

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовая

(направленность (профиль) / специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему «Правоотношения родителей и детей»

Студент

Н.А. Квашнина

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Кандидат юридических наук, доцент, А.В. Кирсанова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2020

Аннотация

Актуальность темы выпускной квалификационной работы заключается в том, что забота о детях и их воспитание на конституционном уровне рассматривается как равное родительское право и обязанность. Этим обстоятельством продиктована необходимость более глубокого и тщательного анализа содержания и сущности родительских прав в России в нынешнем этапе развития.

Проблема прав ребенка рассматривалась и рассматривается многими учеными, педагогами, социологами, психологами, юристами, но в основном в узком, отраслевом аспекте. Недостаточно внимания уделяется теоретической стороне правового статуса ребенка. В данной работе рассматривается понятие прав ребенка и родителей и различные их классификации.

Структура работы определяется целями и задачами исследования. Выпускная квалификационная работа состоит из трех логически связанных между собой глав, введения, заключения и списка используемой литературы. Главы разделены на параграфы, позволяющие акцентировать внимание на отдельных проблемах в рамках определенного вопроса.

Общий объем работы – 78 стр.

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1. Понятие и общая характеристика правоотношений между родителями и детьми	7
1.1 Понятие правоотношений родителей и детей в семье	7
1.2 Основания возникновения и прекращения правоотношений родителей и детей.....	177
Глава 2. Права и обязанности родителей и детей.....	233
2.1. Личные и имущественные права ребенка в семье.....	233
2.2. Содержание прав и обязанностей родителей.....	377
Глава 3. Особенности отдельных видов правоотношений между родителями и детьми	488
3.1. Осуществление родительских прав несовершеннолетними родителями.....	488
3.2. Осуществление прав родителей при раздельном проживании с ребенком.....	522
Заключение	722
Список используемой литературы и используемых источников	755

Введение

Современное семейное законодательство основано на спорных идеях, касающихся структуры и динамики родительских отношений, сложившихся в советский период. Из-за этого применение закона на практике является не только спорным, но и медленным, отставая от потребностей современного общества. область семейного права, касающаяся законных прав разлученных родителей, является одной из наиболее сложных и спорных. Эти аргументы объясняются конфликтом интересов родителей, которые часто используют эти реалии в своих собственных интересах, в значительной степени в ущерб ребенку. Например, наличие отдельного места жительства является основным манипулятивным фактором увеличения или уменьшения влияния родителей на ребенка. Особенно сильным является конфликт между родителями в межкультурных семьях.

Неудивительно, что защита прав детей и родителей в межкультурных браках уделяется правительству первоочередное внимание в семейной политике Российской Федерации.

В Семейном кодексе Российской Федерации указаны основы правовой защиты детей от насилия в семье. В законе общее понятие «родительские права и обязанности» объединяет целую группу имущественных и неимущественных прав и обязанностей, принадлежащих родителям как субъектам родительских правоотношений. Права детей больше по объему, чем родительские, им уделяется наибольшая доля внимания. Как подтверждение этому законодатель в Семейном кодексе РФ подробно регламентирует права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей, защите их прав и законных интересов.

Столь серьезные перемены в законодательстве требуют нового подхода к правовому регулированию имущественных отношений родителей и детей.

Актуальность темы выпускной квалификационной работы обусловлена тем, что в данное время российские семьи переживают большой кризис.

Отказ семейных пар от юридического оформления своих отношений, падение авторитета брака как союза, порождающего между вступившими в него лицами взаимные права и обязанности, и как следствие - уход от ответственности в сфере семейных отношений, все возрастающее число разводов, снижение рождаемости, брошенные дети, сиротство при живых родителях, уклонение от уплаты алиментов, отказ от помощи родителям - вот далеко не полный перечень негативных явлений в жизни семьи. Семья является особым социальным институтом общества, отношения в семье могут быть урегулированы правовыми нормами не в полном объеме и не в полной мере.

Актуальность исследуемой проблемы обусловлена также и тем, что семейные правоотношения постоянно усложняются, что требует соответствующей реакции законодателя. Речь идет о своевременном реагировании на изменяющуюся ситуацию в обществе и потребности субъектов семейных правоотношений, фактическое и формальное согласие которых в большинстве ситуаций имеет правовое значение.

Объектом исследования являются семейно-правовые отношения родителей и детей в действующем семейном законодательстве РФ.

Предмет исследования - нормативно-правовые акты, иные источники, регламентирующие правоотношения между родителями и детьми.

Цель работы - охарактеризовать сущность и особенности правоотношений родителей и детей.

Достижение указанной цели представляется возможным с помощью решения следующих задач:

- изучить понятие и содержание родительского правоотношения;
- рассмотреть основания возникновения правоотношений между родителями и детьми;
- охарактеризовать отдельные элементы правоотношений между родителями и детьми;
- проанализировать права несовершеннолетних детей;

- рассмотреть права и обязанности родителей.

Степень разработанности темы исследования. Проблемы правоотношений родителей и детей вызывают постоянный интерес среди исследователей, проводятся сравнительно-правовые исследования российского и зарубежного законодательства. Наиболее обстоятельные разработки в данном направлении осуществлены Андреевой Л.С., Козаевой А.Т., Корочкиной О.И., Лебединской В.П., Молчаковым А.В., Нечаевой А.М., Серебряковой А.А., Товкач А.Л., Черкасовой И.А., Шиловской А.Л., Шолгиной О.И..

Методология и методика исследования. Инструментом в получении фактического материала послужили традиционные методы материалистической диалектики: исторический, формально-логический, системный, сравнительно-правовой, статистический, а также наблюдение, анализ, синтез, аналогия, абстрагирование, моделирование и обобщение.

Теоретической базой исследования являются труды по гражданскому, семейному праву, иных областей научного знания, в которых рассматривались вопросы правоотношений родителей и детей.

Нормативную базу составили Конституция Российской Федерации, законодательство по семейному праву, руководящие постановления Пленума Верховного Суда РФ, ведомственные подзаконные нормативные акты.

Эмпирической базой исследования являются материалы выборочно изученных гражданских дел по рассматриваемой теме.

Структура работы состоит из введения, трех глав, заключения и списка литературы.

Научная новизна состоит в том, что комплексного исследования института правоотношений родителей и детей с учетом современных реалий и правоприменительной практики не проводилось.

Практическая значимость исследуемой работы заключается в том, что полученные по итогам исследования выводы по вопросу совершенствования могут быть использованы в дальнейшем для продолжения научной работы.

Глава 1. Понятие и общая характеристика правоотношений между родителями и детьми

1.1 Понятие правоотношений родителей и детей в семье

Правоотношение — правовое отношение между субъектами права, то есть участниками по поводу объекта, при котором возникают права и обязанности.

Правовые отношения — возникающие на основе норм права волевые общественные отношения, участники которых имеют субъективные права и юридические обязанности.

Правоотношения родителей и детей входят в сферу регулирования семейного права. Их можно определить как взаимоотношения указанных субъектов, из которых возникают юридически значимые права и обязанности, которые регулируются законодательными нормами.

Как самостоятельная разновидность семейного правоотношения родительское правоотношение характеризуется спецификой своего элементного состава, а также особенностями его возникновения, развития и прекращения. Это правоотношение имеет отдельные элементы, делающие его похожим на некоторые другие семейные правоотношения (например, наличие прав и обязанностей по материальному содержанию; прав и обязанностей по воспитанию — с опекунами и т. д.).

Ребенок — это лицо, не достигшее 18-летнего возраста. Родитель — женщина или мужчина, материнство или отцовство которой (ого) в отношении ребенка удостоверено в установленном законом порядке.

Родительское правоотношение — это совокупность личных и имущественных отношений между родителем и его ребенком, которая урегулирована нормами семейного законодательства.

Близость его с некоторыми другими семейными правоотношениями составляет впечатление возможности его существования лишь как

органической части этого правоотношения (например, супружеского). Однако родительское правоотношение — самостоятельная разновидность семейных правоотношений. Его название не вполне отражает разнообразие его содержания. Оно оттеняет в нем главное — именно родительские права и обязанности взрослых по отношению к детям, хотя в состав его содержания входят также права и обязанности детей по отношению к родителям.

К субъектам родительского правоотношения относятся родители и дети. Родителями являются лица, от которых происходит данный ребенок. Биологическое происхождение связывает между собою родителей и детей не только актом родства, но и совокупностью прав и обязанностей. Сами по себе эти права и обязанности разрабатываются обществом, государством. Они не являются «естественной» принадлежностью участников родительских правоотношений. С актом рождения связывается лишь возникновение этих прав у данных конкретных лиц [26].

Для возникновения между родителями и их детьми правового отношения помимо связывающего их акта происхождения необходимо его удостоверение в установленном законом порядке (ст. 47 СК РФ) [22].

В основе правоотношений родителей и ребенка лежат интересы ребенка.

«На протяжении длительного периода времени ребенок выступал объектом родительской власти. Конвенция ООН о правах ребенка не только идентифицировала его как лицо, наделенное конкретными правами. Документ иначе расставляет акценты в отношении детей и взрослых, «требуется, чтобы дети рассматривались... как субъекты со своими интересами и заботами»» [3, с. 114]. Эта новация, подчеркивает Н.Е. Борисова, раскрывается в следующих положениях:

- «дети, независимо от расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, экономического и физического состояния, любого другого

статуса ребенка, его родителей или попечителей, не должны подвергаться дискриминации;

- дети имеют право на выживание и развитие во всех аспектах их жизни: физическом, духовном, социальном и культурном;

- дети должны быть вовлечены в социальную жизнь, восприниматься как активные участники всего, что затрагивает их интересы, и быть полностью свободны в выражении своего мнения. Они имеют право на то, чтобы с ними считались;

- наиважнейшие интересы ребенка должны учитываться при принятии любых решений или действий, имеющих непосредственное отношение к ребенку или группе детей» [18, с. 72–73].

Необходимо выяснить, что вкладывается в понятие «интересы ребенка», ведь отсутствует четкое определение интересов несовершеннолетних, нет критериев установления соответствия интересов родителей интересам детей. «Интересы ребенка» – понятие, которое имеет различное наполнение и звучание в теории права и практике его применения.

Анализируя нормы Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ), мы видим, что понятие «интересы ребенка» является одним из наиболее употребляемых.

В научной статье Нечаевой А.М. «Интересы ребенка как объект семейно-правовой защиты» отмечено, что данное понятие упоминается применительно к различным правовым ситуациям более 40 раз. Таким образом, «интересы ребенка» пронизывают всю сферу отношений, связанных с правовым положением ребенка в семье [16].

Так, интересы ребенка упоминаются: в рамках перечисления его прав (ч.2 п.2 ст. 54, ч. 1 п.1 ст. 56 СК РФ); в качестве критерия для деятельности органов опеки и попечительства, на которых государство возложило защиту несовершеннолетних (ст. 121 СК РФ); в ходе решения вопроса о целесообразности устройства ребенка в семью, заменяющую родительскую, – под опеку (попечительство), на усыновление в приемную семью (п. 1 ст.

145, п. 1, 3 ст. 124, п. 2 ст. 131 СК РФ); в процессе разрешения судом споров о воспитании (п. 3 ст. 65, ч.1 п. 3 ст. 67, ч.2 п.1 ст. 68, п. 4 ст. 72 СК РФ) [18]; при необходимости заслушать мнение несовершеннолетнего по вопросу, который затрагивает его интересы (ст. 57 СК РФ) [18]; в рамках норм, регулирующих судебный процесс по расторжению брака (п.1 ст. 23, п.2 ст. 24 СК РФ); в ходе рассмотрения вопроса о признании брака несовершеннолетнего недействительным (п. 2 ст. 29 СК РФ); в процессе изменения имени, фамилии несовершеннолетнего (п. 1 ст. 59 СК РФ); в процессе записи усыновителя в качестве родителя (ст. 136 СК РФ); в ходе восстановления родительских прав (п. 4 ст. 72 СК РФ); при определении имущественных долей при разделе общего имущества супругов (п. 2 ст. 39 СК РФ) [18].

Однако, это далеко неполный перечень прямых ссылок на интересы ребенка в тексте СК РФ. Необходимо понимать, что кроме прямого указания, есть и косвенные отсылки в иных статьях [4].

Подобное широкое употребление термина «интересы ребенка» связано с тем, что законодатель исходит из принципа приоритетной защиты прав и законных интересов несовершеннолетних, предусматривает особые меры их охраны и защиты. Отметим, что несмотря на то, что перечень интересов ребенка в семейно-правовой сфере достаточно внушительный, в законодательстве не закреплены прямо их признаки, то есть может сложиться впечатление, что они в принципе не поддаются определению. Но это не так. Для выявления сущности интересов ребенка, целесообразно обратиться к международно-правовым актам, где впервые они получили свое закрепление.

Так, преамбула к Конвенции о правах ребенка 1989 года закрепляет положение, что ребенку для полного и гармоничного развития его личности необходимо расти в семейном окружении, в атмосфере счастья, любви и понимания. Следовательно, на государства-участники ложится обязанность по обеспечению максимально возможной степени выживания и здорового развития ребенка [10].

«Нормы международного права повлияли на многие национальные кодексы, в том числе на СК РФ 1995 года. К примеру, в п. 3 ст. 1 СК РФ, который закрепляет основные начала семейного законодательства, развитие несовершеннолетних названо объектом защиты его интересов. Это положение находит свое отражение в конкретных статьях СК РФ. Например, ч. 2 ст. 63 СК РФ возлагает на родителей обязанность заботиться о физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей. Таким образом, можно сделать вывод, что основу интересов ребенка составляет его развитие» [6, с. 7].

Несмотря на то, что вопросы обеспечения прав и интересов детей достаточно широко освещены в доктринальной литературе, и попытки определения понятия интересы ребенка были предприняты в большом количестве научных трудов, унифицированный подход к данной правовой категории до сих пор не выработан [26].

Обращает на себя внимание авторская концепция интересов ребенка, представленная О.И. Шолгиной в ее диссертационном исследовании. В соответствии с данной концепцией, под интересами ребенка следует понимать оптимальные и объективно обоснованные условия проживания, содержания и воспитания ребенка, обеспечивающие его физическое, психическое, нравственное и духовное развитие [32].

У. Беспалов, известный ученый-юрист, определяет «интересы ребенка» как «подходящие условия для воспитания ребенка» и как подходящие условия для осуществления ребенком своих прав, подчеркивая, что в «интересах ребенка максимум возможная способность родителей воспитывать и содержать такого ребенка» [2].

