

Л. М. Пчелинцева

Семейное право России

Учебник для вузов

Рекомендовано

*Министерством общего и профессионального
образования Российской Федерации
в качестве учебника для студентов
высших учебных заведений, обучающихся
по специальности «Юриспруденция»*

3-е издание,
переработанное и дополненное



Издательство НОРМА
Москва, 2004

УДК 347.61/.64(075.8)
ББК 67.404.4я73
П92

Сведения об авторе

Людмила Михайловна Пчелинцева — профессор, заведующая кафедрой гражданско-правовых дисциплин Международного независимого эколого-политологического университета, профессор кафедры гражданского права Военного университета, кандидат юридических наук. Специалист в области жилищного, гражданского и семейного права, автор ряда учебных изданий и комментариев.

Рецензент — доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации **Г. И. Загорский**.

Пчелинцева Л. М.

П92 Семейное право России: Учебник для вузов. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2004. — 688 с.

ISBN 5-89123-768-7

В учебнике, подготовленном на основе Семейного кодекса РФ, использовано семейное законодательство субъектов Российской Федерации и зарубежных стран, учтены материалы судебной практики и правоприменительной деятельности, представлены теоретические взгляды по проблемам семейного права.

В издании освещаются все основные вопросы курса семейного права, изучаемого на юридических факультетах высших учебных заведений. Особое внимание уделено новеллам семейного законодательства: брачному договору, соглашению об уплате алиментов, судебному порядку усыновления детей и др.

При подготовке третьего издания учебника учтены положения нового Гражданского процессуального кодекса РФ, а также изменения, внесенные в семейное законодательство Российской Федерации в 2002—2003 гг.

Для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов и факультетов, адвокатов, работников органов местного самоуправления и загса, а также широкого круга читателей, интересующихся семейным правом.

ISBN 5-89123-768-7

© Л. М. Пчелинцева, 2003

© ООО «Издательство НОРМА», 2003

Содержание

Глава 1. Понятие и предмет семейного права

§ 1. Предмет и метод семейного права.....	1
1.1. Предмет семейного права.....	1
1.2. Метод семейного права.....	12
§ 2. Основные начала (принципы) семейного права.....	20
§ 3. Система и источники семейного права.....	32
3.1. Система семейного права.....	32
3.2. Источники семейного права.....	33
§ 4. Основания применения к семейным отношениям гражданского законодательства и норм международного права.....	48
4.1. Применение к семейным отношениям гражданского законодательства.....	48
4.2. Применение к семейным отношениям норм международного права.....	54
§ 5. Осуществление и защита семейных прав.....	57
5.1. Осуществление семейных прав.....	57
5.2. Защита семейных прав.....	59
§ 6. Сроки исковой давности в семейном праве.....	70
<i>Контрольные вопросы.....</i>	<i>74</i>
<i>Рекомендуемая литература.....</i>	<i>76</i>

Глава 2. Понятие брака. Условия и порядок его заключения. Недействительность брака

§ 1. Понятие брака по семейному праву.....	80
§ 2. Условия заключения брака. Препятствия к заключению брака.....	87
2.1. Условия заключения брака.....	87
2.2. Препятствия к заключению брака.....	95
§ 3. Медицинское обследование лиц, вступающих в брак.....	100
§ 4. Порядок заключения брака.....	104
§ 5. Недействительность брака.....	115
5.1. Основания и порядок признания брака недействительным.....	115
5.2. Лица, имеющие право требовать признания брака недействительным.....	123
5.3. Обстоятельства, устраняющие недействительность брака.....	126

5.4. Правовые последствия признания брака недействительным.....	129
<i>Контрольные вопросы.....</i>	134
<i>Рекомендуемая литература.....</i>	135

Глава 3. Прекращение брака

§ 1. Понятие и основания прекращения брака.....	138
§ 2. Расторжение брака в органах загса.....	145
2.1. Расторжение брака в органах загса по заявлению обоих супругов.....	145
2.2. Расторжение брака в органах загса по заявлению одного из супругов.....	148
§ 3. Расторжение брака в судебном порядке.....	151
3.1. Расторжение брака в судебном порядке при взаимном согласии супругов на расторжение брака.....	153
3.2. Расторжение брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака.....	156
3.3. Вопросы, разрешаемые судом при вынесении решения о расторжении брака.....	158
§ 4. Момент прекращения брака при его расторжении. Правовые последствия расторжения брака.....	161
4.1. Момент прекращения брака при его расторжении.....	161
4.2. Правовые последствия расторжения брака.....	164
§ 5. Восстановление брака в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим.....	166
<i>Контрольные вопросы.....</i>	168
<i>Рекомендуемая литература.....</i>	169

Глава 4. Права и обязанности супругов

§ 1. Личные неимущественные правоотношения между супругами.....	172
§ 2. Имущественные отношения между супругами.....	184
§ 3. Законный режим имущества супругов.....	185
3.1. Совместная собственность супругов как законный режим их имущества.....	185
3.2. Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов.....	190
3.3. Собственность каждого из супругов (раздельная собственность).....	193
3.4. Раздел общего имущества супругов.....	197
§ 4. Договорный режим имущества супругов.....	205
4.1. Понятие, форма и содержание брачного договора.....	205

4.2. Изменение и расторжение брачного договора.....	217
4.3. Признание брачного договора недействительным.....	220
§ 5. Ответственность супругов по обязательствам.....	223
<i>Контрольные вопросы.....</i>	<i>232</i>
<i>Рекомендуемая литература.....</i>	<i>235</i>

Глава 5. Права и обязанности родителей и детей

§ 1. Установление происхождения детей.....	238
1.1. Основание возникновения прав и обязанностей родителей и детей.....	238
1.2. Установление происхождения ребенка.....	239
1.3. Добровольное установление отцовства.....	244
1.4. Установление отцовства в судебном порядке.....	250
1.5. Правовые последствия добровольного или судебного установления отцовства.....	262
1.6. Запись родителей ребенка в книге записей рождений.....	264
1.7. Оспаривание отцовства (материнства).....	270
§ 2. Права несовершеннолетних детей.....	273
2.1. Личные неимущественные права несовершеннолетних детей.....	274
2.2. Имущественные права несовершеннолетних детей.....	294
§ 3. Права и обязанности родителей.....	302
3.1. Общая характеристика родительских прав и обязанностей.....	302
3.2. Осуществление родительских прав несовершеннолетними родителями.....	306
3.3. Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей.....	307
3.4. Права и обязанности родителей по защите прав и интересов детей.....	314
3.5. Право родителей на защиту родительских прав.....	318
3.6. Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.....	321
§ 4. Споры, связанные с воспитанием детей.....	323
4.1. Споры между родителями, связанные с воспитанием детей.....	323
4.2. Участие органа опеки и попечительства при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей.....	328
4.3. Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей.....	331
§ 5. Лишение родительских прав и их восстановление.....	333
5.1. Основания, порядок и правовые последствия лишения родительских прав.....	333
5.2. Восстановление в родительских правах.....	345

§ 6. Ограничение родительских прав и его отмена.....	349
6.1. Основания, порядок и правовые последствия ограничения родительских прав.....	349
6.2. Отмена ограничения родительских прав.....	353
6.3. Немедленное (досудебное) отобрание ребенка у родителей.....	354
<i>Контрольные вопросы</i>	356
<i>Рекомендуемая литература</i>	360

Глава 6. Алиментные обязательства членов семьи

§ 1. Общая характеристика алиментных обязательств.....	366
§ 2. Алиментные обязательства родителей и детей.....	367
2.1. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей.....	367
2.2. Обязанности родителей по содержанию нетрудоспособных совершеннолетних детей.....	381
2.3. Участие родителей в дополнительных расходах на детей.....	386
2.4. Обязанности совершеннолетних детей по содержанию родителей.....	387
2.5. Участие совершеннолетних детей в дополнительных расходах на родителей.....	391
§ 3. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов.....	392
3.1. Алиментные обязанности супругов.....	392
3.2. Алиментные обязанности бывших супругов.....	395
3.3. Размер алиментов, взыскиваемых на супругов и бывших супругов в судебном порядке.....	397
3.4. Освобождение супруга от обязанности по содержанию другого супруга или ограничение этой обязанности сроком.....	398
§ 4. Алиментные обязательства других членов семьи.....	399
§ 5. Соглашения об уплате алиментов.....	410
5.1. Субъекты алиментных соглашений.....	410
5.2. Форма соглашения об уплате алиментов.....	412
5.3. Порядок заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным соглашения об уплате алиментов.....	413
5.4. Содержание алиментного соглашения.....	417
5.5. Индексация размера алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов.....	419
§ 6. Порядок уплаты и взыскания алиментов.....	420
6.1. Основания взыскания алиментов в судебном порядке.....	420

Содержание	VII
6.2. Сроки обращения за алиментами.....	424
6.3. Взыскание алиментов до разрешения спора судом.....	425
6.4. Обязанность администрации организации по удержанию алиментов.....	428
6.5. Обращение взыскания на имущество лица, обязанного уплачивать алименты.....	435
6.6. Определение задолженности по алиментам.....	437
6.7. Основания освобождения от уплаты задолженности по алиментам.....	443
6.8. Недопустимость зачета и обратного взыскания алиментов.....	445
6.9. Индексация алиментов.....	446
6.10. Уплата алиментов в случае выезда лица, обязанного уплачивать алименты, в иностранное государство на постоянное жительство.....	447
6.11. Ответственность за несвоевременную уплату алиментов.....	449
§ 7. Изменение установленного судом размера алиментов и освобождение от их уплаты.....	452
§ 8. Прекращение алиментных обязательств.....	456
<i>Контрольные вопросы</i>	459
<i>Рекомендуемая литература</i>	464

Глава 7. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей

§ 1. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей.....	466
1.1. Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей.....	466
1.2. Формы устройства (воспитания) детей, оставшихся без попечения родителей.....	482
§ 2. Усыновление (удочерение) детей и его отмена.....	490
2.1. Понятие, условия и порядок усыновления (удочерения) детей.....	490
2.2. Основания, порядок и правовые последствия отмены усыновления.....	551
§ 3. Опекa и попечительство над детьми.....	562
3.1. Основания и порядок установления опеки и попечительства над детьми.....	562
3.2. Опекa и попечительство над детьми, находящимися в воспитательных, лечебных учреждениях и учреждениях социальной защиты населения.....	570
3.3. Права детей, находящихся под опекой (попечительством).....	579

3.4. Права детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях и учреждениях социальной защиты населения.....	589
3.5. Права и обязанности опекуна (попечителя) ребенка.....	600
§ 4. Приемная семья.....	610
4.1. Понятие и порядок образования приемной семьи.....	610
4.2. Содержание договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью.....	612
4.3. Права и обязанности приемных родителей.....	618
4.4. Права ребенка (детей), переданного на воспитание в приемную семью.....	622
4.5. Материальное обеспечение приемной семьи.....	627
<i>Контрольные вопросы.....</i>	628
<i>Рекомендуемая литература.....</i>	631

Глава 8. Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных лиц и лиц без гражданства

§ 1. Основания применения к семейным отношениям норм иностранного семейного права.....	635
§ 2. Правовое регулирование брака и развода с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.....	640
2.1. Заключение брака.....	640
2.2. Недействительность брака, заключенного на территории Российской Федерации или за ее пределами.....	649
2.3. Расторжение брака.....	651
§ 3. Правовое регулирование личных неимущественных и имущественных отношений супругов при наличии иностранного элемента.....	654
§ 4. Правовое регулирование личных неимущественных и имущественных отношений родителей и детей и других членов семьи при наличии иностранного элемента.....	657
§ 5. Правовое регулирование усыновления (удочерения) при наличии иностранного элемента.....	662
§ 6. Установление содержания и ограничение применения норм иностранного семейного права.....	670
6.1. Установление содержания норм иностранного семейного права.....	670
6.2. Ограничение применения норм иностранного семейного права.....	672
<i>Контрольные вопросы.....</i>	674
<i>Рекомендуемая литература.....</i>	676

Глава 1

Понятие и предмет семейного права

§ 1. Предмет и метод семейного права. § 2. Основные начала (принципы) семейного права. § 3. Система и источники семейного права. § 4. Основания применения к семейным отношениям гражданского законодательства и норм международного права. § 5. Осуществление и защита семейных прав. § 6. Сроки исковой давности в семейном праве.

§ 1. Предмет и метод семейного права

1.1. Предмет семейного права. Семейное право как отрасль права характеризуется особым предметом и методом правового регулирования.

В правоведении под *предметом правового регулирования* принято понимать совокупность единых по своей сущности общественных отношений, которые регулируются нормами данной отрасли права. Предмет правового регулирования отвечает на вопрос, что регулирует, на что воздействует та или иная отрасль права. В связи с этим анализ предмета семейно-правового регулирования должен включать, во-первых, раскрытие существа и наиболее важных особенностей общественных отношений, образующих в своей совокупности данный предмет, и, во-вторых, общую характеристику участников указанных отношений.

Семейное право как отрасль права регулирует определенный вид общественных отношений — семейные отношения, которые возникают из факта брака и принадлежности к семье. В семейных отношениях заключена одна из важнейших сторон жизни человека, здесь находят свою реализацию его существенные интересы. В то же время и семья влияет на жизнь общества, так как играет решающую роль в продолжении человеческого рода, в воспитании детей, в становлении личности. С учетом значимости семейных отношений для каждого человека и общества в целом они регулируются не только нормами морали, обычаями, религиозными установлениями, но и нормами

права, образующими обособленную сферу законодательства — семейное законодательство. Правовое регулирование семейных отношений направлено прежде всего на охрану прав и интересов членов семьи, на формирование между ними отношений, построенных на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности друг перед другом, на создание в семье необходимых условий для воспитания детей.

Современная семья является результатом многовекового исторического развития разноплановых отношений, связанных с браком и семьей. В социологическом смысле под семьей понимается «основанная на браке или кровном родстве малая группа, члены которой связаны между собой общностью быта, взаимной помощью, моральной и правовой ответственностью»¹ или «группа людей, состоящая из мужа, жены, детей и других близких родственников, живущих вместе»². Совместное проживание лиц и наличие у них взаимных прав и обязанностей признаются главными признаками семьи и в теории семейного права.

В связи с отсутствием в Семейном кодексе РФ (далее — СК)³ определения семьи и различным толкованием ее природы и характерных черт в ряде отраслей права (гражданском, жилищном, трудовом праве, праве социального обеспечения) предлагаемые в научной литературе определения семьи не всегда однозначны. В дореволюционном семейном праве семья, например, рассматривалась «как союз лиц, связанных браком, и лиц, от них происходящих... В основе семьи лежит физиологический момент, стремление к удовлетворению половой потребности. Этим определяется элементарный состав семьи, предполагающий соединение мужчины и женщины. Дети являются естественным последствием сожителства... Физический и нравственный склад семьи создается помимо права... Юридический элемент необходим и целесообразен в области имущественных отношений членов семьи»⁴. Эти рассуждения о сущ-

¹ Большой энциклопедический словарь / Под ред. А. М. Прохорова. М., 1997. С. 1082; Большой энциклопедический словарь / Гл. ред. А. М. Прохоров. М., 1991. Т. 2. С. 334.

² Словарь русского языка / Под ред. А. П. Евгеньевой. М., 1985. Т. IV. С. 76.

³ См.: Федеральный закон от 29 декабря 1995 г. № 222-ФЗ (с изм. и доп., внесенными федеральными законами от 15 ноября 1997 г. № 140-ФЗ, от 27 июня 1998 г. № 94-ФЗ и от 2 января 2000 г. № 32-ФЗ). Введен в действие с 1 марта 1996 г. // СЗ РФ. 1996. № 2. Ст. 16; 1997. № 46. Ст. 5243; 1998. № 26. Ст. 3014; 2000. № 2. Ст. 153.

⁴ Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М., 1995. С. 406.

§ 1. Предмет и метод семейного права

ности семьи подвергались критике в советском семейном праве, в частности Г. К. Матвеевым, рассматривавшим семью более широко, т. е. как основанное на браке или родстве объединение лиц, связанных между собой взаимными личными и имущественными правами и обязанностями, взаимной моральной и материальной общностью и поддержкой, рождением и воспитанием потомства, ведением общего хозяйства¹. В. А. Рясенцев выделял два понятия семьи: общее (социологическое) и специальное (юридическое). В социологическом понимании семья рассматривалась как «союз лиц, основанный на браке, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботы». В юридическом смысле семья определяется им как «круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание и призванными способствовать укреплению и развитию семейных отношений»².

