает в удовлетворении заявления, если имеются обстоятельства, исключающие для заявителя возможность быть усыновителем (например, лица, не состоящие в браке между собой, в отношении одного и того же ребенка) либо родитель отозвал данное им ранее согласие на усыновление.

В резолютивной части решения об усыновлении указывается об удовлетворении просьбы заявителя, о признании ребенка усыновленным конкретным лицом, а также все данные об усыновленном и усыновителе, необходимые для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния: о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителя в акте о рождении ребенка, об изменении фамилии, имени, отчества, даты и места рождения ребенка, а также о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя, если эти вопросы были положительно разрешены судом по просьбе заявителя либо заинтересованных лиц.

Копия решения суда об усыновлении ребенка направляется судом в течение 3 дней со дня вступления его в законную силу в орган загса по месту принятия решения суда для государственной регистрации усыновления ребенка.

Государственная регистрация усыновления (удочерения) ребенка производится на основании вступившего в законную силу решения суда об его усыновлении органом загса по месту вынесения судебного решения или по месту жительства усыновителей (усыновителя).

Государственная регистрация усыновления производится по устному или письменному заявлению усыновителей (усыновителя). Одновременно с заявлением должно быть представлено решение суда об усыновлении ребенка и предъявлены документы, удостоверяющие личности усыновителей (усыновителя).

В случае, если усыновители (усыновитель) в течение месяца со дня усыновления ребенка не сделали такое заявление, усыновление ребенка регистрируется на основании решения суда, поступившего в орган загса из суда, вынесшего данное решение.

Орган загса составляет запись акта об усыновлении и на основании нее выдает свидетельство об усыновлении. В случае, если по

решению суда об усыновлении ребенка усыновители (усыновитель) записываются его родителями (родителем), такие сведения вносятся в запись акта об усыновлении.

На основании записи акта об усыновлении вносятся соответствующие изменения в запись акта о рождении ребенка.

В случае изменения места рождения ребенка по желанию усыновителей (усыновителя) может быть составлена новая запись акта о рождении ребенка органом загса по месту рождения ребенка, указанному в решении суда. Сведения о составлении новой записи акта о рождении ребенка вносятся в ранее произведенную запись акта о его рождении. Орган загса выдает новое свидетельство о его рождении на основании измененной или вновь составленной в связи с усыновлением записи акта о рождении ребенка.

В случае, если в решении суда об усыновлении ребенка указано о сохранении личных неимущественных и имущественных отношений усыновленного ребенка с родителями (одним из родителей), сведения о родителях (одном из родителей), указанные в записи акта о рождении ребенка, изменению не подлежат.

Семейные правоотношения между усыновителем и усыновленным ребенком возникают со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка. Усыновители обязаны лично забрать ребенка по месту его жительства (нахождения) по предъявлении документа, удостоверяющего личность усыновителя, и решения суда.

Изменение и прекращение семейных отношений между ними возможно на основании решений суда об отмене усыновления (удочерения) ребенка и отобрании ребенка у усыновителя, а также решения органа опеки и попечительства о немедленном отобрании ребенка у усыновителей.

Отмена усыновления - отобрание ребенка у усыновителя, влекущее прекращение на будущее время семейных и других, основанных на факте усыновления ребенка, правоотношений, а также восстановление родительских и других, основанных на факте родства с ребенком, правоотношений в случае, если этого требуют интересы ребенка.

Необходимо проводить четкое различие между отменой усыновления, признанием усыновления недействительным и отменой решения об усыновлении. Последние две ситуации возможны, если при усыновлении ребенка были допущены существенные нарушения (например, усыновление было основано на подложных документах, усыновителем являлось лицо, лишенное родительских прав, при фиктивном усынов-

лении). Различие между ними состоит в следующем. В соответствии со ст. 112 Кодекса о браке и семье РСФСР допускается признание усыновления недействительным при наличии перечисленных оснований, поэтому суд вправе признать недействительным усыновление, произведенное до введения в действие СК РФ. Усыновление, произведенное с указанными выше нарушениями после введения в действие СК РФ, но до введения в действие судебного порядка усыновления (т.е. с 1 марта по 26 сентября 1996 г.), может быть признано судом недействительным, если это отвечает интересам ребенка. Если указанные нарушения были допущены при усыновлении ребенка в судебном порядке, то они могут явиться основанием к отмене судебного решения и отказу в удовлетворении заявления об усыновлении, а не для признания усыновления недействительным.

Отмена усыновления может выступать в качестве меры семейно-правовой ответственности за совершение усыновителем семейного правонарушения (ст. 141 СК РФ). К ним относятся:

1. Уклонение усыновителя от выполнения обязанностей родителя. Оно предполагает наличие системы в действиях или бездействии усыновителя и может выражаться в отсутствии заботы о нравственном и физическом развитии ребенка, его обучении, материально-бытовом обеспечении, в оставлении ребенка без присмотра, в злостном уклонении от уплаты алиментов.

2. Злоупотребление своими правами, т. е. умышленные действия усыновителя, направленные на использование своих семейных прав в ущерб интересам ребенка. Например, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству и другим преступлениям, употреблению спиртных напитков или наркотиков, принуждение ребенка к участию в религиозной секте, незаконное расходование имущества ребенка и т.п.

3. Жестокое обращение с ребенком. Оно может выражаться в виновных действиях или бездействии усыновителя: осуществление физического или психического насилия над ребенком, покушение на его половую неприкосновенность, применение недопустимых способов воспитания. Например, побои, истязания, пытки, угрозы, унижение, запугивание и насильственные действия сексуального характера и другие.

4. Наличие у усыновителя заболевания хроническим алкоголизмом или наркоманией. Для отмены усыновления достаточно установления факта наличия такого заболевания, который подтверждается соответствующим медицинским заключением. Признание усыновите-

ля ограниченно дееспособным либо совершение им противоправных действий в отношении ребенка при этом необязательно.

Кроме того, суд может отменить усыновление ребенка и при отсутствии виновного поведения усыновителя, когда по обстоятельствам (как зависящим, так и не зависящим от воли усыновителя) не сложились отношения, необходимые для нормального развития и воспитания ребенка. В этом случае отмена усыновления выступает в качестве меры защиты прав и интересов ребенка на воспитание в благополучной для него семье. Например, отсутствие взаимопонимания в силу личных качеств одного из них, в результате чего усыновитель не пользуется авторитетом у ребенка либо ребенок не ощущает себя членом семьи усыновителя; выявление умственной неполноценности или наследственных отклонений в состоянии здоровья ребенка, существенно затрудняющих либо делающих невозможным процесс воспитания, о наличии которых усыновитель не был предупрежден при усыновлении; восстановление дееспособности родителя ребенка, к которому он сильно привязан и которого не может забыть после усыновления, что отрицательно сказывается на его эмоциональном состоянии, и другие. Если в результате произведенного усыновления были нарушены права ребенка, установленные законодательством РФ и международными договорами, то в соответствии с п. 2 ст. 165 СК РФ такое усыновление независимо от гражданства усыновителя подлежит отмене в судебном порядке.

В отличие от лишения родительских прав, где перечень оснований является исчерпывающим, перечень оснований для отмены усыновления не ограничен.

Дело об отмене усыновления рассматривается судом в порядке искового производства.