Такие интересы в основном обусловлены потребностями, и предлагает, чтобы определение интересов ребенка как потребностей обеспечивало наилучшее развитие и подготовку к самостоятельной жизни в будущем.

О. Ильина предлагает следующее определение [16]:

- интересы ребенка — это субъективная (индивидуальная) потребность ребенка в надлежащих условиях жизни, объективно проявляемых через родительские права и обязанности, предусмотренные семейным законодательством.

По нашему мнению, эти определения являются слишком общими и не ориентированы на практику.

Мы считаем, что термин «интерес» требует специальных междисциплинарных исследований для определения его истинного юридического значения. Даже этимологический анализ этого слова показывает, что оно происходит от латинского слова «проценты», что означает нечто критическое. У него есть дополнительное, вспомогательное значение того, чтобы быть «между» чем-то или кем-то («интер»). С нашей точки зрения, если бы мы сосредоточились на таком значении, это привело бы нас не только к определению потребностей ребенка, но и к тому, чтобы связать их с родительскими способностями (то есть с их способностью содержать ребенка). На протяжении всей истории российского законодательства термин «родительские способности» толковался следующим образом:

- закон обязывает родителей выполнять свои родительские обязанности только в соответствии с их возможностями.

- следовательно, интересы ребенка оцениваются, в частности, с точки зрения финансовых возможностей родителей.

В настоящее время в отношении этого вопроса на практике мнение суда играет ведущую роль. Суд учитывает критерии, предусмотренные ст. 65 (3) Семейного кодекса РФ. К ним относятся эмоциональная привязанность ребенка к родителям, братьям и сестрам; возраст ребенка; моральные и другие качества родителей; существующие отношения между ребенком и каждым родителем; и возможность создания наилучших условий для воспитания и развития ребенка (род занятий родителей, график работы, материальные ценности и семейное положение) [19].

«Выявление сущности, особенностей интересов ребенка имеет значение прежде всего потому, что «интерес» как правовая категория представляет ядро правового регулирования, определяет его направление, имеющее вполне определенные цели, ради достижения которых существует та или иная правовая норма» [2, с. 13].

«Следуя Декларации прав ребенка, «ребенку законом и другими средствами должна быть обеспечена специальная защита и представлены возможности и благоприятные условия, которые позволяли бы ему развиваться физически, умственно, нравственно, духовно и в социальном отношении здоровым и нормальным путем в условиях свободы и достоинства. При издании с этой целью законов главным соображением должно стать наилучшее обеспечение интересов ребенка» [26, с. 161].

И.А. Дубровская определяет интересы ребенка как субъективно обусловленную потребность ребенка в благоприятных условиях его существования, находящую объективное выражение в реализации родителями своих прав и обязанностей, предусмотренных семейным законодательством [2].

С точки зрения О.Ю. Ильиной, «интересы ребенка – это субъективно обусловленная потребность ребенка в благоприятных условиях его существования» [2, с. 27].

Н.М. Савельева рассматривает интересы ребенка в качестве элемента его правового положения [7, с. 22].

Ю.Ф. Беспаловым трактуется интерес ребенка как его потребность в создании условий, необходимых для содержания и благополучного развития, подготовки к самостоятельной жизни [17, с. 12].

Содержание интересов детей постоянно меняется. Оно объективно зависит от возраста, состояния развития ребенка. В силу многообразия жизни интересы несовершеннолетнего могут простирались в различных направлениях. Между тем ребенок в силу присущих ему объективных и субъективных особенностей не всегда осознает свои интересы, поэтому

содержание интересов ребенка определяется через характеристику действий его законных представителей, органа опеки и попечительства [1].

Таким образом, «интересы ребенка» – это жизненно важные потребности ребенка, без реализации которых он не может жить и развиваться [10, с. 280].

Интерес предшествует правам и обязанностям независимо от того, находит ли он прямое закрепление в законодательстве или просто подлежит «правовой защите со стороны государства» [11, с. 49].

Что касается прав ребенка, «это нечто иное, чем его основные потребности: не существует права на воспитание в счастливой семье или права на любовь, хотя это необыкновенно важные потребности каждого человека» [6].

В юридической науке понятие прав несовершеннолетних включает:

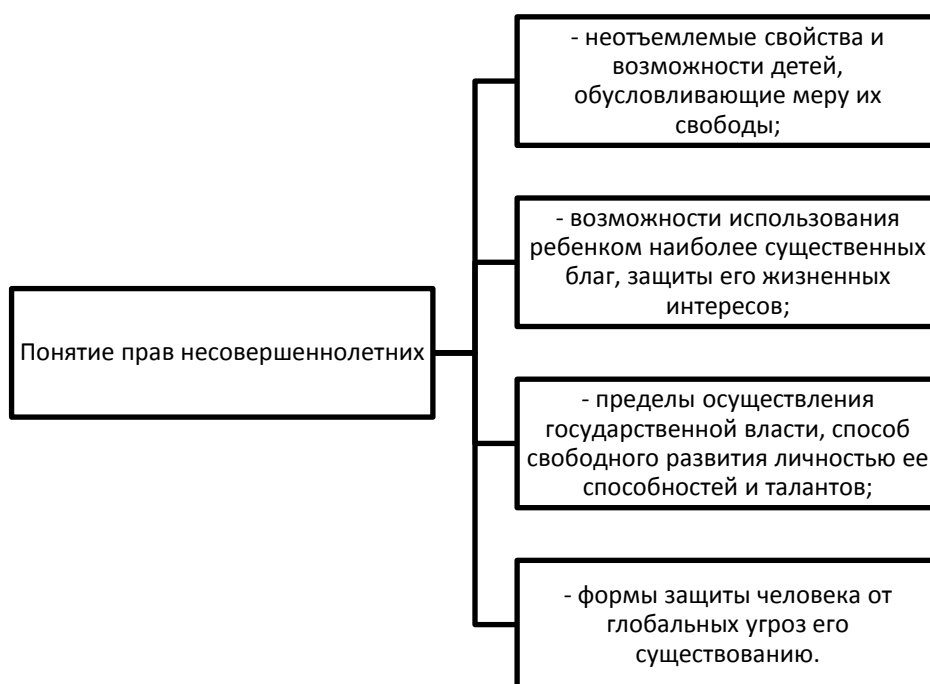


Рис.1 Понятие прав несовершеннолетних

К концепции прав ребенка относят следующие положения:

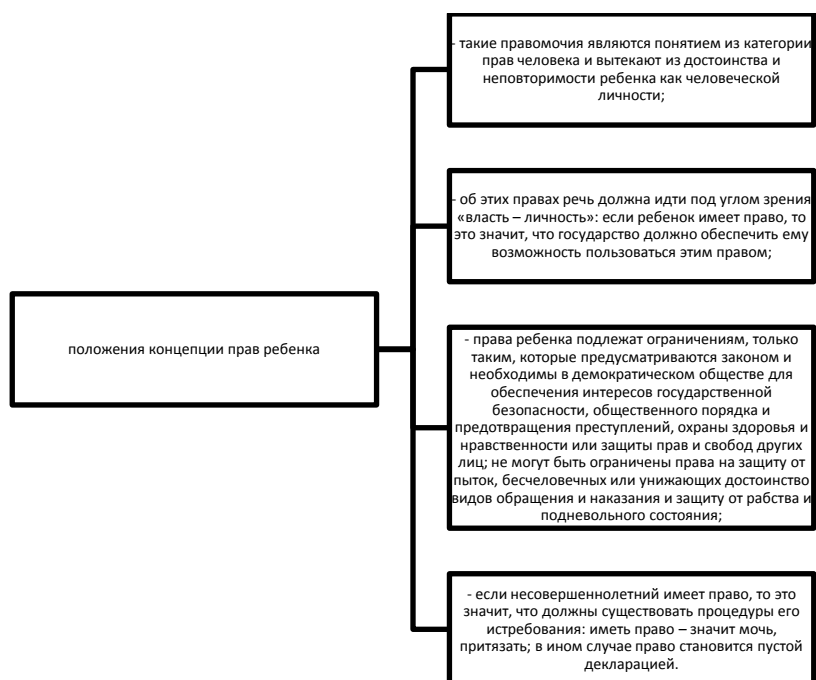


Рис.2. Положения концепции прав ребенка

С точки зрения И.Ю. Носовой [31], правам ребенка свойственны определенные особенности:

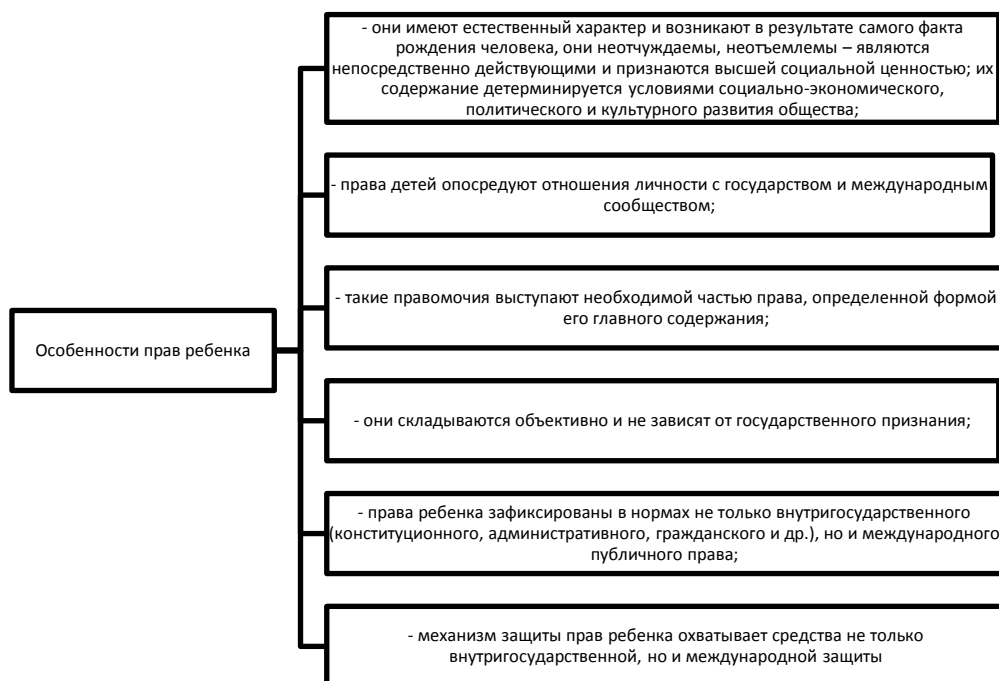


Рис.3. Особенности прав ребенка

Таким образом, можно констатировать, что, выступая субъектом права, ребенок имеет возможность удовлетворить собственный интерес и достигнуть определенного социального блага. Федеральный закон «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», говоря о субъективных правах детей, более десяти раз оперирует термином «законный интерес», что позволяет не только всесторонне гарантировать надлежащий статус ребенка в государстве, но и всемерно содействовать реальному осуществлению зафиксированных прав в интересах защищаемой категории жителей [8, с. 45].

Улучшение положения детей в Российской Федерации, создание благоприятных условий для их жизнедеятельности, обучение и воспитание детей – ключевые цели национального развития.

Можно сделать вывод о том, что ребенок - это самое главное в жизни человека. Зачастую люди не ценят того, что имеют, порою жизнь бывает слишком несправедлива. Ведь много семей мечтают о ребенке, проходят лечение в клиниках, делают все возможные варианты, чтобы родить ребенка, а люди, которые этого не хотят или не планировали, небрежно относятся к своему чадо, имеют много детей, про жизнь которых снято большое количество передач, видеороликов, на которых родители, в прямом смысле, издеваются над ребенком. Из-за такого воспитания ребенок может вырасти плохим человеком или наоборот, вырасти полной противоположностью своих законных представителей.

Родители сами творцы характера ребенка, ведь дети всегда, глядя на взрослых, берут для себя некие черты характера. У каждой семьи существуют свои способы воспитания, но, главное, вырастить из ребенка человека. Ребенок – это радость, которая нужна каждому человеку, ведь смысл жизни – это оставить после себя жизнь. Из-за баловства, игривости и невнимательности детей родители не держат себя в руках, таким образом, происходят побои и грубые наказания, которые влекут за собой нарушения законов. Родитель не должен применять грубую силу, нецензурные слова в

отношении детей. Ребенок бывает жестоким, злым, но, тем не менее, остается беззащитным. У детей почти нет определенных обязанностей, как у родителей, но есть одна самая важная обязанность – это послушание.

Также, в жизни происходят такие ситуации, когда родители вкладывают в ребенка, отдают полностью себя воспитанию своего дитя, в ответ на это ребенок неуважительно относится к своим законным представителям: хамит, грубит, применяет нецензурную брань или просто уходит из дома. Таким детям лучше всего подойдет школьный психолог, который все разъяснит и поможет несовершеннолетнему. Путь от детства до старости – это испытание, которое выявляет в себе человека.

Каждый ребенок - это личность, которая достойна уважения и достойного отношения к себе. Мнение несовершеннолетнего очень важно, ведь каждый человек имеет право на свою точку зрения. С самого детства у человека образовывается свое собственное мировоззрение, но в любой ситуации нужно оставаться человеком.

1.2 Основания возникновения и прекращения правоотношений родителей и детей

В рамках юридико-фактического состава появления правоотношений между родителями и детьми главным юридическим фактом выступает прямая генетическая связь между ними, сам факт происхождения [17]. При этом факт происхождения не характеризуется в качестве достаточного и необходимого обстоятельства, так как нуждается в подтверждении и государственной регистрации.

Юридико-фактический состав включает: факт происхождения ребенка от конкретной женщины и конкретного мужчины; заявление о данном факте в ЗАГС; государственная регистрация; в отдельных ситуациях - судебное решение об установлении материнства или отцовства [30].

Существенное влияние на процедуру установления происхождения

ребенка (главным образом, по отцовской линии) является факт состояния родителей этого ребенка в браке (или не состояния). Материнство подтверждается медицинским документом, показаниями свидетелей или другими доказательствами (ст. 48 Семейного кодекса). Орган ЗАГС при наличии обоснованных сомнений может отказать в регистрации ребенка (тогда факт материнства устанавливается в судебном порядке) [29].

Права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке. Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения – на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств (ст. 48 СК).

Если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное. Отцовство супруга матери ребенка удостоверяется записью об их браке.

Отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается путем подачи в орган ЗАГС совместного заявления отцом и матерью ребенка; в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав – по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия – по решению суда [16].

При наличии обстоятельств, дающих основания предполагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства может оказаться после рождения ребенка невозможной или затруднительной, родители будущего ребенка, не состоящие между собой в браке, вправе подать такое заявление в орган ЗАГС во время беременности матери. Запись о родителях

ребенка производится после рождения ребенка [24].

Установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста 18 лет (совершеннолетия), допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным, – с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства.

В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица (ст. 49 СК) [19].

В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, факт признания отцовства может быть установлен в судебном порядке по правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством (ст. 50 СК).

Запись родителей ребенка в книге записей рождений. Отец и мать, состоящие в браке между собой, записываются родителями ребенка в книге записей рождений по заявлению любого из них [20]. Если родители не состоят в браке между собой, запись о матери ребенка производится по заявлению матери, а запись об отце ребенка – по совместному заявлению отца и матери ребенка, или по заявлению отца ребенка, или отец записывается согласно решению суда (ст. 51 СК) [22].

В случае рождения ребенка у матери, не состоящей в браке, при отсутствии совместного заявления родителей или при отсутствии решения суда об установлении отцовства фамилия отца ребенка в книге записей рождений записывается по фамилии матери, имя и отчество отца ребенка – по ее указанию.

Лица, состоящие в браке и давшие свое согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребенка в результате применения этих методов записываются его родителями в книге записей рождений [16].

Лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери).

Оспаривание отцовства (материнства) возможно только в судебном порядке (ст. 52 СК) [22]. Приведем перечень лиц, имеющих право оспорить запись родителей в книге актов гражданского состояния:

- лицо, записанное в качестве отца или матери ребенка;
- лицо, фактически являющееся отцом или матерью ребенка;
- сам ребенок по достижении совершеннолетия;
- опекун (попечитель) ребенка;
- опекун родителя, признанного судом недееспособным.

Запись в книге актов гражданского состояния об отцовстве (материнстве) оспаривается в случаях, когда:

- лица, записанные в качестве матери и отца ребенка, состоят в браке (п. 1 ст. 51 СК);
- родители не состоят в браке и запись о матери была произведена по заявлению матери, а запись об отце (п. 2 ст. 51 СК):
 - по совместному заявлению матери и отца ребенка;
 - по заявлению отца ребенка с согласия органов опеки и попечительства в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав;
 - по решению суда [24].

Право лиц, записанных в качестве отца и матери ребенка, оспаривать отцовство (материнство) в интересах ребенка ограничено в следующих

случаях (п. 2, 3 ст.52 СК) [22]:

- супруг, давший в порядке, установленном законом, согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, не вправе при оспаривании отцовства ссылаться на эти обстоятельства;

- супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать (ч. 2 п. 4 ст. 51 СК) не вправе при оспаривании материнства и отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства;

- требование лица, записанного отцом ребенка на основании п. 2 ст. 51 СК, об оспаривании отцовства не может быть удовлетворено, если в момент записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребёнка.

В силу ст. 47 СК запись об отце ребенка, произведенная органом ЗАГС в соответствии с п. 1 и 2 ст. 51 СК, является доказательством происхождения ребенка от указанного в ней лица.

Учитывая это, при рассмотрении иска об установлении отцовства в отношении ребенка, отцом которого значится конкретное лицо (п. 1 и 2 ст. 51 СК), оно должно быть привлечено судом к участию в деле, так как в случае удовлетворения заявленных требований прежние сведения об отце должны быть исключены (аннулированы) из актовой записи о рождении ребенка.

Суд в исковом порядке рассматривает и требования об исключении записи об отце, произведенной в актовой записи о рождении в соответствии с п. 1 и 2 ст. 51 СК [22], и внесении новых сведений об отце (то есть об установлении отцовства другого лица), если между заинтересованными лицами (например, между матерью ребенка, лицом, записанным в качестве отца, и фактическим отцом ребенка) отсутствует спор по этому вопросу, поскольку в силу п. 3 ст. 47 ГК аннулирование записи акта гражданского состояния полностью либо в части может быть произведено только на основании решения суда. При рассмотрении дел об оспаривании записи об

отцовстве следует учитывать норму ст. 57 СК о праве ребенка выражать свое мнение.

При рассмотрении дел об оспаривании записи об отце (матери) ребенка необходимо иметь в виду, что предусмотренное п. 2 ст. 52 СК правило о невозможности удовлетворения требования лица, записанного отцом ребенка на основании п. 2 ст. 51 СК [22], об оспаривании своего отцовства, если в момент записи ему было известно, что он не является отцом ребенка, не исключает его права оспаривать произведенную запись по мотивам нарушения волеизъявления (например, если заявление об установлении отцовства было подано под влиянием угроз, насилия либо в состоянии, когда истец не был способен понимать значение своих действий или руководить ими).

Стоит рассмотреть особенности возникновения и прекращения родительских прав при искусственном оплодотворении.

В связи с определенной возможностью оплодотворения искусственного характера или имплантации эмбриона при рождении ребенка в книге записей рождения в качестве родителей записываются те лица, которые состоят в брачном союзе и давшие в конкретной письменной форме свое согласие на использование данного метода [18].

В той ситуации, когда происходит процесс имплантации эмбриона какой-либо другой женщине в целях его вынашивания в качестве родителей ребенка могут быть записаны лица, которые в свое время состоят между собой в союзе брачной направленности и давшие свое согласие в письменном порядке на имплантацию. В этом случае также потребуется определенное письменное согласие той женщины, которая в свою очередь будет вынашивать и рожать ребенка (об этом говорится в 51 статье СК Российской Федерации). Стоит помнить, что все согласия обязательно необходимо нотариально удостоверить.

Глава 2. Права и обязанности родителей и детей

2.1. Личные и имущественные права ребенка в семье

Ребенок – лицо, не достигшее возраста 18 лет, то есть совершеннолетия.

Это определение дано в Конвенции ООН о правах ребенка. Российская Федерация присоединилась к ней в 1990 году. Обязанностью РФ явилось приведение в соответствие с Конвенцией действующего СК. В Конституции РФ и Семейном Кодексе появились правовые нормы, касающиеся несовершеннолетних детей. Ребенок стал субъектом права, это произошло впервые в истории России.

Семь статей в Семейном Кодексе посвящены правам ребенка. Их можно разделить на два сектора: личные права ребенка и имущественные права. Кроме этого, в СК РФ прописаны положения о том, что все дети равны, в браке они рождены или нет, роли не играет, равны родные дети и те, которые усыновлены.

Закон, действующий в области права семейной направленности, наделил родителей и, что самое главное их детей определенной совокупностью конкретных прав, и при этом возложил на них ряд специальных обязанностей. Родительские права и обязанности прекращаются после достижения детьми совершеннолетия или вступления несовершеннолетних детей в отношения брачного характера [9].

Личными являются такие права детей, как право на жизнь и воспитание (в се сколько это, возможно), право знать своих родителей и право на их совместное с ними проживание. Право на воспитание своими родителями, обеспечение интересов ребенка и уважение его человеческого достоинства [26].

За ребенком закреплено и такое право, относящееся к личным, как право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями,

сестрами и другими родственниками (ст. 55 Семейного кодекса РФ).

Каждый ребенок имеет право на имя, отчество и фамилию (ст. 58 СК РФ). Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени, определяется фамилией родителей.

Право на защиту (ст. 56 СК РФ) своих прав и законных интересов соответствует обязанностям родителей, а в случаях, предусмотренных законом, - органов опеки и попечительства, прокуроров, судей [22].

Право на защиту от злоупотребления со стороны родителей или лиц, их замещающих (ст. 56.4.2 СК РФ) [22].

При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами ребенок имеет право самостоятельно обращаться за защитой в органы опеки и попечительства, а если ему исполнилось 14 лет, то в суд.

Закон обязывает должностных лиц и граждан, которым стало известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, сообщать об этом в органы опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. При получении таких сведений орган опеки и попечительства обязан принять необходимые меры по защите прав и законных интересов ребенка [27].

Действующее семейное законодательство РФ предусматривает право ребенка:

- выражать свое мнение (ст. 57 СК РФ).

Ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен (кроме случаев, когда это противоречит интересам ребенка) в следующих случаях:

- изменение имени и фамилии ребенка возможно только с согласия

ребенка, его мнение является обязательным при решении в суде вопроса о восстановлении в родительских правах. Согласие ребенка является обязательным условием для решения этого вопроса;

- решение вопроса об усыновлении;
- решение вопроса об имени, отчестве и фамилии усыновленного ребенка, о производстве записи усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка;
- решение вопросов, связанных с отменой усыновления и передачей ребенка на воспитание в приемную семью.

Таким образом, можно говорить о том, что в действующем семейном законодательстве РФ представлен широкий спектр личных прав ребенка, под которым признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия) [10].

Имущественные права ребенка можно условно разделить на право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи, право собственности на доходы, полученные им, на имущество, приобретенное на средства сына или дочери.

Имущественные права ребенка в семье включают [17]:

- право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи;
- право собственности на доходы, полученные ребенком, на имущество, приобретенное на его средства;
- право владеть и пользоваться имуществом родителей с их согласия при совместном проживании. Дети и родители, проживающие вместе, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

Право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи. Пункт 4 статьи 60 Семейного кодекса (СК) РФ говорит о том, что ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, а родители не имеют права собственности на имущество ребенка [28].

Однако вещи, приобретенные родителями исключительно для

удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (одежда, обувь, книги, мебель и подобное) в случае развода родителей разделу не подлежат. Таким же образом решается вопрос с вкладами, которые супруги сделали за счет своего общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей.

Не стоит забывать, что содержание ребенка - это обязанность родителей, причем не только отца, но и матери. Они обеспечивают его питание, одевают, лечат, дают образование. Обязанность по содержанию детей прекращается, когда они достигают совершеннолетия или приобретают полную дееспособность до этого (например, в случае вступления в брак ребенка, достигшего 16 лет) [26].

Что касается самого ребенка, то его материальное положение не влияет на размер алиментов. Обязанность по предоставлению содержания своим несовершеннолетним детям родители несут независимо друг от друга. Однако если указанное имущество приносит доход (например, квартира сдается в аренду), то это может послужить основанием для снижения размера алиментов [14].

Право собственности на доходы, полученные ребенком, на имущество, приобретенное на его средства. Право ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяется статьями 26 и 28 Гражданского кодекса РФ.

Дети в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать только следующие сделки:



Рис.4. Сделки, которые могут совершать дети

Все остальные сделки за малолетних детей совершают от их имени только родители, усыновители или опекуны.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно:

- совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, которые разрешены малолетним детям;
- распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного результата своей интеллектуальной деятельности;
- в соответствии с законодательством РФ вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- быть членом кооператива (по достижении шестнадцати лет).

Остальные сделки несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет совершаются только с письменного согласия своих законных представителей. В случае нарушения этого требования сделка, совершенная несовершеннолетним, может быть признана недействительной

в судебном порядке по иску родителей (усыновителей) или попечителя [29].

Также можно выделить такое право, как право владеть и пользоваться имуществом родителей с их согласия при совместном с ними проживании. Об этом, в частности, говорится в п. 4 ст. 60 СК РФ, согласно которому дети и родители, проживающие вместе, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

Законодательство, которое в свое время осуществляет всевозможное контролирование брачно-семейных отношений, наделяет несовершеннолетних лиц достаточно большой совокупностью прав, а после того, как они достигли совершеннолетнего возраста, налагает на них также конкретные обязанности по отношению к родителям. Таким образом, несовершеннолетний имеет полное право: жить и, конечно, воспитываться в семье, знать своих родителей, проживать с ними, и пользоваться заботой своих родных, общаться со своими обоими родителями, а также дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами, и какими-либо иными родственниками независимо от места, и государства их проживания [25].

Что касается любого ребенка, то он имеет полное право на имя, фамилию и отчество. Имя ребенку дают родители, отчество присваивается по имени отца, в том случае, если иное не предусмотрено специальными законами субъектов Российской Федерации. Фамилией ребенка является фамилия родителей или одного из них [32]. В ситуациях не установления отцовства, имени, а также отчества ребенка, мать самостоятельно решает данный вопрос, что касается фамилии, то дается материнская. Орган опеки по просьбе родителей имеет полное право изменить имя и фамилию ребенка. Что касается самих детей, то они наделены правами имущественной направленности, которые наряду с СК Российской Федерации контролируются гражданским законодательством (об этом утверждается в 54-60 статье СК Российской Федерации).

Например, специальное право на обеспечение материального характера, которое обычно называют алиментами из расчета 1/4 дохода –

на одного ребенка, 1/3 – на двух детей, 1/2 – на трех и более детей.

По общему правилу правоотношения между родителями и детьми основаны на кровном родстве и происхождении. Некоторые современные юристы отдают предпочтение социальному принципу определения родительства (при ЭКО отцом ребенка записывается супруг матери ребенка, а не донор; суррогатная мать может оставить ребенка себе и т. д.).

Семейный закон сконцентрирован главным образом на аспектах личного характера: лично-правовой статус родителей, детей; установление отцовства и материнства; меры защиты и меры ответственности интересов детей; споры о детях; усыновление и другие формы попечительства над детьми; приемное родительство; алиментные обязательства [14].

Ребенок получает права с момента рождения. Определение дееспособности ребенка дается в Гражданском Кодексе РФ и Семейном Кодексе РФ.

Конвенция о правах ребенка гласит о том, что государство должно уважительно относиться к правам детей и обеспечивать их, не допуская дискриминации. Все дети имеют права, это не зависит от расовой, религиозной принадлежности, убеждений, происхождения, социального статуса. Семейное право в РФ обеспечивает права несовершеннолетних детей, рефератов на эту тему достаточно. Рассмотрим подробнее личные права детей [30].

К личным правам можно отнести право жить и воспитываться в семье. Ребенок имеет право знать своих родителей. Если по сложившимся обстоятельствам его воспитывает одна мать, право ребенка знать своего отца. Данное право может быть реализовано в суде путем установления отцовства, а розыскные органы и законные представители должны оказывать содействие в поиске [24].

Специалисты дискутируют по вопросу о том, должен ли усыновленный ребенок знать своих родителей, ведь существует тайна усыновления.

Ребенок имеет право жить вместе со своими родителями. Местом

жительства ребенка до 14 лет является место проживания его родителей или законных представителей. Исключением является наличие обстановки, противоречащей интересам ребенка (лишение прав родителей). Судебная инстанция решает, где будет проживать ребенок.

Ребенок имеет право на воспитание своими родителями, которые обеспечивают его интересы, уважают его достоинство, удовлетворяют материальные потребности, организуют быт, окружают вниманием, заботой и любовью. В результате формируется гармоничная, полноценная личность [20].

Если родителей нет, право на воспитание обеспечивается государством, а именно органами опеки и попечительства.