В современной юридической литературе также не существует общепризнанного определения семьи. Так, А. М. Нечаева указывает, что «с точки зрения семейного права семья имеет свои отличительные особенности. Это, как правило, общность совместно проживающих лиц, объединенных правами и обязанностями, предусмотренными семейным законодательством»³. П. И. Седугиным дается понятие семьи как определенной совокупности (общности, группы) людей, по общему правилу родственников основанной на браке, родстве и свойстве, совместном проживании и ведении общего хозяйства, образующей естественную среду для благополучия ее членов, воспитания детей, взаимопомощи, продолжения рода⁴. Он же полагает, что назрела настоятельная необходимость законодательного закрепления понятия «семья», которое имело бы общеотраслевое значение. Однако И. М. Кузнецова подчеркивает, что отсутствие в СК общего определения семьи не случайность. Понятие семьи имеет социологический, а не правовой характер. В правовых актах понятие семьи связано с установлением круга членов семьи, образующих ее состав, и он определяется по-разному в зависимости от целей правового ре-

¹ См., напр.: *Матвеев Г. К.* Советское семейное право. М., 1985. С. 46—48.

² Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. М., 1982. С. 42—43.

³ *Нечаева А. М.* Семейное право: Курс лекций. М., 1998. С. 8.

⁴ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. М., 1997. С. 2.

гулирования в различных отраслях права. Поэтому включение определения понятия «семья» в СК и установление исчерпывающего перечня лиц, относящихся к членам семьи, может привести к нарушению их прав либо к необоснованному расширению круга членов семьи. Для правильного понимания часто употребляемых в СК терминов «семья», «член семьи» И. М. Кузнецова предлагает рассматривать семью (в юридическом смысле) как «круг лиц, связанных личными неимущественными и имущественными правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание в семью»¹.

Различные взгляды на понятие семьи, однако, в целом совпадают в признании ее, с одной стороны, своеобразным коллективом, основанным, как правило, на браке, члены которого совместно проживают и связаны родством, взаимными правами и обязанностями, а с другой стороны, как необходимого фактора развития цивилизованного общества. Семья является ни с чем не сравнимым общественным организмом, удовлетворяющим целый комплекс насущных человеческих потребностей (в рождении и воспитании детей, духовном общении, взаимной моральной и материальной поддержке членов семьи и т. п.), в связи с чем предусматриваются особые меры по ее покровительству и защите со стороны государства в действующем законодательстве (семейном, гражданском, уголовном и др.). Ценность семьи и ее особая роль в общественном развитии и формировании каждого человека признается мировым сообществом. Так, в международно-правовых документах в области прав человека (Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г., Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.) констатируется, что семья является естественной и основной ячейкой общества и имеет право на защиту со стороны общества и государства². Характерно, что данные положения зак-

¹ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. М., 1996. С. 10.

² См. ст. 16 Всеобщей декларации прав человека от 10 декабря 1948 г. (Действующее международное право / Сост. Ю. М. Колосов, Э. С. Кривчикова. М., 1997. Т. 2. С. 8); ст. 10 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г. (Там же. С. 14); ст. 23 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. (Там же. С. 29).

§ 1. Предмет и метод семейного права

реплены в конституционном законодательстве большинства развитых стран Европы. Так, в Конституции Италии семья понимается как естественный союз, основанный на браке¹, в Конституции Греции, более того, как основа сохранения и развития нации². Конституцией Ирландии особо оговорено, что «государство признает семью как естественный первоисточник и объединяющую основу общества, а также нравственный институт, обладающий неотъемлемыми и неотчуждаемыми правами, предшествующими всякому позитивному праву и высшими по отношению к нему». В этой связи «государство гарантирует защиту семьи, ее организацию и авторитет как необходимую основу социального порядка, незаменимую для процветания народа и государства»³.

Нормы международного права о семье нашли отражение и в новых конституциях стран — участниц СНГ. В частности, ст. 38 Конституции РФ провозглашает, что «материнство и детство, семья находятся под защитой государства». В ст. 32 Конституции Республики Армения, ст. 48 Конституции Республики Молдова, ст. 63 Конституции Республики Узбекистан установлено, что семья является естественной и основной ячейкой общества и имеет право на защиту со стороны общества и государства⁴. Конституция Республики Таджикистан (ст. 33) называет семью основой общества⁵.

Предметом регулирования семейного права является не семья как таковая, а существующие между ее членами отношения (семейные отношения). Однако не все они подвержены воздействию норм права (например: любовь, уважение, психологические, духовные связи и другие взаимные чувства супругов и других членов семьи). Многие семейные связи находятся под интенсивным воздействием нравственных представлений и норм морали. Поэтому вне сферы воздействия семейного законодательства остается довольно обширная область отношений между членами семьи, которые, исходя из их суще-

¹ См. ст. 29 Конституции Итальянской Республики // Конституции зарубежных государств. М., 1997. С. 249.

² См. ст. 21 Конституции Греции // Там же. С. 374.

³ Статья 41 (п. 1.1, 2) Конституции Ирландии // Конституции государств Европейского Союза / Под ред. Л. А. Окунькова. М., 1997. С. 351.

⁴ См.: Конституция Республики Армения // Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2 / Под ред. Я. А. Михалевой. М., 1997. С. ПО; Конституция Республики Молдова // Там же. С. 320; Конституция Республики Узбекистан // Там же. С. 460.

⁵ См.: Конституция Республики Таджикистан // Там же. С. 406.

ства, невозможно регламентировать законом. Семейное законодательство выделяет из общей массы отношений, существующих в семье, только те, которые подлежат правовому воздействию в силу их существа и особой значимости. Они и образуют в своей совокупности предмет семейного права.

В соответствии со ст. 2 СК *предметом регулирования семейного законодательства* являются: условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами, формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Таким образом, ст. 2 СК определен строго очерченный круг отношений в семье, подлежащих правовому регулированию. К ним относятся самые важные моменты семейной жизни, связанные с возникновением, реализацией и прекращением наиболее значимых прав и обязанностей членов семьи, требующих четкой правовой регламентации. Иные отношения в семье, прямо не предусмотренные законом, не входят в сферу действия семейного права.

Перечисленные в ст. 2 СК *семейные отношения* условно можно подразделить на *четыре основные группы* в соответствии со структурой СК. К *первой* из них относятся отношения, возникающие в связи со вступлением в брак, прекращением брака и признанием его недействительным (так называемые брачные отношения). Учитывая, что брак является основой семьи, семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак и, что немаловажно с точки зрения обеспечения прав и интересов членов семьи, — порядок прекращения брака и признания его недействительным. Во *вторую* группу включаются личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными). Примером таких отношений являются отношения супругов по поводу выбора рода занятий, места жительства, по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом или отношения, возникающие между родителями и детьми по воспитанию и образованию детей. Личные неимущественные и имущественные отношения между другими родственниками и иными лицами (дедушками, бабушками, родными братьями и сестрами, фак-

§ 1. Предмет и метод семейного права

тическими воспитателями и воспитанниками и др.) могут регулироваться только в пределах и случаях, предусмотренных семейным законодательством, что позволяет выделить их в отдельный блок, т. е. в *третью* группу. Так, СК устанавливает право ребенка на общение с бабушкой, дедушкой, братьями, сестрами и другими родственниками (личные отношения), обязанности дедушки и бабушки по содержанию внуков, обязанности пасынков и падчериц по содержанию отчима и мачехи (имущественные отношения). *Четвертую*, достаточно большую и важную группу составляют отношения, возникающие в связи с устройством в семью детей, оставшихся без попечения родителей (в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах, признания родителей недееспособными, болезни родителей, длительного отсутствия родителей, уклонения родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, а также в других случаях отсутствия родительского попечения). Такие отношения возникают в связи с усыновлением детей, установлением над ними опеки и попечительства, принятием детей на воспитание в приемную семью.

Как видим, СК охватывает довольно обширную область семейных отношений. Вместе с тем, учитывая их специфику, вмешательство государства сведено до разумного минимума со значительным расширением сферы договорного регулирования (брачный договор супругов, соглашение об уплате алиментов).

По юридической природе *семейные отношения*, регулируемые семейным законодательством, могут быть *личными и имущественными*. Личные (неимущественные) отношения возникают при вступлении в брак и при прекращении брака, при выборе супругами фамилии при заключении и расторжении брака, при решении супругами вопросов материнства и отцовства, воспитания и образования детей и других вопросов жизни семьи. К ним относятся также отношения, возникающие в связи с реализацией ребенком права жить и воспитываться в семье, на общение с родителями и другими родственниками, права на защиту его прав и законных интересов и др. Личные (неимущественные) отношения между членами семьи, таким образом, весьма многообразны, разноплановы, но подвержены правовому воздействию лишь в главных, основных моментах. Имущественные отношения как предмет регулирования семейным законодательством по своему объему занимают большое

место. Это отношения между супругами по поводу их общего и раздельного имущества, алиментные обязательства супругов (бывших супругов), алиментные обязательства родителей и детей, а также других членов семьи (дедушек, бабушек, внуков, родных братьев и сестер). В семейном праве, как указывают большинство авторов, личные отношения имеют приоритетный характер, так как имущественные отношения всегда связаны с ними и вытекают из них¹. Личные отношения во многом определяют содержание норм, регулирующих имущественные отношения. Имущественные отношения в семье хотя и имеют важное значение, производны от личных, так как возникают лишь при наличии последних и призваны обслуживать их.

Вышесказанное позволяет сделать вывод о том, что семейное право имеет свой собственный предмет регулирования — личные (неимущественные) и имущественные отношения, — отличный от предмета регулирования других отраслей права (в частности, гражданского права).

Исследования правоведов на протяжении последних десятилетий позволили выявить следующие *специфические черты отношений, регулируемых семейным законодательством (семейных правоотношений)*²:

1) субъектами семейных отношений могут быть только граждане;

2) семейные правоотношения (как личные, так и имущественные) возникают из своеобразных юридических фактов: брака, родства, материнства, отцовства, усыновления, принятия ребенка на воспитание в приемную семью (а для гражданского права характерны такие юридические факты, как договоры и иные сделки, деликты, судебные решения, акты государственных органов и органов местного самоуправления), т. е. для семейного права в большей мере, чем для других отраслей права, характерны юридические факты-состояния, хотя СК допускает возникновение семейных прав и обязанностей и из таких юридических фактов, как договор (брачный договор,

¹ См., напр.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. С. 10; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 9; Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 10.

² См., напр.: Ворожейкин Г. М. Семейные правоотношения в СССР. М., 1972. С. 53; Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. М., 1996. С. 403—404; Матвеев Г. К. Указ. соч. С. 34—35; Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 10.

§ 1. Предмет и метод семейного права

соглашение между родителями об уплате алиментов на ребенка), т. е. свойственных гражданскому праву;

3) семейные отношения, как правило, являются длящимися и связывают между собой не посторонних людей (как в гражданском праве), а близких: супругов, родителей и детей, других родственников (родных братьев и сестер, дедушек, бабушек, внуков);

4) для семейных отношений характерны строгая индивидуализация их участников, их незаменимость в данных отношениях другими лицами, в том числе и иными членами семьи, и, как следствие этого, неотчуждаемость семейных прав и обязанностей. Семейные права и обязанности являются «внеоборотными», непередаваемыми ни в порядке универсального правопреемства, ни по соглашению сторон, т. е. их нельзя продать, подарить, завещать, уступить другому лицу и т. д. Например, алиментные обязательства членов семьи (ст. 80, 85, 87, 89, 90 СК) не могут быть возложены на других лиц. Гражданские же права и обязанности по общему правилу отчуждаемы, их можно передать другому лицу возмездно или безвозмездно;

5) по содержанию семейные отношения являются преимущественно личными и лишь затем имущественными. Причем имущественные отношения в семейном праве всегда и непосредственно связаны с личными и как бы вытекают из них, тогда как в гражданском праве преобладают имущественные отношения (право собственности, обязательственные правоотношения и др.). Кроме того, имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, выражают по своей сущности имущественную обособленность их участников, их имущественно-распорядительную самостоятельность, автономию воли, эквивалентность связей (товарно-денежные отношения). Напротив, имущественные отношения в семье — это прежде всего отношения общности имущества супругов, отношения детей и родителей по совместному владению и пользованию имуществом друг друга, отношения безэквивалентной материальной помощи и поддержки несовершеннолетних и совершеннолетних нетрудоспособных нуждающихся членов семьи;

б) семейным отношениям присущ особый, лично-доверительный характер, поскольку главное место в них занимают именно личные связи членов семьи.

Названные выше особенности семейных отношений (личных и имущественных) позволяют выделить их из общей массы

имущественных и личных отношений в обособленную сферу, регулируемую отдельной отраслью права — семейным правом.

В отличие от ст. 2 Кодекса о браке и семье РСФСР (далее — КоБС)¹ в число регулируемых семейным законодательством отношений ст. 2 СК не включен порядок регистрации актов гражданского состояния. Это связано с тем, что он непосредственно не связан с сущностным содержанием прав и обязанностей членов семьи, а лишь определяет основания, условия и процедурные вопросы совершения записей актов гражданского состояния. В соответствии со ст. 47 Гражданского кодекса РФ (далее — ГК)² указанные вопросы регулируются Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»³.

Субъектами семейных отношений являются лица, наделенные семейными правами и обязанностями. В их число входят супруги, родители или лица, их заменяющие (усыновители, опекуны, попечители), дети (в том числе усыновленные), другие члены семьи в случаях, прямо предусмотренных СК (дедушка, бабушка, внуки, родные братья и сестры, отчим, мачеха, пасынок, падчерица). Субъекты семейных правоотношений (т. е. семейных отношений, урегулированных нормами семейного права) наделяются законом семейной правоспособностью и семейной дееспособностью. В СК нет понятий семейной правоспособности и дееспособности. Определение этих категорий разработано в теории семейного права, где отмечает-

¹ Принят Верховным Советом РСФСР 30 июля 1969 г. Введен в действие с 1 ноября 1969 г. (с изм. и доп.) // ВВС РСФСР. 1969. № 32. Ст. 1086; 1979. № 49. Ст. 49; 1984. № 5. Ст. 169; 1985. № 9. Ст. 305; 1986. № 48. Ст. 1397. Утратил силу с 1 марта 1996 г. (за исключением раздела IV «Акты гражданского состояния»). Раздел IV утратил силу с 20 ноября 1997 г., т. е. с момента введения в действие Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».

² Часть первая ГК введена в действие с 1 января 1995 г. Федеральным законом от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301, 3302; 1996. № 9. Ст. 773; № 34. Ст. 4026; 1999. № 28. Ст. 3471; 2001. № 17. Ст. 1644; № 21. Ст. 2360; часть вторая ГК введена в действие с 1 марта 1996 г. Федеральным законом от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410, 411; № 34. Ст. 4025; № 43. Ст. 4903; 1999. № 51. Ст. 6288; часть третья ГК введена в действие с 1 марта 2002 г. Федеральным законом от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.

³ СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340; 2001. № 44. Ст. 4149; 2002 № 18. Ст. 1724; 2003. № 17. Ст. 1553.

ся как близость семейной правоспособности и дееспособности с правоспособностью и дееспособностью в гражданском праве, так и их определенное своеобразие.

Семейная правоспособность — это юридическая возможность (способность) гражданина иметь семейные права и обязанности (право на вступление в брак; право родителя, проживающего отдельно от ребенка, на общение с ним; право и обязанность родителя воспитывать своих детей; обязанность родителей содержать своих несовершеннолетних детей; право ребенка жить и воспитываться в семье, на имя, отчество, фамилию и др.). Семейная правоспособность, как и гражданская, возникает с момента рождения гражданина, но ее содержание зависит от его возраста. С достижением определенного возраста семейная правоспособность расширяется¹. Так, способность вступить в брак по общему правилу появляется в составе семейной правоспособности гражданина с момента достижения им брачного возраста (т. е. совершеннолетия). С возрастом совершеннолетия появляется способность стать усыновителем, опекуном, попечителем, приемным родителем. СК допускает в ряде случаев ограничение семейной правоспособности граждан. Например, лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными, а также лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах, не могут быть усыновителями, опекунами, попечителями несовершеннолетних детей (ст. 127, 146, 153 СК).