С соответствующим заявлением в суд может обратиться родитель ребенка, его усыновитель, сам ребенок по достижении 14 лет, а также орган опеки и попечительства и прокурор. Ответчиком по делу является либо усыновитель ребенка, либо сам ребенок, если такое требование заявлено усыновителем.

Обязательными участниками процесса являются орган опеки и попечительства и прокурор.

В ходе рассмотрения дела суд устанавливает наличие оснований для отмены усыновления. Если основанием является семейное правонарушение, то согласие ребенка на отмену не требуется. Во всех остальных случаях суд разрешает дело исходя из интересов ребенка и с учетом мнения самого ребенка, если он достиг возраста 10 лет.

Суд обязательно проверяет возраст ребенка, поскольку отмена усыновления не допускается, если ко времени подачи искового заявления усыновленный достиг возраста 18 лет. Исключение составляют случаи, когда на отмену усыновления имеется взаимное согласие усыновителя и совершеннолетнего усыновленного, а также его родителей, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными. Например, отмена усыновления необходима для вступления усыновителя и усыновленного в брак между собой.

В ходе разбирательства дела суд разрешает вопрос о сохранении за ребенком присвоенных ему в связи с усыновлением имени, отчества и фамилии. Их изменение в отношении ребенка, достигшего возраста 10 лет, возможно только с его согласия. Суд также решает вопрос о взыскании алиментов с бывших усыновителей в пользу ребенка исходя из его интересов. Например, если у ребенка нет родителей или других родственников, которые обязаны его содержать.

В резолютивной части решения об отмене усыновления указывается об отмене усыновления ребенка конкретными лицами (лицом), о восстановлении взаимных прав и обязанностей ребенка и его родителей и родственников (если этого требуют интересы ребенка), о передаче ребенка на воспитание родителям или органу опеки и попечительства, о сохранении за ребенком присвоенных ему в связи с усыновлением имени, отчества и фамилии, о взыскании алиментов с бывших усыновителей (усыновителя) в пользу ребенка (если этого требуют интересы ребенка).

Копия решения об отмене усыновления в течение 3 дней со дня вступления его в законную силу направляется в орган загса по месту государственной регистрации усыновления.

На основании решения суда об отмене усыновления в запись акта об усыновлении вносятся сведения об отмене усыновления и восстанавливаются первоначальные сведения о фамилии, имени, отчестве, о месте и дате рождения ребенка, а также сведения о родителях ребенка в записи акта о рождении. Ранее выданное свидетельство о рождении аннулируется, и выдается новое свидетельство с учетом изменений, внесенных в запись акта о рождении.

Правовые последствия отмены усыновления состоят в том, что права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей, а также родственников усыновителей прекращаются с момента вступления решения суда в законную силу и восстанавливаются права и обязанности ребенка и его родителей, а также родственников, если этого требуют интересы ребенка.

При отмене усыновления ребенок передается родителям. При их отсутствии либо если передача ребенка родителям противоречит его интересам (например, родители лишены родительских прав и не восстановлены в них), ребенок передается на попечение органа опеки, который занимается его устройством.

Семейным законодательством допускается возможность отобрания ребенка у усыновителей в целях защиты его прав на основании решения суда и акта органа опеки и попечительства.

Если при рассмотрении дела об отмене усыновления суд придет к выводу об отсутствии установленного законом основания, но оставление ребенка у усыновителей опасно для него, он может вынести решение об отобрании ребенка у усыновителей. Например, усыновители не выполняют свои обязанности вследствие временного стечения тяжелых обстоятельств, по причине болезни, психического расстройства и т.п. В этом случае ребенок передается на попечение органа опеки.

Немедленное отобрание ребенка у усыновителей на основании административного акта органа местного самоуправления возможно только при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью, когда нет возможности ждать судебного разбирательства об отмене усыновления (ст. 77 СК РФ). Например, избивание ребенка усыновителями, оставление его без пищи и на холоде, оставление ребенка в опасной для его жизни ситуации и т.п. О проведенной мере орган опеки незамедлительно уведомляет прокурора. В течение 7 дней после вынесения административного акта орган опеки обязан обратиться в суд с иском об отмене усыновления.

В обоих случаях орган опеки и попечительства обеспечивает временное устройство ребенка, поэтому изменяются личные неимущественные правоотношения между усыновителем и ребенком по поводу совместного проживания и личного воспитания ребенка, общения с ним, защиты его прав и интересов и др.

2.2. Семейные правоотношения между усыновителем и усыновленным ребенком

Семейные правоотношения между усыновителем и усыновленным ребенком возникают со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка. Поскольку усыновление влечет такие же юридические последствия, какие наступают при рождении

ребенка, то между усыновителем и его родственниками и усыновленным ребенком возникают личные неимущественные и имущественные правоотношения.

Как уже отмечалось выше, они носят односторонний характер: у ребенка есть только права, но нет обязанностей, а у усыновителя по отношению к ребенку есть только обязанности. Некоторые из отношений носят относительный характер (например, по воспитанию и содержанию ребенка), другие – абсолютный характер, когда праву ребенка корреспондируют обязанности не только усыновителей, но и других лиц (например, по поводу выражения собственного мнения, защиты прав ребенка).

К личным неимущественным отношениям усыновителя и усыновленного ребенка относятся следующие права.

1. Право ребенка жить и воспитываться в семье, насколько это возможно (п. 2 ст. 54 СК РФ). Этому праву ребенка соответствует обязанность усыновителей воспитывать усыновленного ребенка, указанная в п. 1 ст. 63 СК РФ.

Рассматриваемое право включает в себя две составляющие: право на совместное проживание с усыновителем и право на воспитание им.

Право ребенка на воспитание включает право на заботу усыновителей, на всестороннее развитие и уважение его человеческого достоинства. На усыновителей, в свою очередь, возложена обязанность воспитывать ребенка, т.е. заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии (ст. 63 СК РФ). При осуществлении воспитания усыновитель свободен в выборе средств и методов, но с соблюдением установленных законом ограничений: он не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию ребенка. Иначе может последовать отмена усыновления.

Споры, касающиеся воспитания и образования детей, решаются усыновителями по взаимному согласию исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения (п. 2 ст. 65 СК РФ). При наличии разногласий они вправе обратиться в орган опеки и попечительства или в суд.

Местом жительства ребенка, не достигшего возраста 14 лет, является место жительства его усыновителей, а по достижении 14 лет – место, где он постоянно или преимущественно проживает.

Усыновители имеют преимущественное перед другими лицами право на воспитание ребенка. В связи с этим они могут требовать

возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или решения суда.

2. Право ребенка знать своих родителей и обязанность усыновителей раскрыть сведения о родителях ребенка, если при этом не нарушается тайна усыновления. Это право является одним из самых тяжело реализуемых на практике прав, поскольку вступает в противоречие с конституционным правом усыновителя на личную и семейную тайну.

Как верно отмечает М. В. Антокольская,

... столь жесткая позиция действующего законодательства по поводу сохранения тайны усыновления в отношении самого ребенка представляется устаревшей. Ребенок, достигший совершеннолетия, должен иметь право получить доступ ко всем касающимся его сведениям... В некоторых случаях это может оказаться необходимым, например при диагностике наследственных заболеваний или для предотвращения брака с близкими кровными родственниками, о родстве с которыми усыновленный и не подозревает¹.

3. Право ребенка на образование и обязанность усыновителей обучить его и обеспечить получение ребенком основного общего образования (п. 2 ст. 54, ст. 63 СК РФ).