Ребенок имеет право на общение с родителями и другими родственниками. Чтобы полноценно развиваться, ребенок должен общаться с родителями и родственниками: бабушкой и дедушкой, братьями и сестрами и др.

В процессе контакта с родственниками ребенок учится правильному общению, кроме этого, вырабатывается чувство уважения к родственным узам. Если родители разведены, ребенок имеет право общаться с родственниками с обеих сторон. СК отдельно выделяет право ребенка на общение с родителями в ситуации экстремального характера: задержания, ареста, болезни [17].

Ребенок имеет право выражать свое мнение. Когда семья решает вопрос, касающийся интересов ребенка, его мнение должно быть заслушано и учтено. Мнение ребенка десяти лет учитывается в обязательном порядке в следующих случаях:

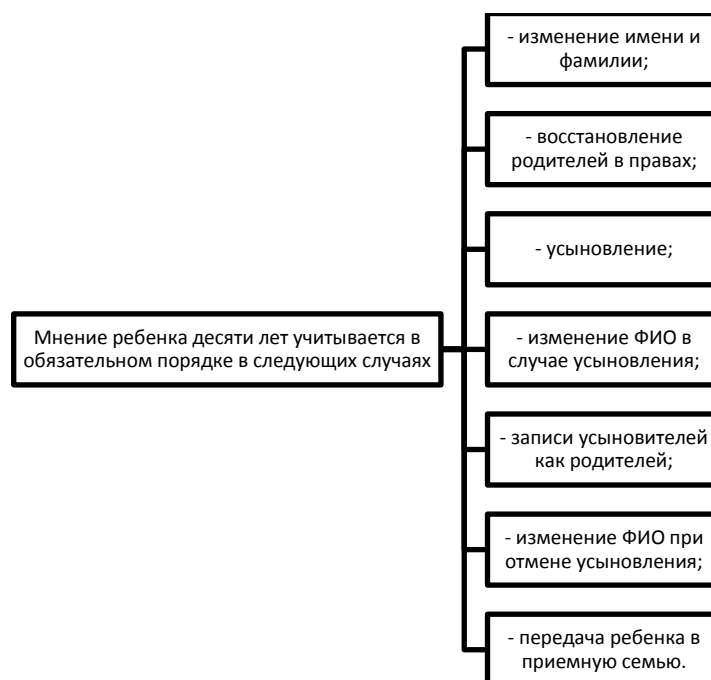


Рис.6. Мнение ребенка десяти лет

Органы опеки, суд не могут принять решение по вышеперечисленным случаям против желания ребенка

Ребенок имеет право на имя, отчество и фамилию. Эти данные индивидуализируют ребенка, указывают на его принадлежность к определенной семье. Фамилия ребенку дается от фамилии родителей. Если родители имеют разные фамилии, то они договариваются между собой, какую фамилию дать ребенку. В законах субъектов могут предусматриваться другие условия. Если ребенок найден или подброшен, его ФИО определяют органы внутренних дел, либо учреждение, куда ребенок определен. Данные о родителях подброшенного ребенка в книгу актов о рождении не вносятся [31].

Ребенок имеет право изменить имя и фамилию. До 14 лет такое право возложено на родителей. Поводом может послужить совместная просьба родителей, которая продиктована защитой интересов ребенка. Согласие ребенка на изменение фамилии обязательно [29].

Ребенок имеет право на защиту. Любой ребенок должен быть защищен от злоупотреблений со стороны родителей или опекунов. Дети могут

самостоятельно обратиться за защитой своих прав в органы опеки, а с 14 лет в суд. Все органы, которые поставлены в известность об угрозе жизни или здоровью детей, обязаны принять меры. Орган опеки, зная о неблагоприятной обстановке в семье, обязан защищать права ребенка.

Ребенок имеет право на получение содержания, на право собственности, на доходы им полученные, на имущество, полученное от других лиц безвозмездно. Правила обращения с собственностью, принадлежащей ребенку, определены в ГК РФ. Дети до 14 лет имеют право совершать мелкие бытовые сделки, которые служат каждодневному удовлетворению потребностей, безвозмездные сделки, которые не требуют государственной регистрации. Сделки по распоряжению средствами ребенка осуществляются с согласия законных представителей [27].

Если сделка совершена, но полномочия превышены, например, ребенок не достиг 14 лет, сделка признается недействительной.

После 14 лет и до совершеннолетия подросток может:

- совершать мелкие бытовые сделки;
- самостоятельно распоряжаться своим доходом;
- осуществлять авторские права;
- делать вклады;
- с 16 лет быть членом кооператива.

Ребенок имеет право владеть и пользоваться имуществом родителей с их согласия. Если собственность общая, права на такое имущество определяются ГК РФ. Средствами на содержание ребенка распоряжаются его родители.

Семейное воспитание позволяет обеспечить нормальное физическое, нравственное, интеллектуальное и социальное развитие ребенка, стать ему полноценным членом общества. Общественные же формы воспитания не могут заменить ребенку семью, что подтверждается практикой.

Ребенок имеет право жить вместе со своими родителями, и никто не может этому воспрепятствовать: ни государственные органы, ни частные

лица. Нормы Семейного Кодекса о праве ребенка на семейное воспитание согласуются с нормами Гражданского кодекса, устанавливающие местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов. Несовершеннолетние, достигшие четырнадцати лет, вправе избрать место своего жительства с согласия их законных представителей [25].

Право ребенка жить и воспитываться в семье, кроме изложенного права на семейное воспитание и совместное проживание с родителями, включает такие права ребенка, как право знать своих родителей, право на заботу родителей, на воспитание своими родителями, на обеспечение его интересов и всестороннее развитие, на уважение его человеческого достоинства.

Право ребенка знать своих родителей и право на их заботу закреплено ст. 7 Конвенции о правах ребенка и обусловлено тем, что возникновение взаимных прав и обязанностей родителей и детей основывается на происхождении детей от данных родителей [11].

Право несовершеннолетних детей жить и воспитываться в семье, право детей на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками закреплено ст. 55 Семейного кодекса.

В Семейном кодексе подчеркивается, что право ребенка на общение с обоими родителями сохраняется в случае расторжения брака, признания брака родителей недействительным, раздельного проживания родителей.

Ребенок, родители которого проживают в разных странах, имеет право, за исключением особых обстоятельств, поддерживать на регулярной основе личные отношения и прямые контакты с обоими родителями. В этих целях как ребенок, так и его родители вправе покидать любую страну, включая свою собственную, а затем возвращаться в нее [27].

Семейный кодекс закрепляет права ребенка на защиту своих прав и законных интересов в ст. 56 [31].

Международное право предусматривает защиту прав ребенка от

произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь или посягательства на честь и достоинство; всех форм физического или психического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации; экономической эксплуатации и от выполнения любой работы, которая может представлять опасность для его здоровья или служить препятствием в получении им образования, либо наносить ущерб его здоровью и физическому, умственному, духовному, моральному и социальному развитию; незаконного потребления наркотических средств и психотропных веществ; бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания [24].

Несовершеннолетнему, признанному в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, предоставлено право самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе свое право на защиту. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства - с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия - по решению суда.

В качестве обязательных условий эмансипации закон устанавливает достижение несовершеннолетним шестнадцати лет и работу по трудовому договору, в том числе по контракту, а равно занятие с согласия родителей, усыновителей или попечителя предпринимательской деятельностью. Кроме того, несовершеннолетний приобретает дееспособность в полном объеме в случае вступления в брак [13].

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно:

- совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, которые разрешены малолетним детям;
- распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы или

искусства, изобретения или иного результата своей интеллектуальной деятельности;

- в соответствии с законодательством РФ вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;

- быть членом кооператива (по достижении шестнадцати лет).

Остальные сделки несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет совершаются только с письменного согласия своих законных представителей. В случае нарушения этого требования сделка, совершенная несовершеннолетним, может быть признана недействительной в судебном порядке по иску родителей (усыновителей) или попечителя [30].

Также можно выделить такое право, как право владеть и пользоваться имуществом родителей с их согласия при совместном с ними проживании. Об этом, в частности, говорится в п. 4 ст. 60 СК РФ [22], согласно которому дети и родители, проживающие вместе, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

Также стоит указать алиментные права детей по отношению к родителям.

По Конституции России предусматривается обязанность детей, достигших совершеннолетия содержать, нуждающихся в материальной помощи, родителей. Данная обязанность в семейном законодательстве сформулирована как алиментные обязательства детей. Алименты на содержание родителей устанавливаются либо путем достижения соглашения между детьми и родителями, либо если дети уклоняются от такой обязанности в судебном порядке [15].

Алиментные обязательства детей по содержанию родителей, возникают только для детей, достигших 18 лет и являющихся трудоспособными и не находящихся в трудном материальном положении. Реализация обязанности по уплате алиментов происходит в форме заключения соглашения. Соглашение составляется в произвольной форме между нетрудоспособными родителями и совершеннолетними детьми.

Если в семье имеется несколько совершеннолетних детей, то данная обязанность распределяется в равных долях между детьми, если иное не будет установлено соглашением.

Вообще нетрудоспособными считаются те лица, которые:

- утратили возможность к труду в результате увечья или заболевания;
- осуществляют уход за больным членом семьи и не имеют возможность обеспечивать себя материально, например, трудоспособный супруг осуществляет уход за больным супругом;
- проходят лечение в санаторно-курортных учреждениях, с целью восстановления утраченного здоровья.

Таким образом, нуждаемость нетрудоспособных родителей должна быть очевидна. Но это не означает, что и трудоспособные родители не могут попросить помощи и поддержки у своих детей.

При не достижении согласия в добровольном порядке, родители вправе обратиться в суд за защитой и установление в принудительном порядке алиментных обязательств детей.

Установление размера алиментов на содержание родителей происходит путем достижения соглашения между детьми и родителями в добровольном порядке. При желании, данное соглашение можно удостоверить нотариально.

Если же достигнуть данного соглашения невозможно, то размер алиментов на содержание родителей определит суд. Суд исходит из того, что родители нуждаются в материальной помощи, что подтверждается их положением, например, болезнью, инвалидностью [16].

Алименты на содержание родителей суд определяет также из соответствующего положения совершеннолетних детей. Во внимание будет учтено, текущее положение совершеннолетнего ребенка, его заработок, наличие долгов, кредитов. Кроме того, совершеннолетний гражданин может не уплачивать алименты в отношении родителей, если в суде будет доказано, что в свое время родители уклонялись от воспитания ребенка и его содержания.

В том числе не могут выплачиваться алименты на мать и содержание отца, которые были лишены родительских прав в отношении своих детей.

Процедура начисления алиментов на содержание родителей может устанавливаться в различный период времени.

Например, соглашением сторон или по решению суда, может быть установлено ежемесячное содержание родителей, с указанием конкретной суммы.

Путем соглашения может быть установлена единовременная выплата. При не достижении соглашения о добровольных выплатах алиментов, суд может установить начисление алиментов из заработка совершеннолетних детей в виде фиксированной суммы или процентном соотношении [32].

2.2. Содержание прав и обязанностей родителей

В статье 63 Семейного кодекса Российской Федерации закреплено право и обязанность родителей по воспитанию своих детей

Родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей. Они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей.

Родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами.

Родители обязаны обеспечить получение детьми основного общего образования и создать условия для получения ими среднего (полного) общего образования [17].

Родители с учетом мнения детей имеют право выбора образовательного учреждения и формы получения образования детьми.

В статье 64 Семейного кодекса Российской Федерации закреплено право и обязанность родителей по защите прав и интересов детей.

Защита прав и интересов детей возлагается на их родителей.

Родители являются законными представителями своих детей и

выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий [30].

Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей.

Статьей 65 Семейного кодекса Российской Федерации определено, что родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. Обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей [22].

При осуществлении родительских прав 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.

Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке.

Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. Родители (один из них) при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд.

Место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей.

При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. При этом суд учитывает привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей,

отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и другое) [18].

По требованию родителей (одного из них) в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством суд с обязательным участием органа опеки и попечительства вправе определить место жительства детей на период до вступления в законную силу судебного решения об определении их места жительства.

Статьей 66 Семейного кодекса Российской Федерации определено осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

Так, родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования.

Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

Родители вправе заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

Если родители не могут прийти к соглашению, спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства по требованию родителей (одного из них). По требованию родителей (одного из них) в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, суд с обязательным участием органа опеки и попечительства вправе определить порядок осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения [12].

В статье 56 Семейный кодекс Российской Федерации закреплено право

ребенка на защиту своих прав и законных интересов.

Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в отдельных случаях, органом опеки и попечительства, прокурором и судом [29].

Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, имеет право самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе право на защиту.

Ребенок имеет право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих).

При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет в суд.

Должностные лица организаций и иные граждане, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, обязаны сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. При получении таких сведений орган опеки и попечительства обязан принять необходимые меры по защите прав и законных интересов ребенка [17].

В Семейном кодексе Российской Федерации закреплена обязанность родителей по содержанию своих несовершеннолетних детей. Порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно. Родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов).

В случае, если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних

детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке.

При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов, при непредоставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них) [26].

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере: на одного ребенка - одной четверти, на двух детей - одной трети, на трех и более детей - половины заработка и (или) иного дохода родителей.

Размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств [12].

При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов на несовершеннолетних детей и в случаях, если родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и (или) иной доход, либо если этот родитель получает заработок и (или) иной доход полностью или частично в натуре или в иностранной валюте, либо если у него отсутствует заработок и (или) иной доход, а также в других случаях, если взыскание алиментов в долевом отношении к заработку и (или) иному доходу родителя невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон, суд вправе определить размер алиментов, взыскиваемых ежемесячно, в твердой денежной сумме или одновременно в долях) и в твердой денежной сумме [16].

Размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

Если при каждом из родителей остаются дети, размер алиментов с одного из родителей в пользу другого, менее обеспеченного, определяется в

твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно и определяемой судом.

Административная ответственность за неисполнение родителями или иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию и воспитанию несовершеннолетних детей

Родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей. Они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей.

В статье 5.35. «Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» предусмотрена административная ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение родителями или иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних в виде предупреждения или наложения административного штрафа в размере от ста до пятисот рублей.

В случае нарушения родителями или иными законными представителями несовершеннолетних прав и интересов несовершеннолетних, выразившихся в лишении их права на общение с родителями или близкими родственниками, если такое общение не противоречит интересам детей, в намеренном сокрытии места нахождения детей помимо их воли, в неисполнении судебного решения об определении места жительства детей, в том числе судебного решения об определении места жительства детей на период до вступления в законную силу судебного решения об определении их места жительства, в неисполнении судебного решения о порядке осуществления родительских прав или о порядке осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения либо в ином воспрепятствовании осуществлению родителями прав на воспитание и образование детей и на защиту их прав и интересов наступает административная ответственность в виде административного штрафа в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей [25].