Семейная дееспособность — это юридическая способность (возможность) гражданина самостоятельно, своими собственными действиями приобретать и осуществлять семейные права, создавать для себя семейные обязанности и исполнять их. Полная дееспособность граждан в семейном праве возникает, как и в гражданском, с восемнадцати лет. Не обладают семейной дееспособностью лица, признанные судом недееспособными вследствие психического расстройства. Несовершеннолетние обладают семейной дееспособностью не в полном объеме, т. е. являются частично дееспособными. Однако в семейном праве для участия в семейных правоотношениях не обязательно обладать полной дееспособностью. Например, частичная дееспособность несовершеннолетнего ребенка не препятствует возникновению правоотношения между ним и его родителями (правоотношения по воспитанию, образованию и содержанию

¹ См.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 47.

ребенка). Ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен (ст. 57 СК). В ряде случаев решение может быть принято только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет (усыновление ребенка, передача в приемную семью, восстановление родителей в родительских правах — п. 4 ст. 72, ст. 132, п. 3 ст. 154 СК и др.). Ребенок любого возраста имеет право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих) и может самостоятельно обращаться за защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет — в суд (ст. 56 СК). Могут участвовать в семейных правоотношениях (например, алиментных обязательствах) и лица недееспособные, при этом недееспособность лица восполняется действиями его законного представителя (опекуна).

Как отмечает А. М. Нечаева, дееспособность в сфере регулирования семейных отношений не имеет самостоятельного значения в отличие от гражданского права. Более заметную роль в регулировании семейных отношений играет возраст субъекта, особенно если он не достиг совершеннолетия¹.

1.2. Метод семейного права. Семейному праву как самостоятельной отрасли права присущ и свой метод регулирования семейных отношений. Если характеристика предмета правового регулирования данной отрасли, отвечает на вопрос, что (какие общественные отношения) регулирует определенная отрасль права, то характеристика ее метода отвечает на вопрос, как (какими правовыми способами) осуществляется указанное регулирование.

Метод семейного права — это совокупность способов, средств, приемов регулирования отношений, входящих в предмет семейного права. При помощи соответствующих способов воздействия на семейные отношения семейное право подчиняет их определенным правилам с целью укрепления семьи и обеспечивает реализацию всеми членами семьи своих прав и интересов, а также исполнение ими своих обязанностей.

В теории семейного права отсутствует единый подход к определению сущности метода семейно-правового регулирования. По данному вопросу высказывались различные точки зрения, причем дискуссия продолжается и в настоящее время. Так,

¹ См.: Нечаева А. М. Указ. соч. С. 14.

например, В. Ф. Яковлев указывал, что «метод семейного права по содержанию воздействия на отношения является дозволительным, а по форме предписаний — императивным. Сочетание этих двух начал и выражает его своеобразие. Вследствие этого семейно-правовой метод может быть обозначен как дозволиительно-императивный»¹. Дозволительность семейно-правового регулирования заключается в том, что семейное право наделяет граждан правовыми средствами удовлетворения их потребностей и интересов в сфере семейных отношений. К таким правовым средствам относятся семейная правоспособность граждан и конкретные субъективные права супругов, родителей, детей и других членов семьи. Однако семейное право состоит не только из управомочивающих норм. В семейном праве есть и обязывающие нормы, и запрещающие. Но обязанности субъектов семейных правоотношений не являются самоцелью, они производны от субъективных прав, им корреспондируют и обеспечивают существование и реализацию последние. А императивность семейно-правового регулирования уходит корнями в опосредуемые отношения и служит средством наиболее надежного обеспечения интересов участников семейных отношений. Семейное право состоит из большого числа императивных норм в отличие от гражданского права, где велико значение диспозитивных норм, и не допускает установления прав и обязанностей соглашением сторон, поскольку они предусмотрены законом (к таким нормам относятся нормы, определяющие условия вступления в брак; основания, порядок и правовые последствия признания брака недействительным; права и обязанности родителей и др.). Однако порядок осуществления прав и исполнения обязанностей стороны вправе определять своим соглашением. Кроме того, конкретизированное регулирование в семейном праве достигается с помощью так называемых ситуационных норм, которые наделяют возможностью выбора правовых решений с учетом конкретных обстоятельств не самих участников семейных отношений, а правоприменительные органы (суд, орган опеки и попечительства). Например, суд может с учетом конкретных обстоятельств дела определить размер алиментов на других членов семьи (дедушек, бабушек, внуков, родных братьев и сестер); нуждаемость супруга (бывшего супруга); наличие средств у супруга (бывшего супруга) для уплаты алиментов на содержание другого супруга (быв-

¹ Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 11.

шего супруга) и т. д.¹ Приведенные выше рассуждения В. Ф. Яковлева о методе семейного права заслуживают внимания и в настоящее время, хотя безусловно нуждаются в ряде коррективов в связи с существенными изменениями в семейном законодательстве. СК предоставил участникам семейных отношений большую свободу в определении своих отношений, так как преобладание императивных норм в семейном праве вступило в противоречие с потребностями реальной жизни. М. В. Антокольская отмечает, что в СК везде, где это только допустимо, регулирование семейных отношений осуществляется диспозитивными нормами, предоставляющими участникам семейных отношений возможность самим определять содержание своих правоотношений с помощью брачного договора, алиментных и иных соглашений². Правила, установленные диспозитивными нормами (например, законный режим имущества супругов — ст. 33—39 СК; алиментные обязательства супругов и бывших супругов — ст. 89—92 СК), применяются только в случае отсутствия соглашений.

Однако наряду с диспозитивными нормами в семейном законодательстве присутствует и определенное количество императивных норм, которые нельзя нарушать при заключении соглашений. М. В. Антокольская полагает, что в связи с увеличением числа диспозитивных норм в семейном законодательстве «императивно-дозволительный» метод регулирования семейных отношений уступил место диспозитивному. Кроме того, с усилением диспозитивного начала в семейном праве возрастает значение и ситуационных норм, позволяющих осуществлять конкретизированное регулирование. Причем круг субъектов, управомоченных осуществлять конкретизацию, СК существенно расширен (это не только правоприменительные органы, но и сами участники семейных отношений). Поэтому метод семейного права может быть охарактеризован в целом как диспозитивный и ситуационный с сохранением значительного императивного начала³.

На наш взгляд, увеличение числа диспозитивных норм в семейном законодательстве привело лишь к расширению применения дозволительного метода (как правило, в отношениях между членами семьи). Однако число императивных предписа-

¹ См.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 11—14.

² См.: Антокольская М. В. Семейное право. М., 1996. С. 26.

³ Там же. С. 26—30.

ний в семейном праве по-прежнему велико (отношения, возникающие в связи со вступлением в брак, прекращением брака и признанием его недействительным; личные правоотношения между супругами; личные правоотношения между родителями и детьми; отношения по усыновлению ребенка и т. д.), что позволяет говорить о *методе семейно-правового регулирования как о дозволительно-императивном с усилением дозволительных начал*. СК предоставил право субъектам семейных отношений в ряде случаев самостоятельно определять содержание, основания и порядок осуществления своих прав и обязанностей в соответствующем соглашении (брачный договор, соглашение об уплате алиментов, соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка). Именно в этом заключается принципиальное отличие СК от ранее действовавшего семейного законодательства, что нашло отражение как в его содержании, так и в структуре. Такой подход наиболее оптимально способствует правильному и взвешенному регулированию отношений между всеми членами семьи.

Таким образом, существующие способы правового воздействия на семейные отношения (наделение субъектов правами; определение их правового положения, порядка осуществления прав и обязанностей; дозволения и запреты; свобода в установлении имущественных прав и обязанностей) отличаются разнообразием и дают возможность их упорядочить, исключить произвольное вмешательство кого-либо, в том числе и государства, в дела семьи, а также обеспечить защиту прав и интересов всех членов семьи.

Наряду со спецификой предмета и метода правового регулирования семейному праву присущи и собственные цели правового регулирования семейных отношений, которые в свою очередь определяют основные принципы (начала) данной отрасли законодательства¹.

В соответствии с п. 1 ст. 1 СК *целями правового регулирования семейных отношений* являются: укрепление семьи, построение семейных отношений на чувствах взаимной любви, уважения и взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов. Семейное законодательство, кроме того, призвано обеспечить беспрепятственное осуществление членами семьи

¹ Об основных началах (принципах) семейного права см. § 2 гл. 1.

своих прав, а в случае необходимости судебную защиту этих прав, а также не допускать нарушения прав граждан на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, гарантированные ст. 23 Конституции РФ.

Рассмотрев основные характеристики семейного права, можно дать следующее определение. *Семейное право как одна из отраслей российского права — это система правовых норм, регулирующих семейные отношения, т. е. личные и имущественные отношения, возникающие между гражданами из брака, кровного родства, принятия детей в семью на воспитание.*

Необходимо отметить, что практически на всем протяжении XX столетия достаточно активно обсуждалась проблема соотношения семейного и гражданского права, что было связано с различной оценкой правовой природы семейных отношений. Дискуссия по этой проблеме велась еще в начале XX в. В ходе дискуссии по этой проблеме были высказаны две основные точки зрения:

а) семейное право — это самостоятельная отрасль права, отличная от гражданского права;

б) семейное право следует рассматривать как составную часть гражданского права, его подотрасль.

Так, профессор-цивилист Г. Ф. Шершеневич считал, что семейное право должно войти в состав гражданского права¹. В то же время другой известный цивилист, Д. И. Мейер, задавая вопрос: «А есть ли место учреждениям семейственного союза в гражданском праве?» — сам же на него и отвечал: «...если характеристическая черта всех учреждений семейственного союза чужда сфере гражданского права, то по строгой последовательности должно сказать, что учреждениям этим и не место в системе гражданского права. К нему относится лишь имущественная сторона семейственных отношений; другие же стороны должны быть рассматриваемы только по мере надобности, для уразумения имущественной стороны»².

Вопрос о признании семейного права самостоятельной отраслью права не был окончательно разрешен и в теории советского семейного права. Проблема заключалась в признании наличия у семейного права специфичного предмета регулирования, не совпадающего с предметом гражданского права, либо

¹ См.: Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 12, 13.

² Мейер Д. И. Русское гражданское право. Ч. 1 (по изд. 1902 г.). М., 1997. С. 33—34.

в практическом отождествлении предметов семейного права и гражданского права и соответственно рассмотрении их как единой отрасли права. В этой связи отмечалось, что под предметом правового регулирования понимается известная совокупность единых по своей сущности общественных отношений, которые регулируются нормами данной отрасли права, и что главным при выделении любой отрасли права в самостоятельную является «характер подлежащих правовому регулированию общественных отношений»¹, а не формальное совпадение предметов ведения гражданского и семейного права (т. е. имущественных и личных неимущественных отношений).

Именно специфические черты семейных правоотношений, как имущественных, так и неимущественных (возникновение семейных правоотношений из своеобразных юридических фактов: брака, родства, материнства, отцовства и т. п.; преимущественно лично-правовой характер семейных отношений; неотчуждаемость семейных прав и обязанностей, устойчивость, постоянство, строгая индивидуализация участников семейных отношений и др.), позволили отделить их от гражданских правоотношений. В результате в теории советского семейного права возобладала точка зрения о том, что семейное и гражданское право являются хотя и смежными, но различными отраслями права, поскольку семейное право имеет свой особый предмет регулирования. Данный вывод подкреплялся также и ссылками на наличие своеобразного метода семейно-правового регулирования (дозволительно-императивного метода).

Следует отметить, что вопрос о необходимости разграничения семейного и гражданского права обсуждался не только в науке семейного права, но и в теории гражданского права. Так, О. А. Красавчиков подчеркивал, что семейные отношения регулируются семейным законодательством и к предмету гражданско-правового регулирования не принадлежат, а также «семейные отношения — это особые общественные связи, которые существенно отличаются от всех иных личных неимущественных и имущественных отношений, регулируемых гражданским правом. Семейные отношения образуют особый самостоятельный предмет правового регулирования»². Аналогичного мнения придерживался В. А. Дозорцев, полагавший, что «семейное право регулирует в основном неимущественные отно-

¹ Матвеев Г. К. Указ. соч. С. 34.

² Советское гражданское право: Учебник. Т. 1. Изд. 3-е / Под ред. О. А. Красавчикова. М., 1985. С. 8, 35—36.

шения, и, следовательно, семейные отношения выходят за рамки гражданского права», разъяснив при этом, что «имущественные отношения, входящие в состав семейного права, не являются товарно-денежными, они не обслуживают экономический оборот, что характерно для гражданского права. Имущественные отношения членов семьи (уплата алиментов) не являются главными и отражают их личные связи»¹. Подобная позиция поддерживалась и другими авторами. В частности, В. Г. Вердников отмечал: «...семейное право регулирует отношения, связанные с браком, принадлежностью к семье. Эти отношения являются либо личными неимущественными, либо имущественными. Вместе с тем, тесно переплетаясь друг с другом, они образуют особую группу общественных отношений — семейные отношения, существенно отличающиеся от имущественных и личных неимущественных отношений, регулируемых советским гражданским правом. Центральное место в семейных отношениях занимают личные связи между супругами, родителями, их детьми и другими членами семьи. Различны также перспективы развития гражданско-правовых и семейно-правовых имущественных отношений»². О. С. Иоффе, не во всем разделявший господствующую точку зрения на семейное право как особую и отличную от гражданского права отрасль, тем не менее выделял группу обязательств, которые «служат распределению между гражданами уже полученных ими трудовых доходов», к которым относил алиментные обязательства. При этом он считал, что алиментные обязательства «выходят за пределы обязательственного права в собственном значении этого слова и включаются соответственно в сферу семейного права»³. Отмечались в теории гражданского права и особенности метода регулирования семейного права вследствие значительного количества в нем предписаний императивного характера, подлежащих обязательному исполнению, тогда как гражданское право состоит в основном из диспозитивных норм, допускающих возможность определения характера взаимоотношений сторон полностью или в определенной мере по их собственному усмотрению в соответствующем соглашении. С учетом изложенного практически однозначно признавалось,

¹ Советское гражданское право: Учебник / Под ред. О. Н. Садикова. М., 1983. С. 8, 9.

² Советское гражданское право: Учебник. Ч. 1 / Под ред. В. А. Рясенцева. 3-е изд. М., 1986. С. 19—20.

³ Иоффе О. С. Обязательственное право. М., 1975. С. 9.

что семейное право — самостоятельная отрасль права, у которой имеются свои особенности (а именно: специфика предмета и метода правового регулирования), отличающие ее от других отраслей права, прежде всего гражданского.

Подобный подход к определению семейного права как самостоятельной отрасли права, но смежной с гражданским правом, преобладает и в настоящее время, хотя с принятием СК в современной научной и учебной литературе отмечается некоторое сближение отношений, регулируемых семейным правом, с собственно гражданско-правовыми отношениями (допускается заключение между супругами брачного договора; возможен переход от общей совместной собственности супругов к общей долевой собственности; добросовестный супруг при признании судом брака недействительным вправе требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда по правилам гражданского законодательства; брачный договор может быть признан судом недействительным по основаниям, предусмотренным ГК для недействительности сделок и т. д.)¹. Причем А. М. Нечаева рассматривает семейное право не только как самостоятельную отрасль права (совокупность государственных предписаний, адресованных лицам, намеревающимся создать семью или установить семейные правоотношения), но также как одно из направлений науки и как самостоятельную отрасль законодательства. Что касается способов регулирования семейных отношений, то они, по мнению А. М. Нечаевой, отличаются большим разнообразием и заключаются в запретах и дозволениях различного характера, подразделяемых на прямые и косвенные².

Иной позиции придерживается М. В. Антокольская, обосновывающая одноплановость природы гражданских и семейных отношений и полагающая, что семейное законодательство не содержит качественных материальных критериев, позво-

¹ См., напр.: Гражданское право: Учебник. Ч. I / Под ред. Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева. М., 1996. С. 14; Гражданское право: Учебник. Часть первая / Под ред. А. Г. Калпина, А. И. Масляева. М., 1997. С. 26—27; Гражданское право России: Курс лекций. Ч. 1 / Отв. ред. О. Н. Садиков. М., 1996. С. 9; Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства. М., 1999. С. 439—440; Семейное право: проблемы и перспективы развития (материалы «круглого стола») // Государство и право. 1999. № 9. С. 94—95, 100—101; Толстой Ю. К. Гражданское право и гражданское законодательство // Правоведение. 1998. № 2. С. 147—148; Яковлев В. Ф. Россия: экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). М., 2000. С. 136—143.

² См. подробно: Нечаева А. М. Указ. соч. С. 5, 12—21.