Образование осуществляется усыновителями в процессе воспитания ребенка, и тогда на них возлагается обязанность обучить ребенка. Но они не могут обладать знаниями во всех областях, поэтому для получения ребенком специальных знаний и навыков на них возлагается обязанность уже по обеспечению ребенку условий для получения соответствующего уровня образования, включая обязанность не препятствовать посещению ребенком образовательного учреждения.

Усыновителям предоставлено право выбора образовательного учреждения и формы обучения ребенка исходя из его интересов и мнения. По мере взросления ребенка они должны все более учитывать мнение ребенка.

4. Право ребенка на общение с родственниками (ст. 55 СК РФ) и обязанность усыновителей не препятствовать такому общению (п. 1 ст. 66, п. 2 ст. 67 СК РФ).

Данные право и обязанность охватывают как общение ребенка с другим усыновителем и родственниками обоих усыновителей, так и общение ребенка с его родителем, бабушкой, дедушкой и другими

¹ Антокольская М. В. Указ. соч. С. 301.

родственниками со стороны умершего родителя, если по решению суда сохранены правоотношения между ними и ребенком.

При неисполнении усыновителем возложенной на него обязанности суд может удовлетворить требование усыновителя, которому чинят препятствия, о передаче ему несовершеннолетнего ребенка. При нарушении прав родственников на общение с ребенком орган опеки и попечительства может обязать усыновителя не препятствовать этому общению. Если он не подчиняется этому решению, то суд может вынести решение об устранении препятствий к общению с ребенком.

Право на общение может быть ограничено в целях защиты интересов ребенка в тех случаях, когда такое общение причиняет вред физическому или психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

5. Право ребенка на обеспечение его интересов и на защиту его прав и законных интересов (п. 2 ст. 54 и ст. 56 СК РФ) связано с обязанностью усыновителей защищать права и интересы усыновленного ребенка (ст. 64 СК РФ).

В связи с этим законодательно установлено, что усыновители являются законными представителями усыновленных детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами без специальных полномочий как на территории России, так и за ее пределами. В случае разногласий между усыновителями и детьми орган опеки и попечительства назначает представителя для защиты прав и интересов детей (например, при подготовке дела об отмене усыновления).

6. Право ребенка выразить свое мнение при решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства (ст. 57 СК РФ). Этому праву ребенка корреспондирует обязанность усыновителей решать вопросы, касающиеся его воспитания и образования исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения.

К имущественным правоотношениям усыновителя и усыновленного ребенка относятся обязательства усыновителя по содержанию ребенка, включая алиментные обязательства и обязательства по несению дополнительных расходов на ребенка. Их содержание образуют те же права и обязанности, что и при родительских отношениях. Основаниями для их возникновения, изменения и прекращения являются те же обстоятельства, что и при родительских отношениях.

Между усыновителем и совершеннолетним усыновленным ребенком возможно возникновение двух видов правоотношений:

- отношения между усыновителем и нетрудоспособным совершеннолетним усыновленным ребенком, нуждающимся в помощи, по его материальному содержанию (ст. 85 СК РФ);
- отношения между трудоспособным совершеннолетним усыновленным ребенком и нетрудоспособным нуждающимся в помощи усыновителем по его материальному содержанию и заботе об усыновителе (ст. 87 СК РФ).

Что касается правоотношений между усыновленным ребенком и родственниками усыновителя, то возможно возникновение лишь алиментных обязательств:

- между несовершеннолетним нуждающимся в помощи усыновленным ребенком и трудоспособными совершеннолетними детьми усыновителя, а также родителями усыновителя;
- между нетрудоспособным нуждающимся в помощи совершеннолетним усыновленным ребенком и трудоспособными совершеннолетними детьми усыновителя, а также родителями усыновителя;
- между нетрудоспособным нуждающимся в помощи родителем усыновителя и трудоспособным совершеннолетним усыновленным ребенком.

Данные отношения являются обязательствами второй очереди, т.е. они возникают при невозможности получить содержания от своих усыновителей, трудоспособных совершеннолетних детей, супругов и бывших супругов.

С родителями у ребенка прекращаются все личные неимущественные и имущественные правоотношения, в том числе алиментные и наследственные, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 137 СК РФ:

1. При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные отношения могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель женщина. Например, отец лишен родительских прав, и супруг матери во втором браке усыновил ребенка, при этом отношения с матерью сохраняются;

2. При усыновлении ребенка, у которого один из родителей умер. По просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные отношения с родственниками умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка.

§ 3. Опекa (попечительство) над ребенком

Опекa (попечительство) – основанное на решении органа опеки и попечительства правоотношение между ребенком, оставшимся без попечения родителей, и совершеннолетним дееспособным гражданином в целях воспитания, содержания и образования ребенка, а также защиты его прав и интересов.

Опекa и попечительство являются межотраслевыми институтами: они регулируются нормами гражданского и семейного права (ст.ст. 31–40 ГК РФ и глава 20 СК РФ).

Субъектами семейных правоотношений, основанных на опеке (попечительстве), являются подопечный ребенок и опекун (попечитель).

Подопечный ребенок – лицо, не достигшее возраста 18 лет и утратившее попечение родителей либо имеющее несовершеннолетнего родителя в возрасте до 16 лет.

Опекун (попечитель) – совершеннолетний гражданин, назначенный таковым на основании решения органа опеки и попечительства.

3.1. Основания возникновения и прекращения опеки (попечительства) над ребенком

Для установления опеки (попечительства) над ребенком необходимо решение органа опеки и попечительства о назначении конкретного лица опекуном (попечителем) ребенка. Для этого должны быть соблюдены установленные законом условия и порядок (глава 20 СК РФ и ст.ст. 31–40 ГК РФ).

К материальным условиям относятся:

1. Опекун (попечителем) может быть только совершеннолетний дееспособный гражданин. В связи с этим, а также с учетом целей опеки (попечительства), ими не могут быть:

- несовершеннолетние граждане, даже в случае приобретения ими полной дееспособности в результате вступления в брак или эмансипации, поскольку п. 1 ст. 146 СК РФ установлен возрастной ценз для приобретения права быть опекуном (попечителем);
- лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах;

- лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей;
- бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;
- лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка. Перечень таких заболеваний установлен постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542;
- лица, больные хроническим алкоголизмом или наркоманией, хотя данные заболевания названы в Перечне заболеваний, при наличии которых гражданин не может взять ребенка под опеку (попечительство).

В качестве опекунов (попечителей), как правило, выступают родственники и знакомые, которые взяли ребенка на воспитание.

2. Подопечным ребенком может быть только несовершеннолетний гражданин, оставшийся без попечения родителей либо имеющий несовершеннолетнего родителя в возрасте до 16 лет. При этом опека устанавливается над ребенком, не достигшим возраста 14 лет, а попечительство – над ребенком в возрасте от 14 до 18 лет.

3. Согласие и желание лиц, указанных в законе, на установление опеки (попечительства). Согласно п. 3 ст. 35 ГК РФ опекун или попечитель может быть назначен только с его согласия, поскольку, во-первых, свои обязанности он выполняет безвозмездно, а, во-вторых, невозможно заставить человека против его воли воспитывать ребенка.

При назначении опекуна (попечителя) должно учитываться желание подопечного ребенка, если это возможно. Учет мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет, обязателен. До достижения этого возраста ребенок может выразить свое мнение, если способен его сформулировать.