В случае повторного в течение года совершение административного правонарушения в виде неисполнения родителями или иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию и воспитанию несовершеннолетних детей предусмотрено наложение административного штрафа в размере от четырех тысяч до пяти тысяч рублей или административный арест на срок до пяти суток.

Родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей. Они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей.

Действующим законодательством предусмотрена административная ответственность, предусмотренная статьей 5.35. «Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» и уголовная ответственность.

Статья 156 Уголовного кодекса Российской Федерации, предусматривает уголовную ответственность за неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего родителем или иным лицом, на которое возложены эти обязанности, а равно педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за несовершеннолетним, если это деяние соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним предусмотрено наказание в виде штрафа в размере до ста тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года, либо обязательными работами на срок до четырехсот сорока часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет или без такового, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной

деятельностью на срок до пяти лет или без такового [28].

Стоит перечислить определенные обязанности родителей:

- проявлять заботу по отношению к своим детям:
- обеспечить своим детям получение основного образования общего характера;
- осуществлять защиту прав, а также интересов детей, и, в связи с этим выступать в качестве законных представителей детей.

Права самих родителей не могут использоваться вопреки интересам детей, в том случае, если данное правило не соблюдается, они несут полную ответственность в специальном установленном законом порядке. В тех ситуациях, когда лицо, являющееся родителем, проживает отдельно от ребенка, отец это или мать, оно все же имеет право на общение с ним и участие в его воспитании.

Важно, что другой родитель в свою очередь, не имеет права препятствовать этому. Какие-либо вопросы спорного характера разрешаются органом судебной власти с возможным участием органа опеки, а также попечительства. Такие же права на общение с ребенком имеют дедушка, бабушка, братья, сестры и какие-либо иные родственники [33].

В постсоветской правовой сфере широко обсуждалась явная дискриминация отцов в отношении их права определять условия жизни своих детей после развода. В российских судах, как правило, гораздо больше женщин-судей, чем во многих других странах, и то же самое можно сказать о занятости женщин в юридических органах, занимающихся вопросами опеки над детьми. Анализ судебных решений показывает, что суды склонны отдавать предпочтение женщинам при определении условий жизни ребенка и, следовательно, прав разведенного или разлученного родителя. Хотя юридические лица не рассматривают защиту прав отцов как критически важный вопрос, растущее число инициатив в области прав отцов, появившихся в настоящее время, свидетельствует о том, что это действительно важный правовой вопрос. соответственно, когда «учитывая

интересы ребенка, его возраст, мнение, а также личные и моральные качества родителей, суд может разрешить спор в пользу отца».

Обзор недавней правоприменительной практики показывает, что дисбаланс в реализации родительских прав между разлученными родителями может объясняться тем фактом, что правоприменительные нормы не всегда соответствуют Семейному кодексу РФ. В результате это приводит к созданию особого правового статуса для разлученных родителей. Такой статус можно считать «ограниченным», поскольку он характеризуется, прежде всего, меньшими правами по сравнению с правами родителей, живущих с ребенком.

В делах об опеке судьи, как правило, более сконцентрированы на определении места размещения ребенка, даже спрашивая мнение ребенка по этому вопросу, чем на том, чтобы ребенок мог общаться с обоими родителями. Вот пример из судебной практики, который демонстрирует неэффективность и нелогичность некоторых судебных решений:

Ребенок установил устойчивые социальные связи с местной средой в том месте, где он жил со своим отцом, и разрыв этих связей негативно отразится на ребенке. Именно поэтому его мать подает иск, чтобы установить место проживания для ребенка в ее пользу, несмотря на то, что ее собственное лицо не имеет права делать это, что означает, что она отвергает возможность цивилизованного общения между ее ребенком и его отцом из-за ее личного интереса или корыстных мотивов.

Вот почему, считая, что интересы матери «эгоистичны», суд постановил «отказать в иске о примирении ребенка с его матерью». На наш взгляд, это не тот случай, когда иск является результатом эгоистичных мотивов, это пример родителя, стремящегося жить со своим ребенком [30].

Нет ничего необычного в том, что среди достигнутых договоренностей и определенных судебных заключений можно встретить несколько, в которых право одного родителя на общение со своим ребенком резко ограничено и происходит «каждую субботу с 10 до 19 часов», либо на

нейтральной территории, либо по живому адресу, но не в присутствии матери ребенка». Если родительские права разлученных родителей не ограничены, можно предположить, что его/ее общение с ребенком может и должно быть таким же, как раньше [19]. Тем не менее, анализ правоприменительной практики показывает, что это далеко не так. Как правило, даже законопослушный, разведенный или разлученный родитель должен придерживаться жесткого графика посещения детей.

Например, суд высшей инстанции отменил решение суда низшей инстанции, в соответствии с которым разлученный отец имел право ежедневно видеть своего ребенка. Дело было передано на повторное рассмотрение на том основании, что «рассматриваемое судебное заключение было неисполнимым, поскольку в нем не указывались дни, праздники и периоды проведения собраний, а также время и место их проведения» [15]. Мы не считаем, что суд решение должно обязать разлученных родителей либо иметь доступ к ребенку только в установленные сроки, либо ограничить его/ее доступ в другие даты, поскольку оно представляет собой фундаментальное ограничение прав разлученных родителей. ограничение или прекращение родительских прав может иметь место только в соответствии со ст. 69 и 71 Семейного кодекса РФ [22].

Даже если эти подробности собрания изложены в юридическом заключении, реализация родительских прав может быть серьезно затруднена другим родителем, живущим вместе с ребенком, который может постоянно подрывать отношения между ребенком и разлученным родителем, прививая негативное отношение к нему/ней.

Вот типичный пример из искового заявления от марта 2015 года, поданного в Гражданский суд нижней инстанции в Тюмени. Из-за личной вражды между мной и ответчиком она делает все возможное, чтобы помешать моим контактам с нашей дочерью, заявив, что я никогда больше ее не увижу. У меня нет шансов навестить ребенка по месту жительства

ответчика, так как она никогда не открывает мне дверь и становится оскорбительной [19].

Нет никаких правовых оснований для негативных правовых последствий, даже в случае нарушения графика посещаемости, который был предписан либо по договоренности, либо по решению суда (например, если суд назначил четверг днем собрания, но родитель посетил ребенка) в другой день).

Очевидно, что такие конфликты оказывают травматическое воздействие на ребенка. В этом анализе материалов дела отмечается, что стороны неоднократно нарушали условия, установленные судом на основании переговоров родителей, определяющих порядок доступа к ребенку. Это привело к тому, что и истец, и ответчик обратились в службы судебных приставов, службы защиты детей и в полицию. В результате, согласно заключению семейного центра Н-го [Тюмень], у ребенка развилось чувство тревоги, непродуктивного невроза и психологического напряжения из-за постоянного движения его матери к месту проживания отца, а также из-за изменения в их ежедневном графике. Для восстановления физического и эмоционального здоровья ребенка очень важно дать ему возможность общаться как с матерью, так и с отцом.

Глава 3. Особенности отдельных видов правоотношений между родителями и детьми

3.1. Осуществление родительских прав несовершеннолетними родителями

Несовершеннолетняя мама может состоять в браке, поскольку беременность несовершеннолетней в возрасте от 16 лет является основанием для снижения брачного возраста (п. 2, 3 ст. 13 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ)); она может вступить в брак, будучи 14-летней, если в конкретном субъекте РФ предусмотрено снижение брачного возраста до 14 лет. При этом её супруг может быть её ровесником. В этом случае несовершеннолетние приобретают полный объём гражданской дееспособности и, как указывается в литературе [12], полный объём родительской дееспособности, т. е. наделяются всем комплексом родительских прав и обязанностей. Если несовершеннолетний родитель (чаще всего мама) не состоит в браке, то его правовое положение как родителя определено ст. 62 СК РФ.

Позиция о единстве прав и обязанностей глубоко ошибочна, её несостоятельность легко подтверждается примером об установлении отцовства в судебном порядке по инициативе матери ребёнка (ст. 49 СК РФ). В этом случае отец ребёнка принудительно наделяется не только родительскими обязанностями, прежде всего по содержанию ребёнка (ст. 80 СК РФ), но и всем комплексом родительских прав, включая право на воспитание ребёнка. Согласно п. 2 ст. 38 Конституции РФ забота о детях, их воспитании - равное право и обязанность родителей, что подтверждает правильность позиции о раздельности прав и обязанностей родителей [22].

Родительские права и обязанности возникают с момента рождения ребёнка, что можно считать уникальным юридическим фактом, поскольку он порождает целый ряд различных по своей отраслевой принадлежности

правоотношений, в том числе несколько видов семейных правоотношений: ребёнок - отец; ребёнок - мать; отец - мать; отец - бабушки, дедушки; мать - бабушки, дедушки; ребёнок - другие родственники [1]. И если обязанность родителя корреспондирует праву ребёнка, то праву одного родителя корреспондирует обязанность другого родителя. При этом оба родителя обладают одинаковыми правами и обязанностями как по отношению к ребёнку, так и по отношению друг к другу. Права родителя по отношению к другому родителю - это естественные права человека как биологического существа, так же, как и права ребёнка. Праву одного родителя корреспондирует обязанность другого родителя, выражающаяся в том, чтобы не чинить препятствия в процессе осуществления права.

Всё сказанное имеет прямое отношение к п. 1 ст. 62 СК РФ [22], согласно которому несовершеннолетние родители имеют право на совместное проживание с ребёнком и участие в его воспитании. Данная статья делит несовершеннолетних родителей на две категории: родители, не достигшие 16 лет, и достигшие 16 лет. Родитель, не достигший возраста 16 лет, имеет по отношению к своему ребёнку только права (п. 2 ст. 62 СК РФ), что является правильным, поскольку такой родитель, в силу социальной незрелости, имущественной несостоятельности, не способен исполнять родительские обязанности. Основные права и обязанности возлагаются на опекуна, который должен быть назначен ребёнку несовершеннолетнего родителя (п. 2 ст. 62 СК РФ). Данное положение внесено ФЗ от 30 декабря 2015 г. № 457-ФЗ «О внесении изменений в СК РФ и ст. 256 части первой ГК РФ», которое нельзя не оценить положительно.

Что касается родителя, достигшего возраста 16 лет, то закон наделил его полным комплексом родительских прав и обязанностей, присущих самостоятельному, взрослому родителю (п. 2 ст. 62 СК РФ). Однако возникает вопрос, способен ли такой родитель, сам ещё являющийся ребёнком, надлежащим образом осуществлять все родительские права, выполнять все родительские обязанности и, как следствие, заключать

родительские соглашения: об имени ребёнка (п. 2 ст. 58), о месте жительства ребёнка (п. 3 ст. 65), о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребёнка (п. 2 ст. 66), об уплате алиментов [27].

Данный правовой вопрос совершенно справедливо рассматривается в юридической литературе через призму психологии и педагогики [2]. Родительские права и обязанности в процессе воспитания детей раскрываются через психолого-педагогические действия и способности самих родителей. Как указывают учёные-психологи, большинство родителей воспитывают своих детей так, как их самих воспитывали. Поэтому родителей надо не только просвещать, но и обучать способам правильного общения с детьми. Важное значение, по утверждению учёных, имеет «родительская позиция», которая определяется как целостная система отношений родителя: к родительству, к родительской роли, к себе как к родителю, к ребёнку и к воспитательной практике [32].

Если исходить из того, что семейная дееспособность - это способность своими действиями приобретать и осуществлять семейные права, а также создавать семейные обязанности и исполнять их, то можно сделать вывод, что 16-летний родитель самостоятельно, без помощи и поддержки взрослых, не может, в силу социальной, психической незрелости, надлежаще осуществлять право на воспитание, образование ребёнка, выполнять родительские обязанности, прежде всего, по содержанию, воспитанию ребёнка. Включить в закон положение о приобретении 16-летним родителем полной родительской самостоятельности не сложно, но можно ли гарантировать надлежащее выполнение таким родителем своих обязанностей? Не нужно забывать и о самом родителе. Оставив его наедине со всеми проблемами, государство, скорее всего, получит ещё одного ребёнка, от которого отказалась мать, не справившись морально и физически с выполнением родительских обязанностей. И это лучший вариант развития событий [3].

Поддерживая позицию учёных о разделённости родительских прав и

обязанностей, считаем, что 16-летний родитель приобретает лишь некоторые родительские права и некоторые родительские обязанности. Весь комплекс родительских прав и обязанностей он может выполнять только с помощью взрослого [4].

В силу этого до достижения несовершеннолетними родителями возраста 18 лет ребёнку должен быть назначен опекун. Высказанное предложение вполне согласуется с положениями п. 2 ст. 29 ФЗ «Об опеке и попечительстве», где предусмотрено прекращение опеки над детьми несовершеннолетних родителей по достижении последними возраста 18 лет либо в случаях приобретения ими полной дееспособности ранее указанного возраста.

Поскольку несовершеннолетнему родителю принадлежат некоторые родительские обязанности, то, естественно, возникает вопрос, может ли он исполнять их путём заключения соглашения. Согласно ст. 58 СК РФ ребёнок имеет право на имя, а родитель (родители) должны присвоить имя ребёнку при регистрации его рождения, что необходимо сделать в течение месяца после рождения ребёнка. В соответствии с п. 1 ст. 16 ФЗ «Об актах гражданского состояния» родители (один из родителей) заявляют о рождении ребёнка устно или в письменной форме в орган записи актов гражданского состояния либо направляют заявление о рождении ребёнка в форме электронного документа через Единый портал государственных и муниципальных услуг. Заявление о рождении ребёнка, которое направляется в форме электронного документа, подписывается простой электронной подписью заявителя. К заявлению прилагаются документы, удостоверяющие личность заявителя. Таким образом, возраст родителя, обращающегося в орган ЗАГС, известен.

Это означает, что несовершеннолетняя мама вправе зарегистрировать рождение ребёнка и присвоить ему имя по своему заявлению, потому что опекун ребёнка может это сделать только по её поручению.

Поскольку несовершеннолетние родители могут совместно не

проживать, то, полагаю, они могут заключить соглашение об осуществлении отдельно проживающим отцом, признавшим своё отцовство, своих родительских прав.