ляющих отграничить семейные отношения от отношений, регулируемых другими отраслями права. В этой связи ею делается вывод об отсутствии специфики семейных правоотношений, достаточных для признания семейного права самостоятельной отраслью. Поэтому семейное право рассматривается М. В. Антокольской как подотрасль гражданского права, хотя безусловно и обладающая значительной внутриотраслевой спецификой, но относящаяся в целом к сфере частного гражданского права. Метод семейного права в современных условиях, по ее мнению, — это, по сути, метод, которым оперирует гражданское право, и может быть охарактеризован как диспозитивный и ситуационный (с учетом значительного увеличения в СК по сравнению с КоБС диспозитивных норм, предоставляющих сторонам возможность решения тех или иных вопросов по взаимному согласию, а также наличия ситуационных норм, требующих индивидуального подхода правоприменительных органов к отношениям, возникающим в конкретной семье), однако с сохранением значительного императивного начала¹. Вместе с тем подобная позиция пока не разделяется большинством авторов. Поэтому, как и прежде, преобладающей продолжает оставаться традиционная точка зрения на семейное право как на самостоятельную отрасль права, имеющую свое собственное законодательство, а также как на одно из направлений науки и соответствующую учебную дисциплину.

§ 2. Основные начала (принципы) семейного права

При раскрытии сущности семейного права необходимо учитывать не только специфику его предмета и метода семейно-правового регулирования, но и основные начала (принципы) семейного права, отражающие наиболее характерные черты данной отрасли права.

Основные начала (принципы) семейного права — это руководящие положения, определяющие сущность данной отрасли права и имеющие общеобязательное значение в силу их правового закрепления. Без учета основных начал (принципов) семейного права невозможно правильно толковать и применять его нормы. Принципы семейного права важны не только

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 7—9, 25—30, 35.

для правоприменительной практики, но и для более глубокого уяснения сущности действующего семейного законодательства, его последующего совершенствования.

Поэтому введение в закон специальной нормы об основных началах семейного законодательства (ст. 1 СК) имеет исключительно важное значение. Как отмечает А. М. Нечаева, ст. 1 СК, определяя основные начала семейного законодательства, дает в общем виде перечень, с одной стороны, желательных, а с другой стороны, недопустимых действий и поступков, что «позволяет составить представление о главных чертах, положительной модели одобряемого поведения в семье»¹.

К основным началам (принципам) семейного права ст. 1 СК относит:

1) принцип признания брака, заключенного только в органах загса. В соответствии с п. 2 ст. 1 СК в Российской Федерации по-прежнему признается только брак, заключенный в органах загса. С 1917 г. в России согласно Декрету ВЦИК и СНК РСФСР от 18 декабря 1917 г. «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов гражданского состояния»² была отменена церковная форма брака и признавались действительными браки, заключенные в гражданском порядке, т. е. в уполномоченных на то государственных органах, которыми являются органы загса. Поэтому браки, заключенные иным способом (по религиозным, церковным и иным обрядам), не признаются, т. е. не имеют никакого правового значения и не порождают никаких правовых последствий. Не признается браком и фактическое сожительство мужчины и женщины без государственной регистрации в органах загса, сколь бы длительным оно ни было. Как обоснованно подчёркивается в юридической литературе, значение акта государственной регистрации заключения брака состоит в том, что в результате этого союз мужчины и женщины получает общественное признание и защиту со стороны государства, как удовлетворяющий требованиям закона³. Необходимость государственной регистрации брака закреплена в законодательстве большинства развитых стран (Нидерланды, Бельгия, Франция, Германия и др.);

2) принцип добровольности брачного союза мужчины и женщины, означающий право каждого мужчины и каждой

¹ Нечаева А. М. Указ. соч. С. 30.

² СУ РСФСР. 1917. № п. Ст. 160.

³ См., напр.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 3.

женщины выбрать себе жену или мужа по собственному усмотрению и недопустимость какого-либо стороннего воздействия на их волю при решении вопроса о заключении брака. Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, — обязательное условие заключения брака. Для заключения брака не требуется согласия или разрешения со стороны иных лиц (ст. 12 СК — см. § 2 гл. 2). Данный принцип предполагает и возможность расторжения брака (свободу развода) как по желанию обоих супругов, так и по заявлению только одного из них (ст. 16—23 СК — см. § 1—3 гл. 3). Суд не вправе отказать в расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на это, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными, а другой супруг настаивает на расторжении брака (ст. 22 СК — см. § 3 гл. 3);

3) принцип равенства прав супругов в семье основан на положениях ст. 19 Конституции РФ о равенстве прав мужчины и женщины и выражается в том, что муж и жена имеют равные права при решении всех вопросов жизни семьи (материнства, отцовства, воспитания и образования детей, бюджета семьи и т. д.) (ст. 31, 32, 34, 39, 61 СК);

4) принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию согласуется с вышеназванным принципом равенства прав супругов в семье и тесно связан с ним (п. 2 ст. 31 СК — см. подробно § 1 гл. 4). Действие данного принципа распространяется на решение любого вопроса жизни семьи (расходование общих средств супругов; владение, пользование и распоряжение общим имуществом; заключение супругами брачного договора, устанавливающего договорный режим их имущества, или соглашения об уплате алиментов на содержание нуждающегося нетрудоспособного супруга; порядок несения каждым из супругов семейных расходов; выбор образовательного учреждения и формы обучения детей и др.);

5) принцип приоритета семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты их прав и интересов. Данный принцип вытекает из содержания Конвенции о правах ребенка¹, рассматривающей его как самостоятельную личность, наделенную

¹ Принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1989 г. Вступила в силу 2 сентября 1990 г. Ратифицирована Верховным Советом СССР 13 июня 1990 г. Вступила в силу для СССР с 15 сентября 1990 г. (Сборник международных договоров СССР. Вып. XLVI. 1993).

соответствующими правами, нуждающуюся в силу возраста в поддержке и защите. Российская Федерация, как участник Конвенции о правах ребенка, приняла на себя обязательства привести действующее семейное законодательство в соответствие с требованиями Конвенции и обеспечить всемерную защиту прав и интересов ребенка. В СК закреплён целый комплекс прав несовершеннолетних (личные неимущественные и имущественные права — ст. 54—60 СК), а также прав и обязанностей родителей по воспитанию, содержанию и образованию детей (ст. 61—68, 80 СК). Особое значение имеет право несовершеннолетнего жить и воспитываться в семье, насколько это возможно (ст. 54 СК). Именно семейное воспитание даёт возможность осуществить индивидуальный подход к каждому ребенку с учетом его личностных, психических, физических, национальных и иных особенностей. Поэтому закон, определяя формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, отдаёт приоритет семейному воспитанию (усыновлению, опеке и попечительству, приемной семье — ст. 123 СК).

Как справедливо отмечается в литературе по семейному праву, в результате реализации данного принципа на практике ребенок становится самостоятельным субъектом семейного права¹. Определение правового положения ребенка в семье должно основываться на интересах самого ребенка, а не на правах и обязанностях родителей;

б) принцип обеспечения приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи. Семья как объединение лиц, основанное на браке или родстве, естественно предполагает оказание ими друг другу не только моральной, но и материальной поддержки и помощи. Причем такая помощь, как с нравственной, так и с правовой позиции, должна оказываться прежде всего нетрудоспособным членам семьи, лишенным по объективным причинам возможности обеспечить себя необходимыми средствами существования. СК в связи с этим не только предусматривает приоритетную защиту именно нетрудоспособных членов семьи (несовершеннолетних, инвалидов I, II и III группы, лиц пенсионного возраста), но и содержит нормы, направленные на реализацию этого принципа (ст. 80, 87, 89, 90, 93—98 СК). Так, например, закон обязывает трудо-

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 5.

способных совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей (ст. 87 СК), аналогичная обязанность возлагается на трудоспособных совершеннолетних внуков в отношении нетрудоспособных, нуждающихся в помощи бабушки и дедушки (ст. 95 СК) и т. д. Если обязанные лица добровольно материальную помощь нетрудоспособным, нуждающимся в помощи членам семьи не оказывают (перечень таких членов семьи дан в СК), то они могут быть принуждены к ее исполнению в судебном порядке.

Таким образом, основные начала семейного законодательства, включая признание брака, заключенного только в органах загса, добровольность брака, единобрачие, равноправие супругов в семье, приоритетную охрану прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи, остаются традиционными для России. Существенной новеллой СК (п. 3 ст. 1) является закрепление *принципа приоритета семейного воспитания детей* (ст. 54, 123) и *заботы об их благосостоянии и развитии* (ст. 60, 63).

СК с учетом специфики регулируемых им отношений конкретизирует важнейший конституционный принцип равноправия граждан (ст. 19 Конституции РФ), согласно которому государство гарантирует равенство прав и свобод граждан независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным организациям, а также других обстоятельств. В п. 4 ст. 1 СК запрещаются любые формы ограничений прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Отсюда следует, что безусловным принципом семейного права является *равноправие граждан в семейных отношениях*.

Важное значение имеет основанное на содержании ст. 55 Конституции РФ положение п. 4 ст. 1 СК о том, что права граждан в семье могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов членов семьи и иных граждан. Указанное требование п. 4 ст. 1 СК гарантирует права граждан от произвольного ущемления как со стороны отдельных граждан, так и государственных органов. При этом под защитой здоровья можно понимать охрану не только физического, но и духовного здоровья членов семьи, особенно детей (ограждение от пропа-

ганды насилия, жестокости, секса, порнографии и т. п.). Понятие нравственности носит исторически подвижный характер и заключается в соблюдении гражданами установленных в обществе норм морали и правил поведения. Ограничение прав граждан в семье может быть предусмотрено или в самом СК, или в других федеральных законах. Так, например, согласно ст. 73 СК суд может с учетом интересов ребенка принять решение об отобрании ребенка у родителей (одного из них) без лишения родительских прав (т. е. ограничить родительские права). Или п. 4 ст. 66 СК дает право воспитательным, лечебным учреждениям и учреждениям социальной защиты отказать родителю, проживающему отдельно от ребенка, в предоставлении информации о его ребенке в случае наличия угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны этого родителя.

Исключительно важное значение в реализации принципов семейного права и достижении целей правового регулирования семейных отношений имеет предусмотренная ст. 7 и 38 Конституции РФ и п. 1 ст. 1 СК *обязательная государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства*. Нормы российского законодательства о защите государством семьи, материнства, отцовства и детства соответствуют требованиям международно-правовых актов по правам человека. Семья является естественной и основной ячейкой общества и имеет право на защиту со стороны общества и государства, а материнство и младенчество дают право на особое попечение и помощь. Это выражается в том, что все государства, исходя из национальных условий и в пределах своих возможностей, принимают необходимые меры по оказанию помощи родителям и другим лицам, воспитывающим детей, в осуществлении этого права и в случае необходимости оказывают материальную помощь и поддерживают программы, особенно в отношении обеспечения питанием, одеждой и жильем¹.

В Российской Федерации семья является объектом государственной семейной политики. Цель государственной семейной политики заключается в обеспечении государством необходимых условий для реализации семьей ее функций и повышения качества жизни семьи. Государственная семейная политика является составной частью социальной политики страны и представляет собой целостную систему принципов, оценок и мер организационного, экономического, правового, научного, ин-

¹ См., напр., п. 3 ст. 27 Конвенции о правах ребенка.

формационного, пропагандистского и кадрового характера, направленных на улучшение условий и повышение качества жизни семьи.

Основные направления государственной семейной политики в Российской Федерации включают:

- 1) обеспечение условий для преодоления негативных тенденций и стабилизации материального положения семей, уменьшение бедности и увеличение помощи малоимущим семьям;
- 2) обеспечение работникам, имеющим детей, благоприятных условий для сочетания трудовой деятельности с выполнением семейных обязанностей;
- 3) кардинальное улучшение охраны здоровья семьи;
- 4) усиление помощи семье в воспитании детей¹.

Основными принципами государственной семейной политики в Российской Федерации провозглашены:

- а) самостоятельность и автономность семьи в принятии решений относительно своего развития;
- б) равенство семей и всех их членов в праве на поддержку независимо от социального положения, национальности, места жительства и религиозных убеждений;
- в) приоритет интересов каждого ребенка независимо от очередности рождения и от того, в какой семье он воспитывается;
- г) равноправие между мужчинами и женщинами в достижении более справедливого распределения семейных обязанностей, а также в возможностях самореализации в трудовой сфере и в общественной деятельности;
- д) единство семейной политики на федеральном и региональном уровнях;
- е) партнерство семьи и государства, разделение ответственности за семью, сотрудничество с общественными объединениями, благотворительными организациями и предпринимателями;
- ж) принятие на себя государством обязательств по безусловной защите семьи от нищеты и лишений, связанных с вынужденной миграцией, чрезвычайными ситуациями природного и техногенного характера, войнами и вооруженными конфликтами;
- з) осуществление дифференцированного подхода в предоставлении гарантий по поддержанию социально приемлемого

¹ См. п. 18—21 Основных направлений государственной семейной политики, утвержденных Указом Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712 (СЗ РФ. 1996. № 21. Ст. 2460).

уровня жизни для нетрудоспособных членов семьи и создание экономически активным членам семьи условий для обеспечения благосостояния на трудовой основе;

и) преємственность и стабильность мер государственной семейной политики¹.

Защита семьи, материнства и детства имеет комплексный характер и осуществляется путем принятия разнообразных государственных мер по укреплению и поддержке семьи. Одной из основных стратегических задач социальной политики государства является создание необходимых условий для реализации семьей ее экономической, воспроизводственной, воспитательной и культурно-психологической функций, повышение качества жизни семей. В этой связи Концепцией демографического развития Российской Федерации на период до 2015 г., одобренной распоряжением Правительства РФ от 24 сентября 2001 г. № 1270-р², предусмотрено всестороннее укрепление института семьи как формы гармоничной жизнедеятельности личности, обеспечение адресной социальной защиты семьи и создание предпосылок для повышения рождаемости, исходя из таких приоритетов, как:

а) повышение материального благосостояния, уровня и качества жизни семьи;

б) повышение воспитательного потенциала семьи;

в) создание социально-экономических условий, благоприятных для рождения, содержания и воспитания нескольких детей, включая условия для самореализации молодежи, в том числе получение общего и профессионального образования, работа за достойную заработную плату, а также возможность обеспечить семью соответствующими жилищными условиями;

г) обеспечение работникам, имеющим детей, условий, благоприятствующих сочетанию трудовой деятельности с выполнением семейных обязанностей.

В научной литературе высказываются предложения о необходимости разработки в ближайшей перспективе комплексного федерального закона «Об охране семьи», что позволит укрепить правовые гарантии государственной политики по охране семьи³.

¹ См. п. 9—17 Основных направлений государственной семейной политики.

² СЗ РФ. 2001. № 40. Ст. 3873.

³ См.: Нечаева А. М. Семья как самостоятельный объект правовой охраны // Государство и право. 1996. № 12. С. 99—107.

В настоящее время конституционный принцип защиты семьи, материнства, отцовства и детства государством реализуется не только в семейном законодательстве РФ и ее субъектов, но и в иных отраслях законодательства (гражданском законодательстве, законодательстве об охране здоровья, о социальном обеспечении, о труде, жилищном законодательстве, уголовном законодательстве и т. д.). Заложенные в Конвенции о правах ребенка принципы защиты интересов ребенка нашли свое отражение в различных отраслях законодательства России.

В области здравоохранения государство берет на себя заботу об охране здоровья членов семьи, включая проведение консультаций, обследований, определение условий оказания медицинской помощи беременным женщинам, матерям и несовершеннолетним детям (ст. 22—24 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. № 5487-1¹).

Федеральным законом от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» (с изм. и доп.)², Положением о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденным постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883 (с изм. и доп.)³, в целях защиты материнства установлена выплата следующих пособий: по беременности и родам; единовременное пособие женщинам, вставшим на учет в медицинских учреждениях в ранние сроки беременности; единовременное пособие при рождении ребенка; ежемесячное пособие на период отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста полутора лет; ежемесячное пособие на ребенка. Весьма существенно, что в соответствии с налоговым законодательством РФ эти пособия не подлежат налогообложению⁴.

Законодательством о труде в целях создания благоприятных условий для воспитания детей предусматриваются специ-

¹ Введены постановлением Верховного Совета РФ от 22 июля 1993 г. № 5489-1 с момента опубликования (Ведомости РФ. 1993. № 33. Ст. 1318).

² СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1929; № 48. Ст. 4566; 1996. № 26. Ст. 3028; № 49. Ст. 5489; 1997. № 1. Ст. 3; 1998. № 30. Ст. 3613; № 31. Ст. 3812; 1999. № 29. Ст. 3692; 2000. № 29. Ст. 3002; № 33. Ст. 3348; 2001. № 23. Ст. 2284; 2285; № 53. Ст. 5017; 2002. № 30. Ст. 3033).

³ СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3628; 1996. № 6. Ст. 568; № 39. Ст. 1092; 1997. № 8. Ст. 950; № 36. Ст. 4174; 1999. № 47. Ст. 5705; 2000. № 19. Ст. 2092; 2001. № 1. Ч. II. Ст. 130; 2002. № 7. Ст. 698.

⁴ См. п. 1 ст. 217 Налогового кодекса РФ (СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340; 2001. № 1. Ч. II. Ст. 18; № 33. Ч. I. Ст. 3413; 3421; 3429).

альные меры для работающих родителей (опекунов, попечителей, приемных родителей) в виде предоставления женщинам отпусков по беременности и родам, по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет, дополнительных отпусков без сохранения заработной платы в удобное для них время, дополнительных оплачиваемых выходных дней (ст. 255—257, 262, 263 Трудового кодекса РФ (далее — ТК)¹. Некоторые из этих мер в установленных законом случаях распространяются на одного из работающих родителей или родственников ребенка. Для беременных женщин запрещены ночные, сверхурочные работы, работа в выходные и праздничные нерабочие дни, служебные командировки (ст. 96, 99, 262 ТК).

Законом запрещено отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью и наличием детей (ст. 64 ТК). Расторжение трудового договора по инициативе работодателя не допускается с беременными женщинами (кроме случаев ликвидации организации) (ст. 261 ТК). Ограничивается применение труда женщин на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на подземных работах (ст. 253 ТК). Направление в служебные командировки, привлечение к сверхурочной работе, работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, работников, имеющих детей-инвалидов или инвалидов с детства до достижения ими возраста восемнадцати лет, допускается только с их письменного согласия при условии, что это не запрещено медицинскими рекомендациями (ст. 96, 99, 113, 259 ТК). В качестве дополнительных гарантий предусмотрена возможность установления неполного рабочего дня или рабочей недели беременным женщинам и работникам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет или ребенка-инвалида до достижения возраста восемнадцати лет (ст. 93 ТК), а также установлены дополнительные перерывы в работе женщинам для кормления ребенка (ст. 258 ТК).

Нормы, направленные на защиту прав и законных интересов детей, других членов семьи, содержатся в гражданском и жилищном законодательстве. Например, нормы о сохранении жилого помещения за детьми, утратившими попечение роди-

¹ Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ. Введен в действие с 1 февраля 2002 г. // СЗ РФ. 2002. № 1. Ст. 3; № 30. Ст. 3014; 3033.

телей, на все время пребывания в воспитательном учреждении и об установлении внеочередного порядка предоставления жилого помещения детям, оставшимся без попечения родителей, по окончании пребывания в этих учреждениях закреплены в ст. 37, 60 Жилищного кодекса РСФСР (далее — ЖК)¹, о вселении в жилое помещение нанимателем несовершеннолетних детей без согласия граждан, постоянно с ним проживающих, — в ст. 679 ГК, о необходимости получения согласия органа опеки и попечительства на отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние, недееспособные члены семьи собственника жилого помещения, если при этом затрагиваются права и охраняемые законом интересы указанных лиц, — в п. 4 ст. 292 ГК. Законом РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» (с изм. и доп.)² предусмотрены специальные гарантии соблюдения интересов несовершеннолетних в процессе приватизации жилых помещений (отказ от включения несовершеннолетних в число участников общей собственности на приватизируемое жилое помещение может быть осуществлен родителями, усыновителями, опекунами и попечителями только при наличии разрешения органов опеки и попечительства; несовершеннолетние, ставшие собственниками занимаемого жилого помещения в порядке его приватизации, сохраняют право на однократную бесплатную приватизацию жилого помещения после достижения ими совершеннолетия и др.). В ст. 31—40 ГК закреплены основания и порядок установления и прекращения опеки и попечительства над несовершеннолетними, гарантирующие надежную защиту интересов детей, оставшихся без родительского попечения. В ГК имеются и другие нормы правоохранительного характера.

В системе государственных мероприятий по защите материнства и детства особое место принадлежит именно мерам по защите законных прав и интересов детей. Постановлением Правительства РФ от 25 августа 2000 г. № 625 «О федеральных целевых программах по улучшению положения детей в Россий-

¹ Принят на седьмой сессии Верховного Совета РСФСР десятого созыва 24 июня 1983 г. (с изм. и доп.) (ВВС РСФСР. 1983. № 26. Ст. 883; 1985. № 4. Ст. 117; 1986. № 36. Ст. 1023; 1987. № 29. Ст. 1060; 1988. № 47. Ст. 1493; № 51. Ст. 1619; 1989. № 26. Ст. 642; 1991. № 28. Ст. 963; СЗ РФ. 1995. № 5. Ст. 346; № 35. Ст. 3503; 1998. № 13. Ст. 1467; 2001. № 17. Ст. 1647).

² Ведомости РСФСР. 1991. № 28. Ст. 959; Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 67; СЗ РФ. 1994. № 16. Ст. 1864; 1998. № 13. Ст. 1472; 1999. № 18. Ст. 2214.

ской Федерации на 2001—2002 годы»¹ были утверждены федеральные целевые программы «Дети-инвалиды», «Развитие социального обслуживания семьи и детей», «Профилактика безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних», «Дети-сироты», «Одаренные дети», «Развитие всероссийских детских центров «Орленок» и «Океан», «Дети Севера», «Дети семей беженцев и вынужденных переселенцев», «Дети Чернобыля», «Безопасное материнство». Основной целью названных федеральных целевых программ является создание благоприятных условий для жизнедеятельности детей, обеспечение их социальной защиты в период социально-экономических преобразований и реформ. Постановлением Правительства РФ от 3 октября 2002 г. № 732² утверждена федеральная целевая программа «Дети России» на 2003—2006 гг., включающая в себя подпрограммы «Здоровый ребенок», «Одаренные дети», «Профилактика безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних», «Дети-сироты» и «Дети-инвалиды».

Для укрепления правовой защиты детства, личных и имущественных прав детей законодательство Российской Федерации приводится в соответствие с положениями Конвенции о правах ребенка. Определенная основа для этого уже имеется³.

Постановлением Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 5 декабря 1996 г. № 881-Н ГД «О социальной

¹ СЗ РФ. 2000. № 37. Ст. 3712.

² СЗ РФ. 2002. № 41. Ст. 3984.

³ См.: Указ Президента РФ от 1 июня 1992 г. № 543 «О первоочередных мерах по реализации Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей в 90-е годы» // Ведомости РФ. 1992. № 23. Ст. 1276; Постановление Совета Министров — Правительства РФ от 23 августа 1993 г. № 848 «О реализации Конвенции ООН о правах ребенка и Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей» (с изм.) // САПП РФ. 1993. № 35. Ст. 3318; СЗ РФ. 1998. № 41. Ст. 5034; Основные направления государственной социальной политики по улучшению положения детей в Российской Федерации до 2000 г. (Национальный план действий в интересах детей). Утвержден Указом Президента РФ от 14 сентября 1995 г. № 942 // СЗ РФ. 1995. № 38. Ст. 3669; Постановление Правительства РФ от 8 октября 1998 г. № 1174 «О Межведомственной комиссии по координации работ, связанных с выполнением в Российской Федерации Конвенции ООН о правах ребенка и Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей» // СЗ РФ. 1998. № 41. Ст. 5034; Постановление Правительства РФ от 2 ноября 2000 г. № 839 «Об утверждении Правил разработки и распространения государственного доклада о положении детей в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2000. № 45. Ст. 4488.

защите и поддержке семьи, детей и молодежи»¹ в законопроектной деятельности Государственной Думы признана приоритетной подготовка и принятие законодательных актов о социальной защите и поддержке семьи, детей и молодежи. В этой связи заслуживают внимания высказываемые в научной литературе предложения о необходимости введения обязательной экспертизы принимаемых государственных решений и нормативных правовых актов с точки зрения их воздействия на жизнедеятельность семьи, т. е. о проведении так называемой фамилистической экспертизы².

Таким образом, защита материнства, отцовства и детства, семьи в России осуществляется как путем принятия и реализации на практике разнообразных государственных мер, так и путем совершенствования законодательства, в том числе и семейного.

§ 3. Система и источники семейного права

3.1. Система семейного права. Нормы семейного права, регулирующие определенный вид общественных отношений, расположены не хаотично, а находятся в определенной системе. *Система семейного права — это его структура, состав отдельных его институтов и норм в их определенной последовательности.* Система семейного права складывается объективно, так как отражает специфику общественных отношений, входящих в предмет семейного права, и представляет собой единство и разграничение взаимосвязанных семейно-правовых институтов. Под правовым институтом понимают законодательно обособленную совокупность правовых норм, обеспечивающих комплексное регулирование группы однородных и взаимосвязанных общественных отношений. Для института права характерны однородность его содержания, комплексность правового регулирования и законодательная обособленность³.

¹ СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 5754.

² См., напр.: Дармодехин С. В. К вопросу о разработке законодательства Российской Федерации о семейной политике // Семья в России. 1996. № 3, 4. С. 18—22; Луков В. А. О концепции фамилистической экспертизы // Там же. С. 22—36.

³ См.: Алексеев С. С. Проблемы теории права: Курс лекций. Свердловск, 1972. Т. 1. С. 139—140.

Система семейного права получает свое выражение в законодательстве, прежде всего в актах кодификационного характера, таких как СК. Она выражена также в науке семейного права и в учебной дисциплине «Семейное право».

Система семейного права включает в себя общую и специальную (особенную) части. Общая часть содержит нормы, имеющие значение для всех институтов специальной части семейного права. Таковы нормы, определяющие задачи и основные начала семейного права; круг регулируемых им отношений и субъектов этих отношений; источники семейного права; основания применения к семейным отношениям гражданского законодательства, а также аналогии закона или аналогии права (например, ст. 7, 38 Конституции РФ, ст. 1–6 СК). В общую часть входят нормы, устанавливающие условия осуществления семейных прав и исполнения семейных обязанностей, порядок и сроки защиты семейных прав (например, ст. 7–9 СК).

Специальная (особенная) часть семейного права включает большое число институтов, каждый из которых регулирует определенную разновидность общественных отношений. К ним относятся:

брак (условия и порядок заключения брака, прекращения брака, недействительность брака);

права и обязанности супругов (личные права и обязанности супругов, законный режим имущества супругов, договорный режим имущества супругов, ответственность супругов по обязательствам);

права и обязанности родителей и детей (установление происхождения детей, права несовершеннолетних детей, права и обязанности родителей);

алиментные обязательства членов семьи (алиментные обязательства родителей и детей, алиментные обязательства супругов и бывших супругов, алиментные обязательства других членов семьи, соглашения об уплате алиментов, порядок уплаты и взыскания алиментов);

формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей (выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей, усыновление (удочерение) детей, опека и попечительство над детьми, приемная семья);

применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранцев и лиц без гражданства.

3.2. Источники семейного права. В специальном юридическом смысле источниками права признаются формы выражения

правовых норм¹. Отсюда следует, что *источники семейного права* — это формы внешнего выражения (закрепления) семейно-правовых норм. К ним относятся соответствующие нормативно-правовые акты, которые подразделяются на семейное законодательство и иные правовые акты, содержащие нормы семейного права.

В соответствии со ст. 72 Конституции РФ семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов, что закреплено и в п. 1 ст. 3 СК. Семейное законодательство включает СК, другие федеральные законы, принимаемые в соответствии с ним, а также законы субъектов РФ. С учетом главенствующей роли Конституции РФ в правовой системе России все законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, в том числе и по вопросам регулирования брачно-семейных отношений, не должны противоречить положениям Конституции РФ (например, ст. 19 — о равенстве прав и свобод мужчины и женщины; ст. 38 — о равенстве прав и обязанностей родителей по воспитанию детей, обязанности совершеннолетних детей заботиться о нетрудоспособных родителях и т. д.)².

Основным источником семейного права, «сердцевиной» всего обширного массива действующего семейного законодательства является *Семейный кодекс РФ*. Он был принят Государственной Думой 8 декабря 1995 г. и вступил в силу (за исключением отдельных положений) с 1 марта 1996 г.

Как известно, в послереволюционной России было три брачно-семейных кодекса (1918, 1926 и 1969 гг.). Ныне действующий СК — четвертый в порядковом ряду основополагающих законов в области регулирования брачно-семейных отношений — включает в себя 170 статей и состоит из восьми разделов (общие положения; заключение и прекращение брака; права и обязанности супругов; права и обязанности родителей и детей; алиментные обязательства членов семьи; формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей; применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранцев и лиц без гражданства; заключительные положения).

Разработка и принятие СК — важное звено в системе мероприятий по коренной реформе семейного законодатель-

¹ См.: Алексеев С. С. Государство и право. Начальный курс. М., 1993. С. 76—78.

² См. ст. 15 Конституции РФ.

ства. Концепция развития семейного законодательства РФ была разработана учеными-юристами отдела гражданского законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. Многие ее положения нашли отражение в СК. С его принятием все основные институты семейного права приведены в соответствие с Конституцией РФ, ГК, международно-правовыми актами. В нормах СК закреплены демократические принципы построения семейных отношений, гарантии защиты прав и интересов членов семьи. В СК учтен опыт применения законодательства о браке и семье (в частности, КоБС 1969 г.), нормы семейного законодательства зарубежных государств, а также предложения, высказанные в процессе подготовки СК учеными, практическими работниками, органами законодательной и исполнительной власти субъектов РФ. СК охватывает широкий круг семейных отношений, вмешательство государства сведено до разумного минимума, введено договорное регулирование ряда отношений между членами семьи. В нем не содержится норм, носящих чисто декларативный характер, предписания нравственного характера сведены до минимума, устранена чрезмерная и не всегда оправданная лаконичность некоторых статей, что имело место в КоБС.

Структура СК претерпела изменения по сравнению с КоБС. В отдельные разделы СК выделены нормы, регулирующие заключение и прекращение брака (разд. II), права и обязанности супругов (разд. III), права и обязанности родителей и детей (разд. IV), алиментные обязательства членов семьи (разд. V), формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей (разд. VI). С другой стороны, имевшийся в КоБС раздел «Акты гражданского состояния» в СК отсутствует, так как эти отношения согласно ст. 47 ГК являются предметом гражданского права. Изменения СК включают новшества не только структурного, но и содержательного плана. Так, в нем впервые появились институты договорного режима имущества супругов (брачного договора), прав несовершеннолетних детей, соглашений об уплате алиментов, приемной семье. Вместе с тем следует отметить, что в СК сохранены те положения ранее действовавшего семейного законодательства, правильность и эффективность которых подтверждены практикой.

Действие СК во времени определяется ст. 168, 169. В соответствии с п. 1 ст. 168 СК он введен в действие с 1 марта

1996 г., за исключением отдельных положений. Следовательно, по общему правилу (п. 1 ст. 169 СК) нормы СК должны применяться к семейным отношениям, возникшим после введения его в действие, т. е. после 1 марта 1996 г., и не имеют обратной силы. Однако если семейное правоотношение носит длящийся характер (правоотношения между супругами, правоотношения между родителями и детьми и др.), возникло до 1 марта 1996 г. и продолжает существовать после этой даты, то нормы СК применяются лишь к тем правам и обязанностям, которые возникли после введения его в действие.

Для отдельных положений (например, ст. 125 СК — о судебном порядке усыновления детей; ст. 25 СК — об установлении момента прекращения брака при его расторжении в суде со дня вступления решения суда о расторжении брака в законную силу и др.) СК установлены иные (специальные) сроки введения в действие, т. е. они не с 1 марта 1996 г. Эти сроки определяются конкретной датой (ст. 25 СК) или связаны с принятием специального (отдельного) законодательного акта (ст. 125 СК). Ряд норм СК в силу прямого указания законодателя имеет обратную силу (ст. 34—37), т. е. они распространяются на те отношения, которые возникли до 1 марта 1996 г. Так, из п. 3 ст. 169 СК следует, что установленное ст. 25 СК правило о моменте прекращения брака при его расторжении в суде со дня вступления решения суда в законную силу применяется только к бракам, расторгнутым судом после 1 мая 1996 г. Поэтому брак, расторгнутый в судебном порядке до 1 мая 1996 г., считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака органом загса в книге регистрации актов гражданского состояния (такое положение было предусмотрено ст. 40 КоБС).