Назначение опекунов и попечителей осуществляется органом опеки и попечительства по месту жительства ребенка в течение месяца с момента, когда указанному органу стало известно о необходимости установления опеки (попечительства). При наличии заслуживающих внимания обстоятельств опекун или попечитель может быть назначен органом опеки и попечительства по месту его жительства. Например, если ребенок находится не по месту своего постоянного жительства, а проживает у лица, желающего установить опеку (попечительство).

Если лицу, нуждающемуся в опеке или попечительстве, в течение месяца не назначен опекун или попечитель, исполнение обязанностей опекуна или попечителя временно возлагается на орган опеки.

Как пишет Л. Ю. Михеева,

На самом деле в подавляющем большинстве случаев инициатором в назначении опеки или попечительства выступает то лицо, которое желало бы взять на себя заботу о... не полностью дееспособном гражданине. В практике деятельности органов опеки и попечительства распространена процедура, при которой назначение опекуна (попечителя) производится при наличии заявления от этого лица. Это связано с объективными причинами... У органа опеки и попечительства, как правило, нет возможности выбирать между различными кандидатурами... Задача упомянутого органа – лишь проверить соответствие личности заявителя требованиям закона¹.

При назначении ребенку опекуна (попечителя) орган опеки устанавливает наличие необходимых условий для этого, а также учитывает личные качества ребенка и заявителя, способность его к выполнению опекунских обязанностей, отношения между опекуном (попечителем) и ребенком (наличие родственной или иной семейной связи), отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя). Данные факты устанавливаются на основе характеристик с места работы и жительства, запросов от органов внутренних дел о наличии или отсутствии судимости у заявителя и др.

Назначение опекуна или попечителя может быть обжаловано в суд заинтересованными лицами.

Семейные правоотношения между ребенком и опекуном (попечителем) возникают со дня вынесения решения органа опеки о назначении конкретного лица опекуном (попечителем) данного ребенка. Опекуну (попечителю) выдается соответствующее удостоверение и необходимые документы подопечного (свидетельство о рождении, выписка из истории развития ребенка о состоянии здоровья, документ об образовании, документы о родителях, справка о наличии и месте нахождения братьев и сестер, опись имущества, принадлежащего ребенку, копия решения суда о взыскании алиментов, документ о наличии счета, открытого на имя ребенка в банковском учреждении, и др.).

Прекращение опеки и попечительства происходит следующим образом.

1. Автоматически:

- по достижении ребенком возраста 14 лет (при опеке) и 18 лет (при попечительстве). В первом случае гражданин, осуществ-

¹ Михеева Л. Ю. Общие положения об опеке и попечительстве // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

ляющий обязанности опекуна, становится попечителем ребенка без дополнительного решения об этом;

- при вступлении подопечного ребенка в брак до достижения возраста 18 лет;
- при эмансипации ребенка;
- по достижении несовершеннолетним родителем возраста 16 лет (при этом прекращается опека над его ребенком – п. 2 ст. 62 СК РФ) либо при вступлении в брак до достижения этого возраста;
- в силу смерти опекуна (попечителя) или подопечного ребенка.

2. На основании решения органа опеки и попечительства об освобождении опекуна (попечителя) от исполнения возложенных на него обязанностей вследствие:

- возвращения ребенка его родителям или усыновителям (например, в связи с восстановлением в родительских правах);
- усыновления ребенка;
- помещения подопечного в соответствующее детское учреждение, если это не противоречит интересам ребенка;
- наличия уважительных причин (например, болезни, изменения имущественного положения, отсутствия взаимопонимания с подопечным, переезда в другую местность и другие).

3. На основании решения органа опеки и попечительства об отстранении опекуна (попечителя) от исполнения возложенных на него обязанностей вследствие ненадлежащего выполнения лежащих на нем обязанностей при наличии его вины. Например, при использовании опеки (попечительства) в корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи.

Освобождение опекуна (попечителя) от исполнения возложенных на него обязанностей является по своей правовой природе мерой защиты прав ребенка, а отстранение от исполнения обязанностей – мерой ответственности, которая влечет за собой невозможность данного лица в будущем быть усыновителем, опекуном, попечителем или приемным родителем.

Семейным законодательством (ст. 77 СК РФ) допускается возможность немедленного отобрания ребенка у опекунов (попечителей) в целях защиты его прав на основании акта органа опеки и попечительства. Основанием для его применения является непосредственная угроза жизни ребенка или его здоровью вследствие избиения ребенка попечителем, оставление его без пищи и на холоде и т.д. О проведенной мере орган опеки незамедлительно уведомляет прокурора.

Орган опеки и попечительства обеспечивает временное устройство ребенка (например, в социально-реабилитационный центр, воспитательное учреждение), поэтому изменяются личные неимущественные правоотношения между опекуном (попечителем) и ребенком по поводу совместного проживания и личного воспитания ребенка, общения с ним, защиты его прав и интересов и др.

После вынесения административного акта орган опеки и попечительства принимает решение об отстранении опекуна (попечителя) от исполнения возложенных на него обязанностей и принимает меры для привлечения его к установленной ответственности.

Если ребенок находится на государственном попечении в детском учреждении, то опекун (попечитель) ему не назначается, а соответствующие функции выполняет администрация учреждения с момента принятия решения о помещении ребенка в данное учреждение. Контроль за условиями содержания, воспитания и образования детей, находящихся в таких учреждениях, также осуществляют органы опеки и попечительства.

3.2. Семейные правоотношения между опекуном (попечителем) и ребенком

Семейные правоотношения между этими лицами возникают со дня вынесения решения органа опеки о назначении конкретного лица опекуном (попечителем) данного ребенка. Установление опеки (попечительства) влечет возникновение только личных неимущественных правоотношений между опекуном (попечителем) и ребенком.

Материальное содержание ребенок получает от своих родителей или иных лиц, обязанных его содержать, а при отсутствии таковых – от государства в виде пенсий, пособий и других социальных выплат. Соответственно между подопечным ребенком и перечисленными лицами существуют имущественные правоотношения.

Свои обязанности опекун (попечитель) исполняет безвозмездно. Кроме того, на содержание ребенка опекуну (попечителю) государством ежемесячно выплачиваются денежные средства в соответствии с Положением о порядке выплаты денежных средств на детей, находящихся под опекой (попечительством), утвержденные приказом Министра образования РФ от 16 февраля 1993 г. № 50¹.

¹ Бюллетень нормативных актов Российской Федерации. 1993. № 6.

Семейный кодекс РФ закрепляет следующие личные неимущественные отношения.

1. Право ребенка жить и воспитываться в семье опекуна (попечителя) (п. 1 ст. 148 СК РФ). Этому праву ребенка соответствует обязанность опекуна (попечителя) воспитывать подопечного ребенка, указанная в п. 1 ст. 150 СК РФ и п. 3 ст. 36 ГК РФ.

Рассматриваемое право включает в себя две составляющие: право на совместное проживание с опекуном (попечителем) и право на воспитание им.