Представляется, что несовершеннолетние родители не могут заключить соглашение о месте жительства ребёнка, потому что ребёнок должен проживать с опекуном. Они не могут заключать и соглашение об уплате алиментов, так как такие родители находятся на содержании своих родителей. Однако опекун ребёнка может заключить соглашение об уплате алиментов на содержание ребёнка с бабушками и дедушками, которые в таком случае обязаны содержать своего внука или внучку (ст. 94 СК РФ) [22].

3.2. Осуществление прав родителей при раздельном проживании с ребенком

Судебной практикой выработаны требования, которым должно соответствовать судебное решение при разрешении подобных споров, и главным из них являются интересы ребенка. В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» от 27 мая 1998 г. № 10 отмечено, что при определении порядка общения родителя с ребенком суд принимает во внимание возраст ребенка, состояние его здоровья, привязанность к каждому из родителей и другие обстоятельства, способные оказать воздействие на физическое и психическое здоровье ребенка, его нравственное развитие.

Изучение и анализ судебной практики показали, что родители при формулировании исковых требований включают условия, детализирующие порядок общения родителя, проживающего отдельно, с ребенком. Среди прочих наиболее часто встречаются условия о проведении с детьми школьных каникул, праздничных и выходных дней, дней рождений

родителей и других близких родственников, определение порядка общения в период болезни ребенка, возможность выезда за границу и т.п. Вполне очевидно, что невозможно предусмотреть все возможные варианты поведения родителей, и чем детальнее будет решение, тем больше оснований для его нарушения [11].

Конвенция, вступившая в силу для РФ 1 октября 2011 г., направлена на защиту детей в международном масштабе от вредных последствий их незаконного перемещения или удержания, на установление процедур, обеспечивающих их незамедлительное возвращение в государство постоянного проживания, а также на обеспечение защиты прав доступа. Конвенция применяется к любому ребенку, не достигшему 16 лет и постоянно проживавшему в каком-либо государстве непосредственно перед нарушением прав опеки (ст. 4).

В соответствии со ст. 8 Конвенции любое лицо, учреждение или иная организация, заявляющие, что ребенок был незаконно перемещен за рубеж или удерживается там в нарушение прав опеки, могут обратиться в центральный орган государства постоянного проживания ребенка или в центральный орган любого другого договаривающегося государства за содействием в возвращении ребенка. В России полномочия данного органа возложены на Министерство просвещения (Постановление Правительства РФ от 22 декабря 2011 г. № 1097 (в ред. от 19 декабря 2018 г. № 1586)).

В соответствии с ч. 2 ст. 244.11 ГПК РФ дела по заявлениям о возвращении незаконно перемещенного в Россию или удерживаемого там ребенка подсудны определенному районному суду в федеральном округе, в котором пребывает несовершеннолетний, и рассматриваются с обязательным участием прокурора и органа опеки (ч. 1 ст. 244.15 Кодекса).

С 2016 по 2018 г. судами первой инстанции с вынесением решения было рассмотрено 71 дело о возвращении ребенка (в 2016 г. – 13 дел, в 2017 г. – 26, в 2018 г. – 32). Из них по 23 делам требование о возвращении было удовлетворено, по 48 делам – в удовлетворении требований отказано. Из всех

принятых решений обжаловались 48, из которых 37 апелляция оставила без изменения, 8 отменила с вынесением нового решения об отказе в иске о возвращении ребенка, по одному делу было вынесено новое решение об удовлетворении требования о возвращении ребенка, по двум был заявлен отказ от жалобы.

Из 23 дел, рассмотренных с удовлетворением требования о возвращении ребенка, обжаловались 19, из которых 9 остались без изменения, а по 8 были вынесены новые решения об отказе в удовлетворении требования. По двум делам был принят отказ от апелляционной жалобы. Из 48 решений об отказе в удовлетворении требования о возвращении ребенка обжаловались 29, из которых только по одному было вынесено новое решение об удовлетворении требования.

Как показало обобщение судебной практики, по всем делам истцом являлся один из родителей ребенка. По абсолютному большинству дел иск предъявлялся к другому родителю и лишь в одном случае – к бабушке ребенка (матери истца). При необходимости для обеспечения участия в судебных заседаниях сторон, не имеющих возможности прибыть в суд в связи с удаленностью места жительства, использовалась видео-конференц-связь (ст. 155.1 ГПК).

Большинство дел были рассмотрены в срок, не превышающий 42 дней со дня принятия судом искового заявления, включая срок на подготовку дела к разбирательству и составление мотивированного решения. По отдельным делам превышение указанного срока было обусловлено отложением рассмотрения по ходатайству сторон (для представления дополнительных доказательств), представителя истца (в связи с занятостью в другом процессе либо с необходимостью ознакомления с приобщенными ответчиком документами) или истца, который к моменту назначения первого заседания еще не получил визу для въезда в РФ, а также в связи с желанием лично участвовать в судебном заседании.

В числе государств, указываемых истцами в качестве места постоянного проживания ребенка, наиболее часто фигурировали Испания, Украина, Израиль, Франция и Германия.

При рассмотрении дел о возвращении ребенка суды исследовали такие юридически значимые обстоятельства, как: наличие у истца права опеки в соответствии с законодательством государства, где ребенок постоянно проживал до его перемещения или удержания, и осуществление истцом данных прав; является ли государство, из которого ребенок был вывезен, постоянным местом его проживания; обстоятельства перемещения в Россию; наличие согласия другого родителя на вывоз ребенка и срок, на который оно было дано.

Суды также устанавливали конкретную дату вывоза (удержания) ребенка и период, прошедший с момента его незаконного перемещения (удержания) до подачи истцом в суд заявления о возвращении. Также проверялись доводы ответчика, возражавшего против возвращения ребенка по основаниям, предусмотренным ст. 12, 13 и 20 Конвенции, а также факт нахождения ребенка, о возвращении которого заявлено истцом, на территории России. Кроме того, суды выясняли мнение детей об их возвращении в государство постоянного проживания.

В обзоре указано, что в соответствии с Пояснительным докладом к Конвенции интерес ребенка, состоящий в том, чтобы его не перемещали из места постоянного проживания без достаточных гарантий стабильности жизни в новом окружении, отступает перед главным интересом – не подвергаться физической или психической опасности и не оказаться в нетерпимой ситуации.

Руководствуясь положениями ст. 3 Конвенции, суды исходили из того, что перемещение или удержание ребенка может быть признано незаконным, если лицо, заявившее требование о возвращении, имело права опеки и осуществляло их.

Исследуя доводы истцов о том, что государство, из которого был вывезен ребенок, являлось местом его постоянного проживания, суды в каждом случае учитывали такие обстоятельства, как длительность, периодичность, условия пребывания ребенка на территории данного государства, место и условия посещения образовательного учреждения, семейные и социальные связи ребенка в этом государстве, гражданство и знание языка, причины проживания родителей в данном государстве и их дальнейшие намерения на проживание там (в частности, заключение трудового договора, приобретение жилья, получение гражданства и т.д.).

ВС отметил, что вопрос о том, являлось ли государство, с территории которого был вывезен ребенок, местом его постоянного проживания, суды первой инстанции исследовали полно и всесторонне. Несмотря на это, в некоторых случаях апелляция не соглашалась с выводом первой инстанции относительно установления места постоянного проживания ребенка. Также Верховный Суд добавил, что, обосновывая невозможность возвращения ребенка в страну постоянного проживания, ответчики в своих возражениях нередко ссылались на адаптацию ребенка в России.

При исчислении указанного выше годичного срока суды исходили из того, что его начало определяется датой незаконного перемещения или удержания ребенка, что прямо следует из абз. 1 ст. 12 Конвенции. При этом под удержанием ребенка суды понимали ситуацию, когда он был вывезен родителем в Россию на законном основании, но не был возвращен в страну постоянного проживания по истечении срока, указанного в согласии другого родителя на выезд. При определении даты начала процедур возвращения ребенка суды исходили из дня подачи искового заявления.

Решая вопрос о том, имела ли место адаптация ребенка в России, суды учитывали период с момента его ввоза (удержания) и даты начала процедур по возвращению из РФ (даты подачи искового заявления на основании международного договора), а также общий срок пребывания ребенка в России на момент вынесения судебного решения, посещение им в России

образовательных учреждений на постоянной основе, занятия в секциях и кружках, круг общения (наличие друзей, родственников), овладение русским языком, обеспеченность жильем и бытовые условия проживания, а также иные обстоятельства.

По ряду дел ответчики, возражая против возвращения ребенка в страну постоянного проживания, ссылались на наличие обстоятельств, предусмотренных п. «b» ст. 13 Конвенции, при доказанности которых суды отказывали в возвращении ребенка в государство постоянного проживания.

Так, ст. 13 Конвенции, предусматривая возможность отказа, если судебный или административный орган придет к заключению, что ребенок возражает против возвращения и уже достиг возраста и степени зрелости, при которых следует учитывать его мнение, не определяет минимальный возраст, с которого нужно выявлять и учитывать позицию несовершеннолетнего. В связи с этим, отмечается в обзоре, при разрешении вопроса о выявлении мнения ребенка суды руководствовались положениями ст. 12 Конвенции о правах ребенка, а также ст. 57 СК РФ. Так, согласно ст. 12 указанной Конвенции ребенку, способному формулировать собственные взгляды, должно быть обеспечено право свободно выражать их по всем вопросам, затрагивающим его интересы, причем взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью. С этой целью ребенку, в частности, предоставляется возможность быть заслушанным в ходе любого разбирательства (судебного или административного), затрагивающего его интересы, самому либо через представителя или соответствующий орган в порядке, предусмотренном процессуальными нормами национального законодательства.

Как указано в ст. 57 СК, ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого разбирательства (судебного или административного). Учитывать мнение ребенка, достигшего 10 лет, обязательно, кроме случаев, когда это противоречит его интересам. Мнение

детей о возможном возвращении в государство, где они проживали до ввоза в Россию, выявлялось органом опеки и попечительства при составлении акта обследования условий жизни. В частности, в судебном заседании опрашивались дети, достигшие 10 лет, а по ряду дел – и более раннего возраста (от 5 лет).

ВС также отметил, что в судебной практике имели место случаи отказа истцов от заявления о возвращении ребенка. В случае принятия такого отказа производство по делу прекращалось. В отдельных случаях апелляция не соглашалась с выводами первой инстанции об оценке имеющихся в деле доказательств и в порядке абз. 2 ч. 1 ст. 327.1 ГПК принимала дополнительно представленные доказательства, после чего, оценив все доказательства по делу, отменяла решения нижестоящих судов.

Верховный Суд напомнил, что ст. 244.14 ГПК по делам подобной категории на основании международного договора РФ установлен запрет на соединение исковых требований и предъявление встречного иска, за исключением случая объединения истцом требований о возвращении двух и более детей, незаконно вывезенных в Россию или удерживаемых там. Данный запрет обусловлен положениями ст. 19 Конвенции, согласно которой решение о возвращении ребенка не затрагивает существа любого вопроса об опеке. Таким образом, подчеркивается в обзоре, разрешая требование о возвращении ребенка в государство постоянного проживания, суд не должен решать вопрос о том, с кем из родителей будет проживать ребенок, а также иные вопросы, касающиеся прав опеки, и суды это учитывали.

Кроме того, согласно ГПК по таким делам суды вправе принимать обеспечительные меры. Так, согласно ст. 244.13 Кодекса в необходимых случаях наряду с другими мерами по обеспечению иска в соответствии с гл. 13 судья может запретить ответчику до вступления в силу решения суда изменять место пребывания ребенка и временно ограничить его выезд из России. Применение данных обеспечительных мер производится по правилам гл. 13 ГПК.

Как показало обобщение судебной практики, в ряде случаев судами по ходатайствам истцов принимались обеспечительные меры в виде запрета ответчику изменять место пребывания ребенка, а также временное ограничение выезда ребенка из РФ. Принимая обеспечительные меры в виде запрета изменять место пребывания ребенка, суды указывали конкретный адрес, по которому ребенок проживал в России.

Попробуем разобраться, в чем кроются проблемы разрешения судебных споров между родителями. При установлении судом порядка общения с ребенком отдельно проживающего родителя спорным является вопрос о месте общения родителя с ребенком и необходимости присутствия, например, родителя, с которым ребенок проживает, либо близких родственников со стороны этого родителя. Достаточно часто родитель, проживающий отдельно, выступает против того, чтобы территория общения ограничивалась местом жительства ребенка, и тем более, чтобы встречи с ребенком проходили в присутствии посторонних лиц или другого родителя. На соблюдении этих условий, как правило, настаивает родитель, с которым проживает ребенок, объясняя это опасением негативного влияния отдельно проживающего родителя на ребенка. Лишь в редких случаях суд определяет, что общение ребенка с родителем должно осуществляться по месту жительства ребенка, например, в случае болезни ребенка. В решении Советского районного суда г. Новосибирска (дело № 2-27/2017) суд определил, что в случае болезни ребенка отец посещает дочь по месту жительства матери, не приняв во внимание возражения последней о созданной новой семье. Она возражала против такого порядка общения, мотивируя это также тем, что не обязана впускать второго родителя в свое жилище, имея право на частную жизнь.

С недавних пор в решениях судов по спорам о воспитании детей стали появляться условия об «адаптационном периоде», например, сроком на 6 месяцев с момента вступления решения суда в законную силу. В течение этого периода предусмотрено общение отдельно проживающего родителя с

ребенком в присутствии второго родителя либо общение без оставления ребенка на ночь (решение Железнодорожного районного суда г. Новосибирска, дело № 2-44/2014).

Законом не установлен перечень прав и обязанностей родителей при раздельном проживании. С одной стороны, в соответствии со ст. 61 Семейного кодекса РФ родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей. С другой стороны, родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на общение с ним, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования (п. 1 ст. 66 СК РФ) [22], т.е. его родительские права ограничены определенным перечнем. Таким образом, при изучении вопроса о родительских правах при раздельном проживании родителей важным является вопрос об объеме родительских прав.

Ребенок может пережить стресс, когда родители разводятся и не будут больше жить вместе. В таких ситуациях ребенок остается в трудном для своего развития положении, это может наложить отпечаток на душевном состоянии. Зачастую родители продолжают жить вместе против своей воли, только ради ребенка, о чем ребенок узнает позже, когда подрастет.

Может ли порядок общения родителей с ребенком быть равным для каждого родителя, а именно: 50/50, т.е. полгода ребенок живет с одним родителем, а полгода с другим или неделю у одного родителя, а неделю у другого, половину недели с одним родителем и половину с другим? Этот вопрос выясняют в суде участники процесса [8].