В соответствии с п. 2 ст. 169 СК судебный порядок усыновления детей, предусмотренный ст. 125 СК, применяется со дня введения в действие федерального закона о внесении соответствующих изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР. Такой закон в последующем был принят¹ и вступил в силу по истечении 30 дней со дня его официального опубликования², т. е. с 27 сентября 1996 г. С этой даты в России

¹ Федеральный закон от 21 августа 1996 г. № 124-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» // СЗ РФ. 1996. № 35. Ст. 4134.

² Российская газета. 1996. 28 авг.

применяется судебный порядок усыновления детей, который вначале регламентировался гл. 29¹ Гражданского процессуального кодекса РСФСР, а с 1 февраля 2003 г. — гл. 29 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее — ГПК)¹. До 27 сентября 1996 г. действовал предусмотренный ст. 98 КоБС административный порядок усыновления детей. Однако и при усыновлении детей в административном порядке (т. е. по постановлению главы районной, городской или районной в городе администрации, а при усыновлении иностранными гражданами детей — граждан РФ — по постановлению органа исполнительной власти субъекта РФ) обязательным с 1 марта 1996 г. являлось соблюдение требований норм гл. 19 СК (ст. 124—144) — об основаниях и условиях усыновления и ст. 165 СК — об условиях усыновления детей иностранными гражданами и лицами без гражданства.

СК (п. 6 ст. 169) предусмотрено, что положения о совместной собственности супругов и о собственности каждого из супругов, установленные ст. 34—37 СК, применяются к имуществу, нажитому супругами (одним из них), и до введения СК в действие (до 1 марта 1996 г.), т. е. имеют обратную силу. Таким образом, состав личного и общего совместного имущества супругов, нажитого до 1 марта 1996 г., будет определяться по нормам СК.

Нормы СК, регулирующие брачные договоры и соглашения об уплате алиментов, обратной силы не имеют. В п. 5 ст. 169 СК специально оговорено, что установленные гл. 8 и 16 СК условия и порядок заключения брачных договоров и соглашений об уплате алиментов (ст. 40—44, 99—105) применяются к брачным договорам и соглашениям об уплате алиментов, заключенным после 1 марта 1996 г., т. е. после введения СК в действие. Это связано с тем, что возможность заключения брачного договора и соглашения об уплате алиментов на содержание детей предусматривалась и ранее действовавшим законодательством (см. ст. 256 ГК и ст. 67 КоБС). По этой причине в СК (п. 5 ст. 169) уточнено, что заключенные до 1 марта 1996 г. брачные договоры и соглашения об уплате алиментов действуют только в части, не противоречащей положениям ст. 40—44 и 99—105 СК.

В СК не только установлен срок введения его в действие, но и решен вопрос о применении других актов семейного законодательства, ранее применявшихся на территории РФ.

¹ Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ. Введен в действие с 1 февраля 2003 г. Федеральным законом от 14 ноября 2002 г. № 137-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4531, 4532.

Так, согласно п. 2 ст. 168 СК со дня введения СК в действие, т. е. с 1 марта 1996 г., признан утратившим силу КоБС РСФСР 1969 г., за исключением раздела IV («Акты гражданского состояния» — ст. 148—159) КоБС. Данный раздел КоБС действовал в части, не противоречащей СК, вплоть до вступления в силу Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»¹, так как для реализации прав и обязанностей членов семьи существенное значение имеет именно государственная регистрация актов гражданского состояния (включая рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемену имени), которая производится органами загса путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей. Поскольку Федеральный закон «Об актах гражданского состояния» вступил в силу с 20 ноября 1997 г., т. е. с момента его официального опубликования², КоБС 1969 г. окончательно утратил силу уже в полном объеме именно с этой даты.

В п. 3 ст. 168 СК приведен перечень ранее применявшихся на территории РФ в соответствии с Законом РСФСР от 24 октября 1990 г. № 263-1 «О действии актов органов Союза ССР на территории РСФСР»³ законодательных актов Союза ССР, которые признаны утратившими силу на территории РФ со дня введения в действие СК, т. е. с 1 марта 1996 г. К ним относятся: Основы законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье, утвержденные Законом СССР от 27 июня 1968 г.⁴; Указ Президиума Верховного Совета СССР от 20 сентября 1968 г. «О порядке введения в действие Основ законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье»⁵; Указ Президиума Верховного Совета СССР от 21 июля 1967 г. «Об улучшении порядка уплаты и взыскания алиментов на содержание детей»⁶; Указ Президиума Верховного Совета СССР от 1 февраля 1985 г. «О некотором изменении порядка взыскания алиментов на несовершеннолетних детей»⁷.

¹ СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340; 2001. № 44. Ст. 4149; 2002. № 18. Ст. 1724; 2003. № 17. Ст. 1553.

² Российская газета. 1997. 20 нояб.

³ ВВС РСФСР. 1990. № 21. Ст. 237.

⁴ ВВС СССР. 1968. № 27. Ст. 241.

⁵ ВВС СССР. 1968. № 39. Ст. 353.

⁶ ВВС СССР. 1967. № 30. Ст. 418.

⁷ ВВС СССР. 1985. № 6. Ст. 101.

Кроме того, Федеральным законом от 14 августа 1996 г. № 113-ФЗ «О признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Семейного кодекса Российской Федерации»¹ признаны утратившими силу Указ Президиума Верховного Совета РСФСР от 20 февраля 1985 г. «О некотором изменении порядка взыскания алиментов на несовершеннолетних детей»² и постановление Верховного Совета РФ от 18 декабря 1992 г. № 4132-1 «О неотложных мерах по упорядочению усыновления детей, являющихся гражданами Российской Федерации, гражданами других государств»³ как не соответствующие требованиям СК о порядке удержания алиментов на несовершеннолетних детей и о порядке усыновления детей, являющихся гражданами РФ, иностранными гражданами.

Впоследствии Федеральным законом от 18 октября 1997 г. № 132-ФЗ «О признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Семейного кодекса Российской Федерации»⁴ признаны утратившими силу различные законодательные акты РСФСР и Российской Федерации, вносящие различные изменения и дополнения в КоБС: указы Президиума Верховного Совета РСФСР от 30 января 1984 г., от 25 апреля 1984 г., от 19 ноября 1986 г., от 24 февраля 1987 г., а также федеральные законы от 22 ноября 1994 г. № 73-ФЗ и от 7 марта 1995 г. № 28-ФЗ. Принятие данного Закона непосредственно связано с первоначальной редакционной недоработкой п. 2 ст. 168 СК, не предусматривавшего признание утратившими силу изменений и дополнений, внесенных в КоБС в период с 1984 по 1995 г.

В состав источников семейного права входят и принимаемые в соответствии с СК другие *федеральные законы*. Например, в развитие установленных в разделе VI СК «Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей» норм принят Федеральный закон от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»⁵. Этим Законом определены принципы, содержание и меры государ-

¹ СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4028.

² ВВС РСФСР. 1985. № 9. Ст. 305.

³ Ведомости РФ. 1992. № 52. Ст. 3061.

⁴ СЗ РФ. 1997. № 42. Ст. 4731.

⁵ СЗ РФ. 1996. № 52. Ст. 5880; 1998. № 7. Ст. 788; 2000. № 33. Ст. 3348; 2002. № 15. Ст. 1375; 2003. № 2. Ст. 160.

ственной защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Кроме того, он регулирует отношения, возникающие в связи с предоставлением и обеспечением органами государственной власти дополнительных гарантий по социальной защите прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из их числа в возрасте до 23 лет. Отдельные нормы семейного права содержатся и в некоторых других федеральных законах: от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»¹; от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»².

Как установлено п. 2 ст. 3 СК, семейное законодательство включает не только СК и принимаемые в соответствии с ним другие федеральные законы, но также и *законы субъектов РФ*. Необходимо отметить, что в законодательстве субъектов РФ подтвержден установленный Конституцией РФ (ст. 72) и п. 1 ст. 3 СК принцип нахождения семейного законодательства в совместном ведении с Российской Федерацией³.

Законами субъектов РФ в соответствии с п. 2 ст. 3 СК могут регулироваться семейные отношения лишь в пределах, установленных СК. Во-первых, законы субъектов РФ регулируют семейные отношения по вопросам, непосредственно отнесенным СК к ведению субъектов РФ: установление порядка и условий, при наличии которых вступление в брак может быть разрешено в виде исключения до достижения возраста шестнадцати лет (п. 2 ст. 13); выбор супругами двойной фамилии при заключении брака (п. 1 ст. 32); присвоение фамилии и отчества ребенку (п. 2 и 3 ст. 58); организация и деятельность органов местного самоуправления по осуществлению опеки и попечительства над детьми, оставшимися без попечения родителей (п. 2 ст. 121); определение дополнительных по сравнению с СК форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей (п. 1 ст. 123); установление размера оплаты труда приемных родителей и льгот, предоставляемых приемной семье (п. 1 ст. 152).

¹ СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3802; 2000. № 30. Ст. 3121.

² СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3177.

³ См., напр., п. «к» ст. 10 Устава Ярославской области от 23 мая 1995 г.; п. «к» ст. 5 Устава Усть-Ордынского Бурятского автономного округа от 30 мая 1995 г.; п. «м» ст. 20 Устава (Основного закона) Ханты-Мансийского автономного округа от 30 мая 1995 г. (Уставы краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов РФ. Вып. 2. М., 1996. С. 200, 269, 295).

Во-вторых, законы субъектов РФ в области семейных отношений могут приниматься по вопросам, непосредственно СК не урегулированным. Это согласуется с принципом единства семейной политики на федеральном и региональном уровнях, что предполагает, в частности, дополнение и развитие субъектами РФ и органами местного самоуправления предоставленных семье федеральным законодательством минимальных социальных гарантий и льгот¹. Однако в любом случае законы субъектов РФ, регулирующие семейные отношения, не должны противоречить как СК (п. 2 ст. 3), так и иным федеральным законам. При наличии противоречий между ними применению подлежит СК или федеральный закон².

К источникам семейного права относятся не только Конституция РФ, СК и принимаемые в соответствии с ним другие федеральные законы и законы субъектов РФ, но и *иные нормативные правовые акты*, регулирующие семейные отношения, включая в первую очередь *указы Президента РФ*, которые, согласно ч. 2 ст. 90 Конституции РФ, обязательны для исполнения на всей территории РФ. Как правило, указы Президента РФ по вопросам регулирования семейных отношений носят нормативный характер, т. е. содержат общие правила, рассчитанные на многократное применение. В основном указами Президента РФ утверждаются мероприятия общегосударственного уровня, имеющие комплексный характер (например, федеральные целевые программы по различным вопросам защиты семьи, материнства и детства)³, или определяются концептуальные подходы к решению проблем в данной сфере⁴.

¹ См. п. 13 Основных направлений государственной семейной политики.

² См., напр., п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» (БВС РФ. 1996. № 1).

³ См., напр.: Указ Президента РФ от 29 декабря 1994 г. № 2231 «О некоторых мерах по обеспечению выполнения президентской программы «Дети России» // СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 43; Указ Президента РФ от 19 февраля 1996 г. № 210 «О продлении действия президентской программы «Дети России» // СЗ РФ. 1996. № 9. Ст. 799; Указ Президента РФ от 8 июня 1996 г. № 851 «Об усилении социальной поддержки одиноких матерей и многодетных семей» // СЗ РФ. 1996. № 24. Ст. 2885; и др.

⁴ Указом Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712 утверждены Основные направления государственной семейной политики (СЗ РФ. 1996. № 21. Ст. 2460); Указом Президента РФ от 14 сентября 1995 г. № 942 утверждены Основные направления государственной социальной политики по улучшению положения детей в Российской Федерации до 2000 года (Национальный план действий в интересах детей) (СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3669).

Как следует из п. 3 ст. 3 СК, *Правительство РФ также вправе принимать нормативные правовые акты* на основании и во исполнение СК, других федеральных законов и указов Президента РФ. Однако, в отличие от законов субъектов РФ, это возможно, согласно ч. 1 ст. 115 Конституции РФ и п. 3 ст. 3 СК, лишь в случаях, непосредственно предусмотренных СК, другими федеральными законами, а также указами Президента РФ.

Так, в соответствии с СК к компетенции Правительства РФ, в частности, относятся: определение видов заработка и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей (ст. 82); определение порядка передачи детей на усыновление, а также осуществления контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории РФ (п. 2 ст. 125); установление по представлению Министерства юстиции РФ и Министерства иностранных дел РФ порядка деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению детей на территории РФ и порядка контроля за ее осуществлением (п. 2 ст. 126¹); установление перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью (ст. 127); определение порядка и размера выплаты опекуну денежных средств на содержание ребенка (ст. 150); утверждение положения о приемной семье (ст. 151); определение порядка выплаты и размера денежных средств на содержание ребенка в приемной семье (ст. 155); определение порядка постановки на учет консульскими учреждениями РФ детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства (ст. 165). С учетом определенных СК вопросов, отнесенных к ведению Правительства РФ, по большинству из них уже приняты соответствующие постановления Правительства РФ¹.

¹ См.: Постановление Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 «Об утверждении Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью» // СЗ РФ. 1996. № 19. Ст. 2304; Постановление Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье» // СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3721; Постановление Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей» // СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3743; 1998. № 21. Ст. 2240; Постановление Правительства РФ от 3 августа 1996 г. № 919 «Об организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей» // СЗ РФ. 1996. № 33. Ст. 3395;

Федеральным законом от 27 июня 1998 г. № 94-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Семейный кодекс Российской Федерации» к компетенции Правительства РФ дополнительно отнесено определение порядка передачи детей на усыновление, а также осуществления контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории РФ (п. 2 ст. 125 СК); установление по представлению Министерства юстиции РФ и Министерства иностранных дел РФ порядка деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению детей на территории РФ и порядка контроля за ее осуществлением (п. 2 ст. 126¹ СК); определение порядка постановки на учет консульскими учреждениями РФ детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства (ст. 165 СК).

Следует иметь в виду, что в ряде случаев нормативные правовые акты (постановления или распоряжения) могут приниматься Правительством РФ в соответствии с федеральными законами. Так, Положение о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утверждено постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883 (с изм. и доп.)¹ на основании Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» (с изм. и доп.)². В нем конкрети-

Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 267 «О Межведомственной комиссии по вопросам усыновления (удочерения) иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Российской Федерации» // СЗ РФ. 2000. № 14. Ст. 1500; Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 268 «О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением» // СЗ РФ. 2000. № 14. Ст. 1501; Постановление Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства» // СЗ РФ. 2000. № 15. Ст. 1590.

¹ СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3628; 1996. № 6. Ст. 568; № 39. Ст. 1092; 1997. № 8. Ст. 950; № 36. Ст. 4174; 1999. № 47. Ст. 5705; 2000. № 19. Ст. 2092; 2001. № 1. Ч. П. Ст. 130.

² СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1929; № 48. Ст. 4566; 1996. № 26. Ст. 3028; № 49. Ст. 5489; 1997. № 1. Ст. 3; 1999. № 29. Ст. 3692; 2000. № 29. Ст. 3002; № 33. Ст. 3348; 2001. № 23. Ст. 2284, 2285; № 53. Ст. 5017.

зируются основания, условия и порядок предоставления государством материальной помощи гражданам, имеющим детей.

В соответствии с указами Президента РФ нормативные правовые акты Правительства РФ принимаются в основном по вопросам организационно-распорядительного или финансового характера. Например, во исполнение Указа Президента РФ от 18 июня 1996 г. № 932 «О Национальном плане действий по улучшению положения женщин и повышению их роли в обществе до 2000 года»¹ постановлением Правительства РФ от 29 августа 1996 г. № 1032 был утвержден Национальный план по улучшению положения женщин и повышению их роли в обществе до 2000 г.²

Существует значительное количество нормативных актов федеральных министерств и ведомств по вопросам семейного права, развивающих и конкретизирующих отдельные положения, содержащиеся в постановлениях Правительства РФ. Поскольку в ст. 3 СК отсутствует упоминание о таких источниках семейного права, как нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, в юридической литературе высказывается мнение о необходимости существенного ограничения возможности их применения либо о их переутверждении на уровне правительственных постановлений³. Такие акты издавались как до, так и после принятия СК. Так, во исполнение постановления Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 «Об утверждении Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью»⁴ был издан приказ Министерства здравоохранения РФ от 10 сентября 1996 г. № 332 «О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями»⁵. Этим приказом утверждены Положение о медицинском освидетельствовании гражданина(ки), желающего стать усыновителем, опекуном (попечителем) или приемным родителем, и Форма «Медицинского заключения по результатам освидетельствования гражданина (гражданки), желающего(ей) усыновить, принять под опеку (попечительство)

¹ СЗ РФ. 1996. № 26. Ст. 3060.