Право ребенка на воспитание включает право на заботу, на всестороннее развитие и уважение человеческого достоинства ребенка. Забота о ребенке проявляется в удовлетворении его материально-бытовых потребностей (в питании, одежде, жилище) и социальных потребностей (в проявлении внимания к нему, оказании помощи при разрешении интересующих его вопросов и конфликтов и др.). На опекунов (попечителей), в свою очередь, возложена обязанность воспитывать подопечного ребенка, т.е. заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии (п. 1 ст. 150 СК РФ), а также заботиться о содержании подопечного (п. 3 ст. 36 ГК РФ). Для исполнения этой обязанности опекун (попечитель) вправе без предварительного разрешения органа опеки производить необходимые для содержания подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода.

При осуществлении воспитания они самостоятельно выбирают способы воспитания с учетом мнения ребенка и рекомендаций органа опеки и попечительства. Средства и методы воспитания не должны причинять вред здоровью ребенка, его нравственному развитию, а способы должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Для нормального воспитания ребенка и его безопасности необходимо, чтобы ребенок находился вместе с опекуном (попечителем). Именно поэтому ребенку предоставлено право на совместное проживание с ним, а на последнего возложена соответствующая обязанность.

Местом жительства ребенка, не достигшего возраста 14 лет, является место жительства его опекуна, а по достижении 14 лет – место, где он постоянно или преимущественно проживает. При достижении ребенком возраста 16 лет органом опеки и попечительства может быть разрешено его отдельное проживание, если это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного.

печного. Например, раздельное проживание необходимо для получения ребенком образования в другом городе.

В силу п. 2 ст. 150 СК РФ опекун (попечитель) имеет преимущественное перед другими лицами право на воспитание подопечного. В связи с этим он вправе требовать возвращения ребенка от любого лица, включая его родителей и близких родственников, которые удерживают его без законного основания. В случае возникновения спора по данному вопросу он разрешается в судебном порядке.

2. Право ребенка на образование и обязанность опекуна (попечителя) обучить его и обеспечить получение ребенком основного общего образования (п. 1 ст. 148, п. 1 ст. 150 СК РФ, п. 3 ст. 36 ГК РФ).

Образование осуществляется опекуном (попечителем) в процессе воспитания ребенка, и тогда на него возлагается обязанность обучить ребенка. Но он не может обладать знаниями во всех областях, поэтому для получения ребенком специальных знаний и навыков на него возлагается обязанность уже по обеспечению ребенку условий для получения соответствующего уровня образования.

При этом опекуну (попечителю) предоставлено право выбора образовательного учреждения и формы обучения ребенка с учетом мнения ребенка.

3. Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками (п. 2 ст. 148 СК РФ). На опекуна (попечителя) возлагается обязанность не препятствовать такому общению (п. 3 ст. 150 СК РФ).

Право на общение может быть ограничено в целях защиты интересов ребенка в тех случаях, когда такое общение причиняет вред физическому или психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Например, при лишении родителя родительских прав.

При возникновении экстремальных ситуаций ребенок также имеет право на общение с опекуном (попечителем), со своими родителями и родственниками.

4. Право ребенка на обеспечение его интересов и на защиту его прав и законных интересов (п. 2 ст. 54 и ст. 56 СК РФ) связано с обязанностью опекуна (попечителя) защищать права и интересы подопечного ребенка (ст. 56 СК РФ, ст. 31, п. 3 ст. 36 ГК РФ).

В связи с этим законодательно установлено, что опекун (попечитель) является законным представителем подопечного ребенка и выступает в защиту его прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами без специальных полномочий как на территории России, так и за ее пределами. В случае раз-

ногласий между опекуном (попечителем) и ребенком орган опеки назначает представителя для защиты прав и интересов ребенка.

Ребенок может сам обращаться за защитой своих прав, например, в случае наличия злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя): с 14 лет – в суд, а до достижения 14 лет – в органы опеки и попечительства.

5. Право ребенка выразить свое мнение при решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства (п. 2 ст. 148 СК РФ). Этому праву ребенка корреспондирует обязанность опекуна (попечителя) решать вопросы, касающиеся его воспитания и образования исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения.

§ 4. Приемная семья

Приемная семья – основанное на договоре о передаче ребенка на воспитание в семью правоотношение между ребенком, оставшимся без попечения родителей, и совершеннолетним дееспособным гражданином в целях воспитания, содержания и образования ребенка, а также защиты его прав и интересов.

Субъектами семейных правоотношений, основанных на договоре о передаче ребенка на воспитание в приемную семью, являются приемный ребенок и приемный родитель.

Приемный ребенок – лицо, не достигшее возраста 18 лет и утрадившее попечение родителей.

Приемный родитель – совершеннолетний гражданин, заключивший договор о передаче ребенка на воспитание в свою семью с органом опеки и попечительства.

4.1. Основания возникновения и прекращения приемной семьи

Для возникновения приемной семьи необходимо заключение договора между органом опеки и попечительства и приемными родителями.

Договор о передаче ребенка на воспитание в семью – это соглашение органа опеки и попечительства и приемных родителей

о порядке и условиях воспитания, содержания и образования ребенка.

По своей правовой природе этот договор является договором возмездного оказания услуг, поскольку свои обязанности приемный родитель выполняет возмездно: его труд оплачивается за счет средств государственного бюджета.

Говоря о договоре как о юридическом факте, установлению подлежат субъектный состав, форма и содержание договора.

Исходя из текста п. 1 ст. 150 СК РФ можно сделать вывод, что сторонами договора являются орган опеки и попечительства и приемные родители.

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления. В том случае, если ребенок проживает на территории, подведомственной одному органу местного самоуправления, а приемная семья находится на территории другого, то при передаче его в приемную семью возможно заключение трехстороннего договора между органом опеки и попечительства по месту жительства ребенка, органом опеки и попечительства по месту проживания приемных родителей и приемными родителями.

Приемными родителями являются совершеннолетние супруги либо отдельные граждане, желающие взять ребенка на воспитание в свою семью. В связи с этим, а также с учетом основной цели приемной семьи, ими не могут быть:

- несовершеннолетние граждане, даже в случае приобретения ими полной дееспособности в результате вступления в брак или эмансипации, поскольку п. 1 ст. 153 СК РФ установлен возрастной ценз для приобретения права быть приемным родителем;
- лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах;
- лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей;
- бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;
- лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка. Перечень таких заболеваний установлен постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542. К их числу относятся заболевания нервной системы и опорно-двигательного аппарата в стадии декомпенсации, злокачественные онкологические заболевания, наркомания, алкоголизм и др.

По форме договор о передаче ребенка на воспитание в семью должен быть письменным.

Содержание договора образуют его существенные условия. Согласно п. 1 ст. 152 СК РФ существенными являются следующие условия.

1. Указание о ребенке, который передается на воспитание в приемную семью. Им может быть только несовершеннолетний гражданин, оставшийся без попечения родителей: дети-сироты; дети, родители которых неизвестны; дети, родители которых лишены родительских прав, ограничены в родительских правах, признаны в судебном порядке недееспособными, безвестно отсутствующими, осуждены; дети, родители которых по состоянию здоровья не могут лично осуществлять их воспитание и содержание, а также дети, оставшиеся без попечения родителей, находящиеся в воспитательных или других аналогичных учреждениях.

Дети, находящиеся в родстве между собой, как правило, передаются в одну приемную семью, за исключением случаев, когда по медицинским показаниям или другим причинам они не могут воспитываться вместе.

Общее число детей, включая родных и усыновленных, не должно превышать 8 человек.