Разумно предположить, что равенство прав родителей не исключает установление такого порядка, однако, руководствуясь интересами ребенка, особенностями его психики, такой порядок нельзя признать соответствующим интересам последнего. Суды, как правило, при вынесении судебного решения такой регламент общения все-таки не устанавливают, однако при утверждении мирового соглашения не находят препятствий для его утверждения. Так, например, Канский городской суд Красноярского края

(дело №2-171/2014) утвердил мировое соглашение между родителями несовершеннолетнего (на момент вынесения решения возраст ребенка составлял 6 полных лет) о порядке осуществления родительских прав. Согласно п. 1.3 соглашения ребенок проживает с родителями поочередно; а в п. 2.3.1 установлено, что первую половину недели с понедельника по четверг ребенок проживает у матери, а вторую половину недели — с четверга по воскресенье - у отца. Также родители договорились о вопросах согласования внешнего вида ребенка, прическе и манерах одеваться. Данное мировое соглашение в значительной степени не учитывает интересы ребенка и определяет «порядок пользования ребенком», а не общения с ребенком родителей.

Обсуждение вопроса о порядке осуществления прав родителями достаточно часто в последнее время включает условие о выезде несовершеннолетнего с одним из родителей за пределы Российской Федерации [24]. Это требование в случае его удовлетворения вызывает немало сложностей, так как требует согласия второго родителя независимо от решения суда, например для получения виз. Чаше суды все-таки отказывают в удовлетворении требований о разрешении выезда за пределы России. Так, Заельцовский суд г. Новосибирска (дело №2-52/2014) сделал вывод о том, что вопрос дачи разрешений на выезд детей за границу без нотариального согласия одного из родителей может быть разрешен только по каждому конкретному случаю.

Поскольку при рассмотрении иска необходимо будет устанавливать страну выезда, срок пребывания, цель поездки, а также того, кто будет нести ответственность за жизнь и здоровье детей, охранять их права за пределами России. При этом место жительства детей решением этого же суда было определено с матерью. Сказанное позволяет говорить, что ситуация для истца нисколько не изменилась по состоянию на момент вступления решения в законную силу и до подачи иска в суд.

В статье 66 СК РФ установлено, что родитель, проживающий отдельно,

имеет права (но не обязанности) на общение с ребенком, на участие в его воспитании и решении вопросов получения им образования [3]. В то же время, согласно ст. 61 СК РФ, родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей. Таким образом, отдельно проживающий родитель имеет не только права, но и несет обязанности в отношении несовершеннолетнего ребенка. При рассмотрении искового заявления об определении порядка общения родителя с несовершеннолетним ребенком зачастую исследуются требования об определении места жительства ребенка и взыскании алиментов.

Интересно, что суды при вынесении решения не принимают во внимание факт неуплаты алиментов при определении порядка общения с ребенком как обстоятельство, свидетельствующее о неисполнении обязанности родителя по содержанию детей. В решении Ленинского районного суда г. Новосибирска (дела №2-1445/2012) указано, что суд установил факт ненадлежащего исполнения своих обязанностей отцом по содержанию сына, предупредил его о необходимости изменить свое отношение к содержанию сына и, руководствуясь положениями ст. 66 СК РФ, с учетом желания и обещания погасить задолженность по уплате алиментов (в размере около 100 тыс. руб.) установил порядок его общения с несовершеннолетним ребенком.

Заключение по существу спора, составленное органами опеки и попечительства в порядке ст. 78 СК РФ, как правило, носит формальный характер. Представители органов опеки и попечительства, участвуя в суде по спорам, связанным с воспитанием детей, нередко не владеют всей информацией по делу, а зачастую вообще не принимают участия в судебных заседаниях, обращаясь к суду с просьбой рассматривать дело в их отсутствие. Пользы от такого «обязательного» участия нет никакой. Однако, обращаясь к истории, а точнее, к редакции ст. 56 Кодекса о браке и семье РСФСР, становится видно, что изначально именно органы опеки и попечительства определяли порядок общения для родителей, кроме того, было установлено:

«Когда родители не подчиняются решению органа опеки и попечительства, последний вправе обратиться за разрешением спора в суд». На данном этапе органы опеки и попечительства не наделены таким правом и, как правило, родители, не прибегая к помощи данных органов, напрямую обращаются в суд. Акт о жилищно-бытовых условиях проживания несовершеннолетнего — это единственный документ, который представляют в суд исключительно органы опеки и попечительства [2].

Говоря о доказательствах, которые имеют значение для дела по спорам рассматриваемой категории, следует отметить, что ключевое значение имеет заключение судебной психолого-педагогической экспертизы, проведение которой занимает много процессуального времени, влечет издержки для сторон. Места проведения таких экспертиз законом не определены, методики и способы каждый эксперт определяет самостоятельно. Как результат, заключение судебной психолого-педагогической экспертизы содержит описание множества методик, имеющих прикладное значение и не всегда корректные и последовательные выводы, которые нуждаются в разъяснении специалиста [3].

Решение, постановленное судом, в редких случаях удовлетворяет обе стороны, и после процедуры обжалования наступает неизбежная стадия исполнения судебного решения, что влечет за собой новые судебные разбирательства, но уже в расширенном составе — с привлечением представителей Службы судебных приставов.

Для обоих родителей существует определенная законом обязанность не препятствовать друг другу в осуществлении родительских прав и строго соблюдать решение суда. Таким образом, родитель, с которым ребенок проживает, обязан соблюдать установленный судом порядок общения и в соответствии с ним обязан передать ребенка родителю, проживающему отдельно, а тот обязан вернуть ребенка по месту его постоянного жительства в соответствии с тем же порядком. В противном случае действие родителя может быть квалифицировано как злоупотребление правом.

Поэтому, нарушая установленный порядок общения с ребенком, родитель, проживающий отдельно, не только не исполняет решение суда или условия соглашения, но и нарушает права и интересы ребенка, а также родителя, с которым последний проживает.

Систематическое неисполнение порядка общения с ребенком может совершаться исключительно в форме умысла, при этом родитель ясно осознает, что таким поведением причиняет вред своему ребенку. Разумеется, речь не идет о ситуациях, когда родитель по уважительной причине (болезнь, командировка и др.) не может выполнять определенный судом порядок осуществления родительских прав [4].

Интересной представляется следующая ситуация, когда суд определил порядок осуществления родительских прав отцу троих детей следующим образом: по одному дню в неделю с каждым ребенком, а затем еще один день - совместно со всеми детьми. Однако установленный регламент общения отца с детьми оказался трудноисполнимым и не очень удобным в применении, и он решил исполнять его по своему усмотрению с учетом желания и занятости, полагая, что имеет на это право (решение Советского районного суда г. Новосибирска дело № 2-907). В связи с этим мать детей, возражая против такого произвольного исполнения судебного решения, обратилась в суд с заявлением о прекращении исполнительного производства. Судебные приставы-исполнители ошибочно полагали, что взыскатель (отец) вправе требовать исполнения решения с должника (матери) в полном объеме, но при этом сам не обязан исполнять решение суда, так как судом не возложено на него никаких обязанностей.

Обратившись к анализу норм Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ), можно заметить, что термин «интересы ребенка» является одним из наиболее употребляемых.

Нечаева А.М. в научной статье «Интересы ребенка как объект семейно-правовой защиты» подсчитала, что данный термин упоминается применительно к различным правовым ситуациям более 40 раз. Таким

образом, «интересы ребенка» пронизывают всю сферу отношений, связанных с правовым положением ребенка в семье» [20].

Например, интересы ребенка упоминаются:

**интересы
ребенка**

- при перечислении его прав (ч.2 п.2 ст. 54, ч. 1 п.1 ст. 56 СК РФ);
- как ориентир для деятельности органов опеки и попечительства, на которых государство возложило защиту несовершеннолетних (ст. 121 СК РФ);
- при решении вопроса о целесообразности устройства ребенка в семью, заменяющую родительскую, – под опеку (попечительство), на усыновление в приемную семью (п. 1 ст. 145, п. 1, 3 ст. 124, п. 2 ст. 131 СК РФ);
- при рассмотрении вопроса о признании брака несовершеннолетнего недействительным (п. 2 ст. 29 СК РФ);
- в правилах, относящихся к судебному процессу по расторжению брака (п.1 ст. 23, п.2 ст. 24 СК РФ);
- при разрешении судом споров о воспитании (п. 3 ст. 65, ч.1 п. 3 ст. 67, ч.2 п.1 ст. 68, п. 4 ст.72 СК РФ);
- в случае необходимости заслушать мнение несовершеннолетнего по вопросу, который затрагивает его интересы (ст. 57 СК РФ);
- при изменении имени, фамилии несовершеннолетнего (п. 1 ст. 59 СК РФ);
- при записи усыновителя в качестве родителя (ст. 136 СК РФ);
- при восстановлении родительских прав (п. 4 ст. 72 СК РФ);
- при определении имущественных долей при разделе общего имущества супругов (п. 2 ст. 39 СК РФ)

Рис.6. Интересы ребенка

Это далеко неполный перечень прямых ссылок на интересы ребенка в тексте СК РФ. Однако надо понимать, что кроме прямого указания, есть и косвенные отсылки (то есть они подразумеваются) в иных статьях.

Такое широкое употребление термина «интересы ребенка» связано с тем, что законодатель исходит из принципа приоритетной защиты прав и законных интересов несовершеннолетних, предусматривает особые меры их охраны и защиты.

Примечательно, что несмотря на то, что перечень интересов ребенка в семейно-правовой сфере достаточно внушительный, в законодательстве не закреплены прямо их признаки, то есть может сложиться впечатление, что они в принципе не поддаются определению. Однако это не так. Для того, чтобы выявить сущность интересов ребенка, целесообразно обратиться к международно-правовым актам, где впервые они получили свое закрепление [5].

Преамбула к Конвенции о правах ребенка 1989 года закрепляет положение, что ребенку для полного и гармоничного развития его личности необходимо расти в семейном окружении, в атмосфере счастья, любви и понимания. Соответственно, на государств-участников ложится обязанность по обеспечению максимально возможной степени выживания и здорового развития ребенка [11].

Положения международного права повлияли на многие национальные кодексы, в том числе на СК РФ 1995 года. Например, в п. 3 ст. 1 СК РФ, который закрепляет основные начала семейного законодательства, развитие несовершеннолетних названо объектом защиты его интересов. Это положение находит свое отражение в конкретных статьях СК РФ. Например, ч.2 ст. 63 СК РФ возлагает на родителей обязанность заботиться о физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей. Таким образом, можно сделать вывод, что основу интересов ребенка составляет его развитие.

Хотя вопросы обеспечения прав и интересов детей достаточно широко освещены в доктринальной литературе, и попытки определения понятия интересы ребенка были предприняты в большом количестве научных трудов, унифицированный подход к данной правовой категории до сих пор не выработан.

Интересной представляется авторская концепция интересов ребенка, предложенная Шолгиной О.И. в ее диссертационном исследовании. Согласно данной концепции, под интересами ребенка следует понимать оптимальные и объективно обоснованные условия проживания, содержания и воспитания ребенка, обеспечивающие его физическое, психическое, нравственное и духовное развитие [32].

Отметим, что традиционно содержание интересов ребенка раскрывается с точки зрения осуществления родительских прав и обязанностей, а также сквозь призму процессуальных особенностей рассмотрения судами споров, связанных с воспитанием детей.

В свою очередь, согласно ст. 47 СК РФ права и обязанности родителей на происхождении детей от родителей, удостоверенном в установленном законом порядке. При этом отметим, что родительское правоотношение возникает между ребенком и каждым из родителей.

Родительским правам и обязанностям присущи определенные особенности. Так, родители наделены равными правами и несут одинаковые обязанности в отношении своих детей, не имеет значения, ребенок родился в зарегистрированном браке или нет, признано отцовство в добровольном или судебном порядке [4].

Согласно п. 1 ст. 65 СК РФ при осуществлении прав и обязанностей родителями должен соблюдаться приоритет интересов ребенка. Данная норма носит принципиальное значение, потому что возможны ситуации, когда интересы родителей противоречат интересам ребенка.

Отметим ещё одну особенность родительских прав и обязанностей: согласно п.1 ст. 63 СК РФ родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами, исключение составляют ситуации, когда нарушаются интересы ребенка [4].

Семейное законодательство не только закрепляет права родителей, но и накладывает на них определенные обязанности: по воспитанию и образованию детей (ст. 63 СК РФ), по защите прав и интересов детей (ст. 64 СК РФ). Таким образом, осуществление родительских прав одновременно является и исполнением родительских обязанностей.

Рассмотрим закрепленные в российском семейном законодательстве права и обязанности родителей:

- Родители имеют права и несут обязанность по воспитанию своих детей (п. 1 ст. 63 СК РФ);
- Родители наделены преимущественным правом на воспитание своих детей перед всеми другими лицами, включая близких родственников ребенка (п. 1 ст. 63 СК РФ);
- Родители обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом,

духовном и нравственном развитии своих детей (п. 1 ст. 63 СК РФ). При этом родителям запрещается причинять вред психическому и физическому здоровью своих детей и их нравственному развитию (п. 1 ст. 65 СК);

- Родители обязаны обеспечить получение детьми общего образования (п. 2 ст. 63 СК РФ);

- С учетом мнения детей родители имеют право выбор образовательного учреждения и формы обучения детей до получения ими общего образования (п. 2 ст. 63 СК РФ);

- Родители вправе и обязаны защищать права и законные интересы своих детей без специальных полномочий на это (п. 1 ст. 64 СК РФ);

- Родители вправе требовать возврата своего ребенка от любого лица, удерживающего его у себя на не законных основаниях (п. 1 ст. 68 СК РФ);

- Проживающий отдельно от ребенка родитель имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования, а родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать реализации этого права (п. 1 ст. 66 СК РФ);

- Проживающий отдельно от ребенка имеет право на получение информации о нем из воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других (п. 4 ст. 66 СК РФ).

Отметим, что в соответствии с ныне действующим семейным законодательством родители не только обязаны воспитывать своих детей, они наделены таким правом. Это нововведение относительно действовавшего ранее Кодекса о браке и семье РСФСР, который в статье 52 предусматривал только соответствующую обязанность.

Не стоит забывать, что ребенок все видит и чувствует. Прежде чем заводить ребенка, нужно оценить материальное положение и желание. Такой процесс, как развод и раздельное проживание родителей плохо сказывается на ребенке, так как мать и отец являются примером для него. Самое главное для ребенка – это забота, любовь и нежность родителей.

Как мы указывали, родители владеют преимущественным правом

лично воспитывать своих детей. Они свободны в выборе методов и способов воспитания, однако при этом должны исходить из интересов ребенка, общества и государства. В свою очередь государство должно принимать меры по оказанию помощи родителям и другим лицам, воспитывающим детей.