² СЗ РФ. 1996. № 37. Ст. 4300; 1999. № 40. Ст. 4860.

³ См., напр.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и Я. И. Седугина. С. 15.

⁴ СЗ РФ. 1996. № 19. Ст. 2304.

⁵ БНА. 1996. № 8.

ребенка или стать приемным родителем», выдаваемая государственным учреждением здравоохранения. На основании Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275¹, приказом Министра образования РФ от 20 июля 2001 г. № 2750² утверждены типовые формы документов по учету кандидатов в усыновители, оформлению усыновления и осуществлению контроля за условиями жизни и воспитания усыновленных детей в семьях.

В этой связи представляется, что ведомственные нормативные акты, затрагивающие отношения, регулируемые семейным правом, могут издаваться только на основании, по поручению и во исполнение постановлений Правительства РФ (в свою очередь принятых в рамках компетенции Правительства РФ по регулированию семейных отношений). В противном случае их издание и применение на практике будут противоречить требованиям СК.

При решении вопроса об отнесении того или иного нормативного правового акта к источникам семейного права важно учитывать требование принципиального характера о том, что нормативные акты любого государственного или иного органа, в том числе указы нормативного характера Президента РФ, постановления палат Федерального Собрания РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ и др., должны соответствовать положениям СК и других федеральных законов.

Также следует иметь в виду, что, согласно п. 1 ст. 170 СК, на период после принятия СК и до приведения в соответствие с ним законов и иных нормативных правовых актов, действующих на территории РФ (включая законодательные и иные нормативные акты Союза ССР, законы и иные нормативные правовые акты РФ), они применяются в пределах и в порядке, предусмотренных Конституцией РФ (ст. 15), постольку, поскольку не противоречат СК. Таким образом, применение непосредственно не отмененных норм ранее действовавшего семейного законодательства признано возможным в части, не противоречащей СК, и только на период до принятия новых

¹ СЗ РФ. 2000. № 15. Ст. 1590.

² Российская газета. 2001. 12 сент.

нормативных правовых актов, т. е. действие таких правовых норм носит (или носило) временный характер. С такими же ограничениями применялись, в частности, нормативные акты по вопросам записи актов гражданского состояния: Инструкция о порядке регистрации актов гражданского состояния в СССР¹; Инструкция о порядке регистрации актов гражданского состояния в РСФСР²; Формы записей о регистрации актов гражданского состояния и Формы свидетельств, выдаваемых на основании записей о регистрации актов гражданского состояния³. Или, например, после принятия постановления Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье» и утверждения Положения о приемной семье⁴ на территории РФ признано недействующим постановление Совета Министров СССР от 17 августа 1988 г. № 1022 «О создании детских домов семейного типа»⁵, применявшееся в Российской Федерации как до введения в действие СК, так и с 1 марта до 17 июля 1996 г., но только в части, не противоречащей требованиям ст. 151—155 СК.

Правительству РФ было дано поручение, имеющее комплексный характер: привести в соответствие с СК изданные им нормативные правовые акты; подготовить и внести в установленном порядке предложения о внесении изменений и дополнений в законодательство РФ; принять нормативные правовые акты, обеспечивающие реализацию СК (п. 2 ст. 170 СК). Это поручение в большей части уже реализовано. Так, Правительством РФ признаны утратившими силу некоторые нормативные правовые акты, в том числе: постановление Совета Министров РСФСР от 30 апреля 1986 г. № 175 «Об утверждении Положения об органах опеки и попечительства РСФСР»⁶; постановление Совета Министров РСФСР от 14 октября 1987 г. № 401 «О мерах по коренному улучшению воспитания, обучения и материально-технического обеспечения детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»⁷; постановление Со-

¹ Утверждена Министром юстиции СССР 22 июля 1991 г. (БНА СССР. 1991. № 11).

² Утверждена постановлением Совета Министров РСФСР от 17 октября 1969 г. № 592 (с изм. и доп., внесенными постановлениями Совета Министров РСФСР от 18 марта 1981 г. № 156 и от 5 июня 1984 г. № 232) (СП РСФСР. 1969. № 22. Ст. 123; 1981. № 12. Ст. 73; 1984. № 16. Ст. 137).

³ Утверждены постановлением Правительства РФ от 11 октября 1992 г. № 774 (САПП РФ. 1992. № 18. Ст. 1463).

⁴ СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3721.

⁵ СП СССР. 1988. № 30. Ст. 85.

⁶ СП РСФСР. 1986. № 15. Ст. 109.

⁷ СП РСФСР. 1987. № 21. Ст. 132.

вета Министров РСФСР от 18 ноября 1988 г. № 475 «О создании детских домов семейного типа в РСФСР»¹; п. 4, 8 постановления Правительства РФ от 20 июня 1992 г. № 409 «О неотложных мерах по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»; постановление Правительства РФ от 5 июля 1994 г. № 786 «О мерах государственной поддержки детских домов семейного типа, созданных на основе крестьянских (фермерских) хозяйств»².

Постановления Пленума Верховного Суда РФ, где обобщается практика по делам, вытекающим из брачно-семейных отношений, не являются источниками семейного права. Однако они имеют важное значение для правильного применения норм семейного законодательства. К ним прежде всего относятся руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные уже после принятия Семейного кодекса в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов»³, от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления»⁴, от 28 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»⁵ и от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»⁶.

Кроме того, следует также иметь в виду, что до принятия соответствующих законодательных актов РФ нормы бывшего Союза ССР и разъяснения по их применению, содержащиеся в постановлениях Пленума Верховного Суда Союза ССР, могут применяться судами в части, не противоречащей Конституции РФ, законодательству РФ и Соглашению о создании СНГ⁷.

¹ СП РСФСР. 1988. № 23. Ст. 136.

² СЗ РФ. 1994. № 11. Ст. 1302.

³ ВВС РФ. 1997. № 1.

⁴ ВВС РФ. 1997. № 9.

⁵ ВВС РФ. 1998. № 7.

⁶ ВВС РФ. 1999. № 1.

⁷ См.: Закон РСФСР от 24 октября 1990 г. № 263-1 «О действии актов органов Союза ССР на территории РСФСР» // Ведомости РСФСР. 1990. № 21. Ст. 237; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 г. № 8 «О применении судами Российской Федерации постановлений Пленума Верховного Суда Союза ССР» (в ред. постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11) // ВВС РФ. 1992. № 7; 1994. № 3.

§ 4. Основания применения к семейным отношениям гражданского законодательства и норм международного права

4.1. Применение к семейным отношениям гражданского законодательства. Основания и пределы применения гражданского законодательства к семейным отношениям установлены ст. 4 СК. Из содержания этой статьи следует, что в регулировании возможности применения гражданского законодательства к семейным отношениям произошли значительные изменения. В ранее действовавшем законодательстве регулирование семейных отношений нормами гражданского законодательства допускалось только в случаях, прямо предусмотренных в законе (например, ст. 46 КоБС для определения правового режима совместно приобретенного имущества лицами, брак которых признан недействительным, отсылала к ст. 116—125 Гражданского кодекса РСФСР¹). В ст. 2 ГК РСФСР 1964 г. содержалось указание на то, что семейные отношения регулируются семейным законодательством. Субсидиарное (т. е. дополнительное) применение гражданского законодательства к семейным отношениям в законе не упоминалось, а практически имело место, так как семейное законодательство не содержало в ряде случаев необходимых понятий и институтов (правоспособность и дееспособность граждан, обязательства, валюта денежных обязательств, надлежащее исполнение обязательства, срок исполнения, зачет встречных требований и т. д.). Возможность субсидиарного применения гражданского законодательства к семейным отношениям впервые на законода-

¹ Принят на третьей сессии Верховного Совета РСФСР шестого созыва 11 июня 1964 г. (с изм. и доп.) // ВВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 406; 1966. № 32. Ст. 771; 1969. № 23. Ст. 783; 1970. № 26. Ст. 511; 1972. № 33. Ст. 825; 1973. № 51. Ст. 1114; 1974. № 51. Ст. 1346; 1977. № 6. Ст. 129; 1985. № 9. Ст. 305; 1986. № 23. Ст. 638; 1987. № 9. Ст. 250; 1988. № 1. Ст. 1; № 16. Ст. 476; 1990. № 3. Ст. 78; 1991. № 15. Ст. 494; Ведомости РФ. 1992. № 15. Ст. 768; № 29. Ст. 689; № 34. Ст. 1966; 1993. № 4. Ст. 119. В соответствии с федеральными законами от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3302), от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411) и от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552) утратили силу преамбула, разделы I, II, III, VII и VIII.

тельном уровне была отражена в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик, принятых Верховным Советом СССР 31 мая 1991 г.¹ и получивших силу на территории РФ с 3 мая 1992 г. в части, не противоречащей законодательным актам РФ, принятым после 12 июня 1990 г., т.е. с момента провозглашения суверенитета Российской Федерации². В п. 3 ст. 1 Основ гражданского законодательства отмечалось, что к семейным отношениям гражданское законодательство применяется в случаях, когда эти отношения не урегулированы семейным законодательством. Новый ГК семейные отношения в качества предмета регулирования не называет. Вопрос о применении гражданского законодательства к семейным отношениям был решен в СК.

В ст. 4 СК закреплено важное положение о том, что к перечисленным в ст. 2 СК *имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи* (т.е. между супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, — *между другими родственниками и иными лицами*), *не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений*. Таким образом, гражданское законодательство может применяться как к имущественным, так и к личным неимущественным отношениям между членами семьи, но только при условии, что они не урегулированы соответствующими нормами семейного законодательства и имеются необходимые нормы гражданского законодательства. Однако в любом случае применение норм гражданского законодательства не должно противоречить существу семейных отношений, обладающих определенной спецификой. Закрепление в ст. 4 СК основания применения гражданского законодательства к семейным отношениям связано с усилением договорных начал в семейном праве.

Применение гражданского законодательства к семейным отношениям может осуществляться также в случаях, непосредственно предусмотренных СК. В ряде статей СК указаны конкретные нормы ГК, которыми следует руководство-

¹ Ведомости СССР. 1991. № 26. Ст. 733.

² См. п. 1 постановления Верховного Совета РФ от 14 июля 1992 г. «О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы» (Ведомости РФ. 1992. № 30. Ст. 1800).

ваться при разрешении тех или иных вопросов брачно-семейных отношений. Так, СК прямо обязывает использовать следующие нормы гражданского законодательства:

а) ст. 198—200 и 202—205 ГК — при применении норм, устанавливающих исковую давность (ст. 9 СК);

б) ст. 257, 258 ГК — при определении прав супругов владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, являющимся совместной собственностью членов крестьянского (фермерского) хозяйства (п. 2 ст. 33 СК);

в) ст. 451—453 ГК — при предъявлении кредитором супруга-должника требования об изменении условий или расторжении заключенного между ними договора (п. 2 ст. 46 СК);

г) ст. 26 и 28 ГК — при определении права ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом (п. 3 ст. 60 СК);

д) ст. 37 ГК — при осуществлении родителями правомочий по управлению имуществом ребенка (п. 3 ст. 60 СК);

е) п. 1 ст. 165 ГК — при несоблюдении предусмотренной законом формы соглашения об уплате алиментов (п. 1 ст. 100 СК);

ж) п. 2 ст. 36 ГК — при решении вопроса о возможности раздельного проживания детей, находящихся под попечительством, и попечителей (п. 1 ст. 148 СК);

з) ст. 36—38 ГК — при определении гражданских прав и обязанностей опекунов (попечителей) (п. 4 ст. 150 СК);

и) ст. 181 ГК — при применении срока исковой давности к признанию брака недействительным (п. 3 ст. 15 СК).

Кроме того, в отдельных нормах СК бланкетного характера имеются ссылки на необходимость применения правил гражданского законодательства без указания при этом конкретных статей ГК или иного нормативного правового акта, подлежащих применению. В частности, обращение к гражданскому законодательству необходимо в случаях: применения положений о долевой собственности к имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным (п. 2 ст. 30 СК); возмещения добросовестному супругу при признании брака недействительным причиненного ему материального и морального вреда (п. 4 ст. 30 СК); изменения или расторжения брачного договора (п. 2 ст. 43 СК); признания брачного договора недействительным (п. 1 ст. 44 СК); ответственности супругов за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми (п. 3 ст. 45 СК); определения вопросов организации и деятельности органов местного самоуправления по осуществлению

опеки и попечительства над детьми (п. 2 ст. 121 СК); установления или прекращения опеки или попечительства над детьми (п. 3 ст. 145 СК).

Для семейного права имеют также теоретическое и практическое значение те положения ГК, в которых содержатся определения основополагающего характера (например: правоспособность и дееспособность граждан, место жительства, эмансипация, имя гражданина, убытки, моральный вред, недействительность сделки, исковая давность, ответственность и др.). В связи с этим ряд авторов рассматривают ГК как самостоятельный источник семейного права¹. Однако здесь необходимо обратить внимание на то, что ст. 4 СК установлена возможность применения к семейным отношениям гражданского законодательства только в тех случаях, когда это не противоречит их существу и отсутствуют необходимые нормы семейного законодательства. Указанное положение имеет принципиальное значение, поскольку позволяет избежать любых искажений сути отношений, входящих в предмет семейного права, в результате применения к ним тех или иных норм гражданского законодательства.

Исследованию проблемы соотношения гражданского и семейного законодательства при регулировании семейных отношений уделяется значительное внимание в юридической литературе последнего времени. При этом высказываются две различные точки зрения, что в немалой степени обусловлено принципиально противоположным подходом к месту семейного права в системе права (семейное право — самостоятельная отрасль права; семейное право — подотрасль гражданского права). Большинство авторов, стоящих на позиции существования семейного права как самостоятельной отрасли права, обоснованно полагают, что исходя из смысла ст. 4 СК применение норм гражданского права к семейным отношениям имеет субсидиарный характер². Это означает, что семейные отношения регулируются прежде всего нормами семейного законодательства, а гражданское законодательство применяется лишь к тем семейным отношениям, которые не урегулированы нормами семейного права, и лишь постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений. С другой стороны, сторонники признания семейного права подотраслью

¹ См., напр.: *Нечаева А. М.* Семейное право: Курс лекций. С. 36.

² См., напр.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. *П. В. Крашенинниковой П. И. Седугина*. С. 16.

гражданского права предлагают рассматривать соотношение гражданского и семейного законодательства как соотношение общих и специальных норм. На этой основе делается вывод о регулировании семейным законодательством лишь специальных черт семейных правоотношений, в той же части, в какой семейные правоотношения не обладают спецификой, они должны регулироваться гражданским законодательством¹.

На наш взгляд, определяющим началом в решении вопроса о соотношении гражданского и семейного законодательства является отношение к семейному праву как к самостоятельной отрасли права. Как уже отмечалось, в теории семейного права преобладает именно такой подход к семейному праву. Поэтому более предпочтительной является позиция, согласно которой *гражданское законодательство должно применяться к семейным отношениям* как к отношениям, регулируемым другой отраслью права, т. е. *в порядке субсидиарного применения*. В этом же смысле высказывается и М. И. Брагинский: «...гражданские нормы применяются к семейным отношениям субсидиарно»². В целом такой же точки зрения придерживается В. Ф. Яковлев³.

Аналогия закона и аналогия права при регулировании семейных отношений. Восполнение пробелов в семейном законодательстве посредством аналогии закона или аналогии права предусмотрено ст. 5 СК. В теории права под аналогией закона принято понимать решение дела или отдельного юридического вопроса на основании закона, регулирующего сходные отношения, а под аналогией права — решение дела или отдельного юридического вопроса на основе общих начал и смысла законодательства⁴.

Теоретически не исключается возникновение ситуации, когда какие-либо отношения между членами семьи окажутся не урегулированными не только нормами семейного, но и гражданского права, а соглашение сторон по существу возникшего между ними спора не будет достигнуто. При таких обстоятельствах в результате пробела в законодательстве будет весьма

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 40—43; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 16.

² Брагинский М. И. Гражданский кодекс. Часть первая. Три года спустя // Хозяйство и право. 1998. № 1. С. 7.