2. Размер содержания, предоставляемого на ребенка, и порядок его выплаты. На содержание каждого приемного ребенка приемному родителю ежемесячно выплачиваются денежные средства на питание, приобретение одежды, обуви и мягкого инвентаря, предметов хозяйственного обихода, личной гигиены, игр, игрушек, книг, на отопление, освещение, текущий ремонт жилья, оплату услуг бытового обслуживания и т.п. Если ребенок передается в семью на один год и более, выделяются средства на приобретение мебели.

Размер денежных средств на содержание ребенка определяется исходя из фактически сложившихся цен на товары и услуги в регионе, где проживает приемная семья. В случае изменения цен, их размер пересчитывается.

Денежные средства, выделяемые на содержание приемного ребенка, ежемесячно, не позднее 20-го числа предыдущего месяца, перечисляются в банковские учреждения на банковские счета приемных родителей (родителя).

Помимо этого, в распоряжение приемных родителей поступают суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсий и пособий, которые расходуются ими на содержание ребенка. Суд вправе по требованию лица, обязанного уплачивать алименты, вынести решение

о перечислении суммы алиментов, подлежащих выплате (но не более 50%), на счет, открытый на имя ребенка в банке (п. 2 ст. 60 СК РФ).

3. Условие о воспитании ребенка. Воспитание приемного ребенка должно осуществляться на основе взаимоуважения и заботы о нем, чтобы он почувствовал себя неотъемлемой частью семьи. Для этого родители организуют общий быт и досуг, оказывают ребенку помощь при разрешении интересующих его вопросов и конфликтов, обеспечивают уход за ребенком и его лечение, систематически показывают врачам-специалистам в соответствии с состоянием его здоровья. Приемная семья пользуется преимущественным правом на получение путевок для детей, в том числе бесплатных, в санатории, оздоровительные лагеря, а также дома отдыха, санатории для совместного отдыха и лечения.

4. Положение об обеспечении ребенку необходимых условий для его полноценного развития. Приемные родители должны создать условия для получения ребенком образования, заботиться о его физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, обеспечивать посещение ребенком общеобразовательного учреждения, следить за его успеваемостью, поддерживать связь с учителями и воспитателями этого учреждения. В случае невозможности посещения ребенком общеобразовательного учреждения по состоянию его здоровья приемные родители должны обеспечивать получение образования в доступных для ребенка формах.

5. Права и обязанности приемных родителей.

К правам приемного родителя относятся:

- право на ежемесячную оплату своего труда, а также на дополнительную оплату в случае, если приемный ребенок не достиг возраста 3 лет, является больным ребенком, инвалидом либо с отклонениями в развитии;
- право на получение квартиры (дома) для осуществления обязанностей по воспитанию и содержанию приемных детей, если он взял на воспитание 3 и более детей и не имеет необходимого жилого помещения;
- право на прикрепление непосредственно к базам и магазинам, снабжающим образовательные учреждения, для приобретения продуктов питания;
- льготы, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества взятых на воспитание детей. Они устанавливаются законами субъектов РФ¹.

¹ См.: подробнее: Пчелинцева Л. М. О семейном законодательстве субъектов Федерации // Журнал российского права. 1998. № 1.

К обязанностям приемных родителей относятся:

- воспитывать приемного ребенка, заботиться о его здоровье: обеспечивать уход за ним и лечение, систематический показ врачам-специалистам в соответствии с медицинскими рекомендациями и состоянием здоровья ребенка;
- создавать необходимые условия для получения ребенком образования, заботиться о его полноценном развитии, обеспечивать посещение ребенком общеобразовательного учреждения, следить за его успеваемостью;
- осуществлять защиту прав и интересов ребенка;
- расходовать денежные средства, выделяемые на содержание ребенка или причитающиеся ему в качестве алиментов, пенсий, пособий, только на содержание ребенка. Для этого приемный родитель обязан вести учет расходов в письменной форме по приходу и расходу денежных средств. Сведения об израсходованных средствах представляются ежегодно в орган опеки и попечительства. При этом сэкономленные в течение года средства изъятию не подлежат;
- извещать орган опеки и попечительства о возникновении в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка.

6. Права и обязанности органа опеки и попечительства по отношению к приемной семье. Согласно ст. 155 СК РФ орган опеки и попечительства осуществляет контроль за выполнением приемными родителями возложенных на них обязанностей по содержанию, воспитанию и образованию ребенка. К обязанностям органа опеки относятся:

- производить ежемесячно перечисление денежных средств на содержание ребенка;
- производить оплату труда приемного родителя;
- оказывать приемной семье необходимую помощь (например, прикрепить семью для приобретения продуктов питания непосредственно к базе или магазину, предоставить путевки для детей в санатории, оздоровительные лагеря и т.п.);
- способствовать созданию нормальных условий для жизни и воспитания ребенка (например, выделить квартиру (дом) для осуществления воспитания и содержания приемных детей, выделить автомобиль, если ребенок является инвалидом, и т.п.).

7. Срок, на который ребенок передается в приемную семью. Чаще всего ребенок передается в приемную семью до достижения им возраста совершеннолетия. Но допускаются и другие варианты.

8. Основания и последствия прекращения договора. Основанием для расторжения договора может быть изменение семейного или имущественного положения семьи, возникновение в приемной семье неблагоприятных условий для воспитания ребенка: конфликтные отношения между детьми, отсутствие взаимопонимания с ребенком у приемных родителей, невыполнение какого-либо условия договора одной из сторон. Все возникающие в результате досрочного расторжения договора имущественные и финансовые вопросы решаются по согласию сторон, а при возникновении спора – судом в установленном законом порядке.

Порядок заключения договора о передаче ребенка в приемную семью состоит в следующем.

Лица, желающие взять ребенка на воспитание в приемную семью, подают в орган опеки и попечительства по месту своего жительства заявление с просьбой дать заключение о возможности быть приемными родителями. К заявлению прикладываются:

- справка с места работы с указанием должности и размера заработной платы либо копия декларации о доходах, заверенная в установленном порядке;
- документ, подтверждающий наличие жилья у лица, желающего взять ребенка на воспитание в приемную семью;
- копия свидетельства о заключении брака (если состоят в браке);
- медицинская справка лечебно-профилактического учреждения о состоянии здоровья лица (лиц), желающего взять ребенка на воспитание в приемную семью.

На основании заявления и акта обследования, условий жизни лица, желающего взять ребенка на воспитание в приемную семью, орган опеки и попечительства в течение 20 дней готовит соответствующее заключение. При этом он принимает во внимание личные качества ребенка и заявителя, способность его к выполнению обязанностей (состояние его здоровья и возраст), взаимоотношения с другими членами семьи, проживающими совместно с ним. В случае, если лицо изъявляет желание взять на воспитание ребенка с ослабленным здоровьем, больного ребенка, ребенка с отклонениями в развитии, ребенка-инвалида, в заключении должно быть указано о наличии у приемного родителя необходимых для этого условий.

Отрицательное заключение и основанный на нем отказ в заключение договора орган опеки доводит до сведения заявителя в течение 5 дней со дня принятия решения. Заявителю возвращаются все документы, и разъясняется порядок обжалования решения.

Заключение о возможности быть приемными родителями является основанием для подбора ребенка с целью передачи его в приемную семью.