Воспитывая своего ребенка, родители обязаны заботиться о его здоровье и всестороннем развитии (физическом, психическом, нравственном, духовном).

Очевидно, что важнейшей предпосылкой всестороннего развития личности ребенка является крепкое здоровье. Конституция Российской Федерации признает за каждым человеком право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ч. 1 ст. 41) [8]. Медицинская помощь в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения оказывается детям бесплатно. Кроме того, охрана здоровья детей обеспечивается охраной окружающей среды, созданием благоприятных условий быта, отдыха, воспитания и обучения, предоставлением детям доступной медико-социальной помощи.

Неисполнение либо ненадлежащее исполнение родителями обязанностей по воспитанию детей, не проявление заботы о детях может повлечь за собой семейно-правовую (ограничение либо лишение родительских прав при недостойном поведении родителей), гражданско-правовую (ответственность родителей и лиц, их заменяющих, за вред, причиненный несовершеннолетними детьми), административную (ответственность родителей и лиц, их заменяющих, за невыполнение обязанностей по воспитанию и обучению детей) и уголовную ответственность за неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего [23].

Образование, как мы уже отмечали, является неотъемлемой частью процесса воспитания ребенка [5]. Так, согласно п. 4 ст. 43 Конституции Российской Федерации и п. 2 ст. 63 СК РФ родители или лица, их

заменяющие, обеспечивают получение детьми основного общего образования. Государство гарантирует общедоступность и бесплатность дошкольного, основного школьного и среднего профессионального образования. Данная норма закреплена в п. 2 ст. 43 Конституции Российской Федерации.

Согласно п. 2 ст. 63 СК РФ родители, исполняя обязанность по получению детьми основного общего образования, имеют право выбора образовательного учреждения и формы обучения детей с учетом их мнения. Эта норма основана на положениях Декларации прав человека о приоритетном праве родителей в выборе вида образования для своих малолетних детей. Следует сказать, что аналогичная норма содержится в Федеральном законе от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» [26].

Таким образом, где и в какой форме ребенок получит образование (очно или заочно, в форме самообразования, экстерната, семейного образования).

При этом, однако, необходимо учитывать требования ст. 10 Закона «Об образовании в Российской Федерации» о том, что избранная форма образования должна соответствовать единому государственному образовательному стандарту [1].

Отметим, что учитывать мнение ребенка при выборе учебного заведения и формы обучения обязательно независимо от его возраста. При этом в случае противоречия желания ребенка его интересам либо невозможности их выполнения в силу объективных причин, законодатель оставляет решение данного вопроса на усмотрение родителей.

Например, ребенок хочет обучаться в частной школе, где учатся его друзья, однако семья недостаточно материально обеспечена.

Важно понимать, что закрепленные семейным законодательством права родителей по защите прав и законных интересов ребенка соотносятся с правом ребенка на защиту своих прав и законных интересов [25].

Будучи законными представителями своих детей, родители защищают их права и законные интересы в отношениях с физическим и юридическими лицами, в административных и судебных органах [13].

Исключением из правила, предусмотренного п. 1 ст. 64 СК РФ, являются случаи, когда между интересами родителей и детей имеются противоречия. В таких ситуациях родители не вправе представлять интересы ребенка в силу нормы п. 2 ст. 64 СК РФ. При наличии разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей [29].

С учетом изложенного представляется возможным сделать некоторые выводы о необходимости совершенствования семейного законодательства по вопросам, касающимся порядка осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно:

- иск о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно, должен рассматриваться либо одновременно, либо после определения судом места жительства несовершеннолетнего для надлежащего понимания, кто из родителей является отдельно проживающим;

- определение места жительства ребенка с одним из родителей должно означать, что с этого момента объем родительских прав меняется. Определение места жительства ребенка с одним из родителей означает, что правовой статус родителя, с которым проживает ребенок, отличается (не равен) статусу родителя, который проживает отдельно и с учетом этого устанавливается порядок участия каждого родителя в воспитании ребенка;

- в случае неуплаты родителем, проживающим отдельно, алиментов без уважительной причины длительное время (от шести месяцев и более), т.е. при ненадлежащем исполнении родительской обязанности по содержанию ребенка, суд вправе на определенный срок лишить родителя, проживающего отдельно от ребенка, права на общение с ним;

- органы опеки и попечительства в процессе рассмотрения судами дел о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим

отдельно (и определения места жительства ребенка с одним из родителей), представляют в суд по запросу акт о жилищно-бытовых условиях без дачи заключения по делу и не участвуют в деле;

- необходимо установить обязательное проведение судебной психолого-педагогической экспертизы только в отношении детей, не достигших 10-летнего возраста, с обязанностью возмещения расходов обоими родителями в равных частях. В отношении несовершеннолетних детей, достигших 10-летнего возраста, суд вправе обязать родителей представить психолого-педагогическое исследование и заслушать мнение ребенка в суде.

Заключение

Отношения между родителями и детьми являются естественными и законными и отражают наиболее характерные черты семейных отношений. Поэтому исследование таких вопросов имеет первостепенное значение для разработки доктрин/концепций семейного права. Тем не менее, концепция родительских отношений недостаточно развита и представляет собой серьезную проблему, ведущую к множеству сложных вопросов семейного права как в теории, так и на практике. В последние годы все больше внимания уделяется проблемным законодательным и процедурным вопросам в делах, связанных с семьей, и судебных решениях, касающихся процесса и последствий развода и прекращения родительских прав.

Ребенок – лицо, не достигшее совершеннолетнего возраста, т.е. 18 лет.

Это определение дано в Конвенции ООН о правах ребенка. Российская Федерация присоединилась к ней в 1990 году. Обязанностью РФ явилось приведение в соответствие с Конвенцией действующего СК. В Конституции РФ и Семейном Кодексе появились правовые нормы, касающиеся несовершеннолетних детей. Ребенок стал субъектом права, это произошло впервые в истории России.

Семь статей в Семейном Кодексе посвящены правам ребенка. Их

можно разделить на два сектора: личные права ребенка и имущественные права. Кроме этого, в СК РФ прописаны положения о том, что все дети равны, в браке они рождены или нет, роли не играет, равны родные дети и те, которые усыновлены.

Ребенок получает права с момента рождения. Определение дееспособности ребенка дается в Гражданском Кодексе РФ и Семейном Кодексе РФ.

Конвенция о правах ребенка гласит о том, что государство должно уважительно относиться к правам детей и обеспечивать их, не допуская дискриминации. Все дети имеют права, это не зависит от расовой, религиозной принадлежности, убеждений, происхождения, социального статуса. Семейное право в РФ обеспечивает права несовершеннолетних детей, рефератов на эту тему достаточно.

Правоотношение между ребенком и родителем возникает на основе юридического факта - рождения ребенка в зарегистрированном браке. Согласно статье 48 СК РФ происхождение ребенка от матери может устанавливаться на основании документов медицинского учреждения, где проходили роды.

Представляется возможным сделать некоторые выводы о необходимости совершенствования семейного законодательства по вопросам, касающимся порядка осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно:

- иск о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно, должен рассматриваться либо одновременно, либо после определения судом места жительства несовершеннолетнего для надлежащего понимания, кто из родителей является отдельно проживающим;
- определение места жительства ребенка с одним из родителей должно означать, что с этого момента объем родительских прав меняется. Определение места жительства ребенка с одним из родителей означает, что правовой статус родителя, с которым проживает ребенок, отличается (не

равен) статусу родителя, который проживает отдельно и с учетом этого устанавливается порядок участия каждого родителя в воспитании ребенка;

- в случае неуплаты родителем, проживающим отдельно, алиментов без уважительной причины длительное время (от шести месяцев и более), т.е. при ненадлежащем исполнении родительской обязанности по содержанию ребенка, суд вправе на определенный срок лишить родителя, проживающего отдельно от ребенка, права на общение с ним;

- органы опеки и попечительства в процессе рассмотрения судами дел о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно (и определения места жительства ребенка с одним из родителей), представляют в суд по запросу акт о жилищно-бытовых условиях без дачи заключения по делу и не участвуют в деле;

- необходимо установить обязательное проведение судебной психолого-педагогической экспертизы только в отношении детей, не достигших 10-летнего возраста, с обязанностью возмещения расходов обоими родителями в равных частях. В отношении несовершеннолетних детей, достигших 10-летнего возраста, суд вправе обязать родителей представить психолого-педагогическое исследование и заслушать мнение ребенка в суде.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Азарова, Е. Г. Конституционные гарантии социального обеспечения детей / Е. Г. Азарова // Журн. рос. права. - 2015. - № 2. - С. 65-81.
2. Андреева Л.С. Историко-правовой аспект осуществления родительских прав // Евразийский юридический журнал. 2016. № 2.
3. Бледный С.Н., Волкова М.А. История правовопознания: психологическая теория права Л.И. Петраржицкого. Рос. Акад. Естеств. Наук, Отд-ние «Сослов. и нац. традиции», Моск. ин-т коммун. хоз-ва и стр-ва. Москва, 2016.
4. Величкова, О. И. Совершенствование семейного законодательства по вопросам медиации / О. И. Величкова // Актуал. проблемы рос. права. - 2017. - № 5. - С. 50-55.
5. Вологодина, И. В. Права ребенка жить и воспитываться в семье / И. В. Вологодина, Ю. Ю. Гурова // Вестн. образоват. консорциума Среднерус. ун-та. Сер. Гуманитар. науки. - 2016. - № 6. - С. 7-9.
6. Гольяпина, И. Ю. Право несовершеннолетнего ребенка на содержание родителями и административная ответственность за его нарушение / И. Ю. Гольяпина // Вестн. Сибир. ин-та бизнеса и информ. технологий. - 2016. - № 4. - С. 87-91.
7. Гриневич И.М. Права и обязанности родителей в отношении детей. Осуществление родительских прав // Молодой ученый. — 2016. — №10. Т.2. — С. 152-154.
8. Давыдова, Ю. Х. Современное состояние правовых институтов по защите прав несовершеннолетних детей в России / Ю. Х. Давыдова // Ист. и соц.-образоват. мысль. - 2015. - № 6-2. - С. 201-203.
9. Каймакова, Е. В. Самозащита прав несовершеннолетних граждан в семейном законодательстве: актуальные вопросы теории и практики / Е. В. Каймакова // Изв. Юго-Запад. гос. ун-та. Сер. История и право. - 2017. - № 3.

- С. 48-53.

10. Козаева А. Т. Обеспечение прав ребенка в РФ: проблемы и пути их решения / А. Т. Козаева // Современ. о-во и власть. - 2017. - № 3. - С. 143-146.

11. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // [Электронный ресурс]: доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс»

12. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // [Электронный ресурс]: официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 01.08.2014 (дата обращения: 24.04.2020).

13. Корочкина, О. И. Особенности реализации конституционного права на социальное обеспечение женщин и детей / О. И. Корочкина // Международ. журн. гуманитар. и естеств. наук. - 2017. - № 3. - С. 51-53.

14. Кравчук, Н. В. Наилучшие интересы ребенка: содержание понятия и его место в семейном законодательстве России / Н. В. Кравчук // Актуал. проблемы рос. права. - 2017. - № 5. - С. 97-103.

15. Краснова, Т. В. Защита прав детей и родителей в трансграничных семейных отношениях: проблемы теории и практики / Т. В. Краснова // Вестн. Тюмен. гос. ун-та. Соц.-эконом. и прав. исслед. - 2015. - № 2. - С. 111-117.

16. Лебединская, В. П. Семейная медиация как новый для Российской Федерации способ защиты прав и интересов детей / В. П. Лебединская // Вестн. Ессентук. ин-та упр., бизнеса и права. - 2017. - № 14. - С. 42-48.

17. Мальцев В.А. Право как нормативно-деятельностная система // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2018. № 2. С. 16.

18. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.) // Ведомости Верховного Совета СССР // 1976. № 17.

19. Молчаков, А. В. Некоторые сложности защиты семейного права и основные проблемы правоотношений между родителями и детьми / А. В. Молчаков // Ист. и соц.-образоват. мысль. - 2016. - № 5-1. - С. 116-122.

20. Нечаева А.М. Интересы ребенка как объект семейно-правовой защиты // Государство и право. – 2016. – № 1.– С. 77.

21. Основные принципы, касающиеся роли юристов (приняты восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, Гавана, 27 августа - 7 сентября 1990 г.) // Собрание международных документов «Права человека и судопроизводство» // OSCE. Poland.

22. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // [Электронный ресурс]: официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 24.04.2020).

23. Серебрякова, А. А. Защита имущественных прав детей / А. А. Серебрякова // Ист. и соц.-образоват. мысль. - 2017. - № 2-1. - С. 105-110.

24. Стародумова С.Ю. О соотношении мер защиты и мер ответственности в гражданском праве. В сборнике: Основные проблемы и тенденции развития в современной юриспруденции // Сборник научных трудов по итогам международной научно-практической конференции. 2015. С. 40-42.

25. Товкач, А. Л. Актуальные проблемы защиты прав несовершеннолетних средствами прокурорского надзора в исполнительном производстве / А. Л. Товкач // Проблемы науки. - 2016. - № 7. - С. 35-39.

26. Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // [Электронный ресурс]: доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

27. Черкасова, И. А. Защита материнства и детства в российском

семейном праве: теория и практика / И. А. Черкасова, Т. В. Ткаченко // Культура. Наука. Интеграция. - 2015. - № 3. - С. 21-32.

28. Шиловская А.Л. Медиация как способ внесудебного разрешения семейных споров. // Вестник Московского университета им. С.Ю. Витте. Серия 2: Юридические науки. 2017. № 2(3). С. 41-45.

29. Шиловская А.Л. Личные неимущественные права несовершеннолетних // В сборнике: Актуальные вопросы юриспруденции Сборник научных трудов по итогам международной научно-практической конференции. 2016. С. 61-63.

30. Шиловская А.Л. Имущественные права несовершеннолетних // В сборнике: Теория и практика современной юридической науки сборник научных трудов по итогам международной научно-практической конференции. 2016. С. 72-74.

31. Шиловская А.Л. Проблемы совершенствования института лишения родительских прав // В сборнике: Инновационное развитие России: условия, противоречия, приоритеты. Материалы IX Международной научной конференции. В 3-х частях. Ответственные редакторы Ю.С. Руденко, А.В. Семенов. 2017. С. 322-328;

32. Шолгина О.И. Интересы ребенка как объект семейно-правового спора: автореф. дис. канд. юрид. наук. – М., 2018. – 28 с.