Орган опеки и попечительства предоставляет приемным родителям информацию о ребенке, который может быть передан на воспитание в приемную семью, и выдает направление для посещения ребенка по месту его жительства (нахождения). Гражданин в письменной форме информирует о результатах посещения и о принятом им решении. При отказе от приема ребенка на воспитание в свою семью он получает направление на посещение другого выбранного им ребенка.

Основанием для заключения договора является заявление лица, желающего взять ребенка на воспитание, с просьбой о передаче ему на воспитание конкретного ребенка, которое подается в орган опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка. К заявлению прилагаются заключение о возможности быть приемным родителем, которое действительно в течение 1 года, а также документы на заявителя и передаваемого ребенка.

При передаче ребенка на воспитание в приемную семью орган опеки руководствуется интересами ребенка, учитывает его мнение и получает согласие администрации учреждения, в котором он находится. Передача в приемную семью ребенка, достигшего возраста 10 лет, осуществляется только с его согласия.

Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью считается заключенным и вступает в силу со дня обличения его в письменную форму. С этого момента он действует и становится обязательным для сторон. До этого момента возможен отказ от недействующего договора.

Приемному родителю выдается соответствующее удостоверение и необходимые документы ребенка (свидетельство о рождении, выписка из истории развития ребенка о состоянии здоровья, документ об образовании, документы о родителях, справка о наличии и месте нахождения братьев и сестер, описание имущества, принадлежащего ребенку, копия решения суда о взыскании алиментов, документ о наличии счета, открытого на имя ребенка в банковском учреждении, и др.).

Договор должен исполняться лично приемными родителями и надлежащим образом в соответствии с его условиями и требованиями закона. Односторонний отказ от исполнения не допускается.

При возникновении между приемными родителями и органом опеки спора он рассматривается сторонами в срок, установленным

договором, в целях выработки согласованного решения, а при недостижении соглашения – передается на разрешение в суд. В связи с этим возможно изменение и расторжение договора как по соглашению сторон, так и по решению суда.

В п. 2 ст. 152 СК РФ предусмотрены лишь основания для расторжения договора:

- наличие уважительных причин: болезнь, отсутствие взаимопонимания с ребенком, изменение семейного или имущественного положения, конфликтные отношения между детьми – при расторжении договора по инициативе приемных родителей;
- возникновение в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка, возвращение ребенка родителям, усыновление ребенка – при расторжении договора по инициативе органа опеки и попечительства.

Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью может быть расторгнут по основаниям, указанным в самом договоре.

Помимо расторжения договора, его действие прекращается с достижением ребенком возраста совершеннолетия и со смертью ребенка или приемного родителя. В последнем случае ребенок передается снова на попечение органа опеки, который решает вопрос о его устройстве.

Семейным законодательством (ст. 77 СК РФ) допускается возможность немедленного отобрания ребенка у приемных родителей в связи с непосредственной угрозой жизни ребенка или его здоровью на основании акта органа опеки и попечительства. О проведенной мере орган опеки незамедлительно уведомляет прокурора.

Орган опеки и попечительства обеспечивает временное устройство ребенка, поэтому изменяются правоотношения между приемным родителем и ребенком.

После вынесения административного акта орган опеки принимает меры для расторжения договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью.

4.2. Семейные правоотношения между приемным родителем и ребенком

Семейные правоотношения между этими лицами возникают со дня вступления в силу договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью.

Поскольку приемные родители приобретают по отношению к приемному ребенку обязанности опекуна (попечителя), то между ними возникают только личные неимущественные правоотношения.

1. Право ребенка жить и воспитываться в приемной семье и обязанность приемных родителей воспитывать ребенка.

2. Право ребенка на образование и обязанность приемного родителя обучить его и обеспечить получение ребенком основного общего образования.

3. Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками и обязанность приемного родителя не препятствовать такому общению.

4. Право ребенка на обеспечение его интересов и на защиту его прав и законных интересов и обязанность приемного родителя защищать права и интересы ребенка.

5. Право ребенка выражать свое мнение при решении вопросов, затрагивающих его интересы, и обязанность приемного родителя решать вопросы, касающиеся его воспитания и образования исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения.

Более подробно содержание данных правоотношений было рассмотрено в 3.2. Семейные правоотношения между опекуном (попечителем) и ребенком.

Материальное содержание ребенок получает от своих родителей или иных лиц, обязанных его содержать, а при отсутствии таковых – от государства. Соответственно между приемным ребенком и перечисленными лицами существуют имущественные правоотношения.

Практическое задание

Задание 1. Разыграйте судебный процесс об усыновлении ребенка по следующей правовой ситуации.

38-летний отчим, гражданин России, подал в суд заявление об усыновлении 13-летнего пасынка, гражданина России, который является сыном его супруги. Отчим воспитывает ребенка в течение 6 лет. За это время у него сложились хорошие отношения с мальчиком, достигнуто взаимопонимание, он заботится и любит его как своего родного сына.

Заявитель просит установить усыновление в отношении несовершеннолетнего ребенка, записать его отцом ребенка в свидетельстве о рождении, присвоить ребенку его фамилию, а отчество – по его имени.

Отцом ребенка является гражданин Литовской Республики, который там сейчас и проживает.

Участники должны составить следующие документы.

Заявитель и его представитель – заявление; документы, прилагаемые к заявлению; заявление в орган загса (если усыновление состоялось)¹.

Ребенок – согласие на усыновление и на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителя в качестве родителя.

Мать и отец ребенка – согласие на усыновление ребенка.

Представитель органа опеки и попечительства – заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам ребенка; документы, прилагаемые к заключению.

Прокурор – заключение по делу об усыновлении ребенка.

Судья – решение суда или определение о прекращении производства по делу и иные определения (в зависимости от хода рассмотрения дела).

Секретарь судебного заседания – протокол судебного заседания и иные документы (если необходимо).

Сотрудник органа загса – запись акта об усыновлении ребенка, изменение записи акта о рождении ребенка; свидетельство об усыновлении ребенка и о рождении ребенка либо письменный отказ в государственной регистрации усыновления ребенка².

¹ Форма бланка заявлений утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 // Российская газета. 1998. 12 ноября.

² Форма бланков записи актов гражданского состояния и свидетельства утверждены постановлением Правительства РФ от 6 июля 1998 г. № 709 // Собрание законодательства РФ. 1998. № 28. Ст. 3359.

Задание 2. Через месяц после родов Умалхатова Равзат передала свою дочь Айзанаш в дом ребенка на временное содержание, сообщив администрации, что выезжает из города. Ее поведение было продиктовано тем, что она воспитывает без мужа еще двоих детей. Айзанаш родилась вне брака, поэтому до разрешения вопроса о признании ее дагестанскими родственниками мать решила временно поместить дочь в дом ребенка, но обязалась забрать ее. Об этом она указала в письменном заявлении, адресованном администрации дома ребенка. С целью избежать удочерения девочки кем-либо Умалхатова Равзат направила также письменное заявление, в котором просила продлить срок нахождения в нем дочери, имея намерение забрать ее уже летом следующего года.

Супруги Круз, граждане США, обратились в суд с заявлением об удочерении несовершеннолетней Умалхатовой Айзанаш, находящейся в доме ребенка.

Санкт-Петербургский городской суд заявление удовлетворил и постановил считать Умалхатову Айзанаш удочеренной супругами Круз с присвоением ей фамилии Круз и имени Мишель Мэрилин. Суд исходил из следующих обстоятельств.

Удовлетворяя заявление супругов Круз об удочерении девочки без согласия на то ее матери, суд сослался на ее самоустранение без уважительных причин от воспитания и содержания дочери, а также на то обстоятельство, что она более 6 месяцев совместно с ней не проживала. Однако в мотивировочной части решения суд не привел доказательств, подтверждающих неуважительность причин непроживания матери совместно с ребенком и уклонение ее от его воспитания и содержания. Более того, суд не известил Умалхатову о разбирательстве дела. Об удочерении своего ребенка она узнала тогда, когда судья известил ее о вынесенном решении телеграммой.

Имеются ли основания для отмены удочерения? Если да, то какие? Кто может заявить соответствующее требование в суд?

Задание 3. К Вам как сотруднику органа опеки и попечительства поступило на рассмотрение следующее дело.

Три года назад над Сергеем была установлена опека ввиду лишения родительских прав его матери, отец мальчика неизвестен. Опекун был назначен его тетя, имеющая собственную семью: мужа и ребенка. Полгода назад по ее просьбе ребенок был помещен в психиатрическую больницу, поскольку Сергей отстает в психическом развитии. Однако, по заключению врачей, ребенок не нуждался в

стационарном лечении. За период пребывания ребенка в больнице тетя не посещала его и отказалась взять из больницы.

Какое решение Вы примете в этой ситуации? Обоснуйте его.

Задание 4. Определите разницу между усыновлением ребенка, опекой, попечительством над ним и приемной семьей:

Критерий	Усыновление ребенка	Опека над ребенком	Попечительство над ребенком	Приемная семья
Лица, которые могут быть усыновителями, опекунами, попечителями, приемными родителями				
Ребенок				
Порядок рассмотрения вопроса				
Основание для возникновения правоотношения				
Правовые последствия				
Момент возникновения правовых последствий				
Возможность поворота решения по данному вопросу: - основание - порядок рассмотрения				

Задание 5. Составьте договор о передаче 9-летней Данилиной Марии Николаевны на воспитание в приемную семью. Договор заключается между органом опеки и попечительства¹ и супругами Зинченко Натальей Александровной и Зинченко Романом Олеговичем².

¹ В качестве органа опеки и попечительства будет выступать орган местного самоуправления, действующий на территории, где Вы живете.

² Форма договора утверждена постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье» // Собрание законодательства РФ. 1996. № 31. Ст. 3721.

Тесты

1. Что такое государственный банк данных о детях:

- а) государственное учреждение, осуществляющее сбор, обработку, накопление, хранение, поиск и предоставление гражданам, желающим принять детей на воспитание в свои семьи, документированной информации о детях, оставшихся без попечения родителей и подлежащих устройству на воспитание в семьи;
- б) региональный и федеральный банки данных о детях, оставшихся без попечения родителей;
- в) региональный и федеральный банки данных о детях, а также информационные технологии, реализующие процессы сбора, обработки, накопления, хранения, поиска и предоставления гражданам, желающим принять детей на воспитание в свои семьи, документированной информации о детях, оставшихся без попечения родителей и подлежащих устройству на воспитание в семьи;
- г) информационные технологии, реализующие процессы сбора, обработки, накопления, хранения, поиска и предоставления гражданам, желающим принять детей на воспитание в свои семьи, документированной информации о детях, оставшихся без попечения родителей и подлежащих устройству на воспитание в семьи;
- д) совокупность информационных ресурсов о детях, оставшихся без попечения родителей.

2. Какой орган (должностное лицо) принимает решение об усыновлении (удочерении) ребёнка:

- а) глава районной, городской или районной в городе администрации – при усыновлении гражданами РФ детей, являющихся гражданами РФ;
- б) орган исполнительной власти субъекта РФ – при усыновлении иностранными гражданами, лицами без гражданства и гражданами РФ, проживающими на её пределах, детей - граждан РФ;
- в) мировой судья – при усыновлении гражданами РФ детей, являющихся гражданами РФ;
- г) районный суд – при усыновлении гражданами РФ детей, являющихся гражданами РФ;
- д) суд субъекта РФ – при усыновлении иностранными гражданами, лицами без гражданства и гражданами РФ, проживающими на её пределах, детей - граждан РФ.

- 3. В каких случаях не требуется согласие родителя на усыновление его ребёнка:**
- а) если родитель не достиг возраста 18 лет;
 - б) если родитель не достиг возраста 16 лет;
 - в) если родитель лишён родительских прав судом;
 - г) если место нахождения родителя не известно;
 - д) если родитель без уважительных причин уклоняется от воспитания в течение 8 месяцев.
- 4. Какие меры можно применить к усыновителю при невыполнении им своих обязанностей:**
- а) признание усыновления недействительным по решению суда;
 - б) отмена усыновления по решению суда – в случае виновного поведения усыновителя;
 - в) отмена усыновления по решению суда – вне зависимости от наличия вины усыновителя;
 - г) отобрание ребёнка у усыновителя по решению суда;
 - д) немедленное отобрание ребёнка у усыновителя по решению органа опеки и попечительства.
- 5. Кто может требовать отмены усыновления ребёнка:**
- а) сам ребёнок по достижении возраста 10 лет;
 - б) сам ребёнок по достижении возраста 14 лет;
 - в) сам ребёнок по достижении возраста 18 лет – в исключительных случаях;
 - г) усыновитель ребёнка;
 - д) дедушка и бабушка ребёнка.
- 6. С какого возраста над ребёнком может быть установлено попечительство:**
- а) с рождения;
 - б) с 6 лет;
 - в) с 10 лет;
 - г) с 14 лет;
 - д) с 16 лет.
- 7. К личным неимущественным отношениям опекуна (попечителя) и ребёнка относятся:**
- а) право ребёнка жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, и обязанность опекуна (попечителя) воспитывать подопечного;

- б) право ребёнка знать своих родителей и обязанность опекуна (попечителя) раскрыть их личность;
 - в) право ребёнка на образование и обязанность опекуна (попечителя) обеспечить получение ребёнком основного общего образования;
 - г) право ребёнка на общение с родителями и другими родственниками и обязанность опекуна (попечителя) не препятствовать такому общению;
 - д) право ребёнка на фамилию, имя, отчество и обязанность опекуна (попечителя) присвоить их подопечному ребёнку.
- 8. На основании чего образуется приёмная семья:**
- а) на основании указания в законе;
 - б) на основании договора о передаче ребёнка на воспитание в семью;
 - в) на основании решения суда;
 - г) на основании решения органов загса;
 - д) на основании решения органа опеки и попечительства.
- 9. Возникают ли между приёмными родителями и приёмными детьми семейные имущественные правоотношения:**
- а) нет;
 - б) нет, за исключением получения денежных средств на содержание ребёнка;
 - в) нет, за исключением получения денежных средств на содержание ребёнка и оплаты труда приёмных родителей;
 - г) да;
 - д) да, но только по истечении 1 года воспитания приёмными родителями ребёнка.
- 10. Какие меры можно применить к приёмному родителю при невыполнении им своих обязанностей:**
- а) лишение родительских прав – в случае виновного поведения родителя;
 - б) ограничение родительских прав – вне зависимости от наличия вины родителя;
 - в) расторжение договора о передаче ребёнка на воспитание в приёмную семью;
 - г) отобрание ребёнка у приёмных родителей по решению суда;
 - д) немедленное отобрание ребёнка у родителей по решению органа опеки и попечительства.