³ См.: Яковлев В. Ф. Россия: экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). С. 142—143.

⁴ См., напр.: Алексеев С. С. Государство и право. С. 139.

сложно разрешить подобный конфликт в пользу одного из членов семьи с учетом соблюдения прав всех заинтересованных лиц. Ранее семейным законодательством РСФСР порядок разрешения спора в таких случаях не предусматривался вследствие жесткой государственной регламентации разнообразных сторон семейных отношений, хотя ст. 10 Гражданского процессуального кодекса РСФСР допускала применение судами при рассмотрении гражданских дел как аналогии закона, так и аналогии права к спорному правоотношению. Поэтому ст. 5 СК является новеллой в семейном праве. В ней предусмотрена принципиальная возможность применения при регулировании отношений между членами семьи аналогии (анalogии закона или аналогии права).

Обязательным условием применения на практике аналогии закона являются: а) неурегулированность спорных семейных отношений нормами семейного законодательства или соглашением сторон; б) отсутствие норм гражданского права, прямо регулирующих эти семейные отношения. Именно в такой ситуации к спорным отношениям между членами семьи применяются нормы семейного и (или) гражданского права, регулирующие сходные (т. е. близкие по характеру) отношения. В противном случае оснований использования аналогии закона не имеется. Однако следует иметь в виду, что разрешение семейного спора при помощи аналогии не должно противоречить существу семейных отношений. От аналогии закона следует отличать законодательный прием отсылочного регулирования, когда в нормативно-правовом акте, регламентирующем определенное отношение, содержится указание о том, что тот или иной вопрос должен решаться в соответствии с конкретными нормами, регулиющими другой вид отношений (так, не будет аналогией закона применение ст. 168—179 ГК, устанавливающих основания недействительности сделок, для признания брачного договора недействительным в связи с тем, что п. 1 ст. 44 СК прямо отсылает к этим нормам ГК).

Если же отсутствуют нормы семейного и (или) гражданского права, которые представляется возможным применить в той или иной жизненной ситуации по аналогии, как регулирующие сходные отношения, то в таких случаях права и обязанности членов семьи определяются исходя из аналогии права, т. е. из общих начал и принципов семейного или граждан-

ского права, закрепленных ст. 1 СК и ст. 1 ГК. Аналогия права применяется в крайнем случае при невозможности прибегнуть к аналогии закона. При использовании аналогии права необходимо обязательно учитывать принципы гуманности, т. е. человеколюбия (от лат. *humanus*), разумности (основанности на здравом смысле)¹ и справедливости (беспристрастности, правильности, соответствия истине)². Данное положение прямо вытекает из требований ст. 18 Конституции РФ, устанавливающей, что только права и свободы человека определяют смысл, содержание и применение законов. Кроме того, оно отвечает смыслу Всеобщей декларации прав человека, Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и Международного пакта о гражданских и политических правах.

Применение аналогии закона или аналогии права входит в компетенцию суда, а не отдельных членов семьи по их желанию. При этом принятое по аналогии закона или аналогии права решение суда не должно находиться в противоречии с действующим законодательством РФ и основополагающими принципами российского права.

Закрепленная ст. 5 СК норма об аналогии закона или аналогии права при регулировании семейных отношений не имеет широкого применения на практике. Однако ее введение имеет принципиальное значение как для защиты прав и интересов членов семьи (суд не вправе отказать в правосудии, ссылаясь на отсутствие конкретного закона), так и для совершенствования семейного законодательства в целом.

4.2. Применение к семейным отношениям норм международного права. Установленный Конституцией РФ (ч. 4 ст. 15) принцип приоритетного применения правил международного договора РФ в случае несоответствия ему законодательства РФ закреплен также и в ст. 6 СК.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ в правовую систему РФ введены две категории международно-правовых норм:

а) общепризнанные принципы и нормы международного права, к которым относятся принципы и нормы, установленные и признанные международным сообществом государств, т. е. обязательные для всех его членов. Определение источни-

¹ См.: Словарь русского языка / Под ред. А. П. Евгеньевой. М., 1988. Т. 3. С. 634.

² Там же. Т. 4. С. 231.

ков общего международного права содержится в ст. 38 Статута Международного суда ООН¹;

б) международные договоры РФ, включая межгосударственные, межправительственные договоры и договоры межведомственного характера независимо от вида и наименования (договор, соглашение, конвенция, а равно иные виды), заключенные как с иностранными государствами, так и с международными организациями².

Названные категории международно-правовых норм являются взаимодополняющими, поскольку международные договоры РФ должны заключаться, выполняться и прекращаться в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права. Однако это не исключает возможности применения в Российской Федерации общепризнанных принципов и норм международного права при регулировании семейных отношений специфическим образом, исходя из национальных особенностей и традиций. В случае расхождения отдельных положений семейного законодательства с правилами международного договора, в котором участвует Российская Федерация, или с общепризнанными нормами международного права применяются правила, установленные этим договором или нормами. При этом согласно ст. 46 Конституции РФ каждый вправе в соответствии с международным договором РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод граждан, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

Вступление в силу, порядок подписания, ратификации, утверждения, принятия международных договоров РФ или присоединения к ним регламентируются разд. II Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации». В частности, все международные договоры РФ, предметом которых являются основные права и свободы человека и гражданина, подлежат ратификации Федеральным Собранием РФ. Таким образом, решение о согласии на обязательность международного договора по указанным вопросам для Российской Федерации, включая семейные права, должно быть принято в форме федерального закона. Например, в 1994—1997 гг. фе-

¹ См.: Статут Международного Суда // Действующее международное право / Сост. Ю. М. Колосов, Э. С. Кривчикова. М., 1996. Т. 1. С. 805.

² См. ст. 1—3 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

деральными законами ратифицированы договоры РФ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам с Республикой Молдова¹, Азербайджанской Республикой², Литовской Республикой³, Латвийской Республикой⁴, Эстонской Республикой⁵, Исламской Республикой Иран⁶. Естественно, указанное требование не распространяется на международные договоры, в которых Российская Федерация является стороной в качестве государства — правопреемника СССР. Международные договоры, ратифицированные Федеральным Собранием РФ, подлежат регистрации и официальному опубликованию для всеобщего сведения. Общее наблюдение за выполнением договоров осуществляет Министерство иностранных дел РФ.

В Российской Федерации признано обязательным соотношение семейного законодательства с положениями основных международно-правовых актов, включая Всеобщую декларацию прав человека, Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, Конвенцию о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, Конвенцию о правах ребенка, Венскую декларацию и Программу действий Всемирной конференции по правам человека, Пекинскую декларацию и Платформу действий четвертой Всемирной конференции по положению женщин, а также документы Международной организации труда, Всемирной организации здравоохранения, Детского фонда ООН и других международных организаций⁷.

Особо следует выделить такой международный договор РФ по вопросам регулирования семейных отношений, как Конвенция стран — участниц СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам⁸.

¹ СЗ РФ. 1994. № 15. Ст. 1682; 1995. № 20. Ст. 1766.

² СЗ РФ. 1994. № 15. Ст. 1683; 1995. № 18. Ст. 1598.

³ СЗ РФ. 1994. № 16. Ст. 1862; 1995. № 19. Ст. 1712.

⁴ СЗ РФ. 1994. № 34. Ст. 3546; 1995. № 21. Ст. 1932.

⁵ СЗ РФ. 1994. № 15. Ст. 1688; 1998. № 2. Ст. 229.

⁶ СЗ РФ. 1997. № 3. Ст. 360; 2000. № 47. Ст. 4549.

⁷ См. п. 7 Основных направлений государственной семейной политики.

⁸ Заседание Совета глав государств СНГ. 22 января 1993 г., Минск, Республика Беларусь. Ратифицирована Федеральным законом от 4 августа 1994 г. № 16-ФЗ (с изм., внесенными Протоколом к Конвенции от 28 марта 1997 г., ратифицированным Федеральным законом от 8 октября 2000 г. № 124-ФЗ) (СЗ РФ. 1994. № 15. Ст. 1684; 1995. № 17. Ст. 1472; 2000. № 41. Ст. 4036).

§ 5. Осуществление и защита семейных прав

5.1. Осуществление семейных прав. В СК подтвержден вытекающий из требований ст. 2 и 17 Конституции РФ принцип свободного распоряжения (т. е. по собственному усмотрению) гражданами РФ принадлежащими им правами. Статья 7 СК устанавливает, что граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из семейных отношений (семейными правами), в том числе правом на защиту этих прав, если иное не предусмотрено законом. Таким образом, СК предоставляет гражданам свободу в осуществлении и защите своих семейных прав. Свобода граждан в семейных отношениях обеспечивается, в частности, тем, что реализация многих прав, предоставленных им законом, зависит от их собственного волеизъявления (например, супруг, имеющий право на получение алиментов от другого супруга (ст. 89 СК), часто это право не осуществляет). Однако распоряжение гражданами принадлежащими им семейными правами по своему усмотрению может быть ограничено законом. Это вызвано общественными (публичными) интересами, необходимостью защитить права нетрудоспособных или несовершеннолетних членов семьи. По этой причине многие права членов семьи одновременно выступают в качестве их семейных обязанностей (речь идет прежде всего о сфере личных правоотношений между членами семьи). Так, например, родители не только имеют право, но и обязаны воспитывать своих несовершеннолетних детей (ст. 63 СК). Аналогично решен вопрос в отношении опекунов (попечителей), приемных родителей (ст. 150, 153 СК). Поэтому осуществление или неосуществление права на воспитание не может быть в силу закона оставлено на усмотрение родителей (опекунов, попечителей, приемных родителей). В ряде случаев СК, наделяя членов семьи конкретными правами (правом супругов заключить брачный договор; правом родителей заключить соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, или об уплате алиментов на ребенка — ст. 40, 66, 99), определяет границы их реализации. Например, заключая брачный договор и устанавливая в нем имущественные права и обязанности, стороны обязаны руководствоваться основными началами семейного законодательства (п. 3 ст. 42 СК), а родители в соглашении об уплате алиментов на ребенка не вправе установить размер алиментов ниже предусмотренного законом (п. 2 ст. 103 СК).

Права и обязанности членов семьи (супругов, родителей и детей, других родственников и иных лиц) возникают из оснований, предусмотренных СК, а в ряде случаев — гражданским законодательством, а также международными договорами РФ.

Осуществление семейных прав (в том числе права на защиту этих прав) несовершеннолетними или недееспособными гражданами имеет свои особенности, так как во многом зависит от надлежащего исполнения обязанностей их законными представителями (у несовершеннолетних законные представители — родители, опекуны или попечители, у недееспособных — опекуны). Если за недееспособного гражданина его семейные права осуществляет, а обязанности исполняет опекун, то несовершеннолетние граждане ряд своих семейных прав могут реализовывать лично (право выражать свое мнение, право на общение с родителями, право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей и др. — ст. 55—57 СК).

Обладание семейными правами неразрывно связано с уважением прав других членов семьи, которые не должны нарушаться ни при каких обстоятельствах. В этой связи ст. 7 СК установлено, что осуществление членами семьи своих прав и исполнение ими своих обязанностей не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан. Данное требование вытекает из ч. 3 ст. 17 Конституции РФ и норм международного права (ст. 29 Всеобщей декларации прав человека, ст. 21 Международного пакта о гражданских и политических правах), подтверждает формально-юридическое равенство всех членов семьи перед законом и свидетельствует об отсутствии у любого члена семьи каких-либо привилегий и преимуществ перед другими членами семьи в сфере семейных отношений. Оно также означает, что свобода выбора, предоставляемая лицу в осуществлении индивидуальных интересов в сфере семейных отношений, имеет определенные границы, направленные как на предотвращение эгоистического своеволия и анархизма, столкновений и конфликтов, так и на обеспечение прав и интересов других членов семьи. Так, ст. 17 СК запрещает мужу возбуждать дело о разводе без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка. Ограничение прав мужа введено законом с целью охраны здоровья женщины и ребенка.

Необходимой предпосылкой распоряжения гражданами принадлежащими им семейными правами является закрепленное СК право граждан на охрану своих семейных прав (п. 2

ст. 7). Охрана семейных прав законом исключается только тогда, когда они осуществляются в противоречии с их назначением. Это правило имеет общий характер и относится к любым правам, вытекающим из семейных отношений, независимо от их содержания, а потому не требует детализации в отдельных нормах закона. Хотя в ряде случаев в законе прямо указываются конкретные проявления злоупотребления семейными правами и правовые последствия такого поведения субъектов семейных правоотношений (п. 2 ст. 64, п. 1 ст. 65, п. 1 ст. 66, ст. 69 СК).

5.2. Защита семейных прав. Защита семейных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т. е. посредством применения надлежащей формы и способов защиты. Принято выделять *две основные формы защиты прав*: юрисдикционную и неюрисдикционную. *Юрисдикционная форма защиты* — это деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав (суда, прокуратуры, органа опеки и попечительства, органа внутренних дел, органа загса и др.)¹. В рамках юрисдикционной формы защиты в свою очередь выделяют общий (судебный) и специальный (административный) порядок защиты нарушенных прав².

Неюрисдикционная форма защиты — это действия граждан и организаций по защите прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к компетентным органам. Такие действия называют самозащитой прав.

Основным правовым механизмом защиты семейных прав является судебная система³. Защита семейных прав, согласно ст. 8 СК, осуществляется в судебном порядке по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных СК, государственными органами или органами опеки и попечительства. Возможность судебной защиты членами семьи своих семейных прав отнесена к основным началам семейного законо-

¹ В юридической литературе высказывается точка зрения об идентичности понятий «юрисдикционная форма защиты» и «правовая форма защиты». См. об этом подробно: *Беспалов Ю. Ф.* Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. Владимир, 2000. С. 81—85.

² См. об этом подробно: *Гражданское право: Учебник. Ч. I / Под ред. Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева.* С. 242—243.

³ См. об этом: *Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в 1999 году // Становление и развитие института Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации и ее субъектах.* М., 2000. С. 77—79.

дательства, что соответствует и требованиям ст. 46 Конституции РФ, гарантирующей судебную защиту прав и свобод каждого гражданина РФ.

Норма о защите семейных прав закреплена и в других федеральных законах. Так, ст. 10 Федерального закона от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»¹ установлено, что за защитой своих прав дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, а равно их законные представители, опекуны (попечители), органы опеки и попечительства и прокурор вправе обратиться в установленном порядке в соответствующие суды РФ.

Защита нарушенных или оспоренных семейных прав происходит в суде общей юрисдикции в порядке искового производства или производства, возникающего из публично-правовых отношений. Суд рассматривает и разрешает споры о субъективном праве или охраняемом законом интересе, возникающие из семейных правоотношений между членами семьи. Кроме того, в суд могут обжаловаться решения и действия (или бездействие) государственных органов и должностных лиц всех ветвей власти — законодательной, исполнительной и судебной, а также предприятий, учреждений, организаций всех форм собственности, органов местного самоуправления и отдельных государственных и муниципальных служащих, нарушающие те или иные семейные права (например, отказ органа загса в регистрации брака — п. 3 ст. 11 СК; отказ органа местного самоуправления во вступлении в брак лицам, не достигшим брачного возраста, — п. 2 ст. 13 СК)². Следует также иметь в виду, что любой гражданин имеет право обратиться в Конституционный Суд РФ с жалобой на неконституционность закона, который был применен в его деле и ущемил какие-либо его, в частности семейные, права³.

Основания, в силу которых граждане обращаются в суд за защитой семейных прав, весьма разнообразны и, как правило,

¹ СЗ РФ. 1996. № 52. Ст. 5880; 1998. № 7. Ст. 788; 2000. № 33. Ст. 3348; 2002. № 15. Ст. 1375; 2003. № 2. Ст. 160.

² См. ст. 1, 2 Закона РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права граждан» (с изм., внесенными Федеральным законом от 14 декабря 1995 г. № 197-ФЗ) (Ведомости РФ. 1993. № 19. Ст. 685; СЗ РФ. 1995. № 51. Ст. 4970).

³ См. ст. 36 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» (СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447).

указаны в СК: расторжение брака (ст. 21); признание брака недействительным (ст. 27); раздел общего имущества супругов (п. 3 ст. 38); изменение и расторжение брачного договора (ст. 43); установление отцовства (ст. 49, 50); оспаривание отцовства и материнства (ст. 52); разрешение разногласий между родителями о воспитании и месте жительства несовершеннолетних детей (ст. 65, 66); осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (ст. 66); устранение препятствий к общению ребенка с родственниками (ст. 67); защита родительских прав (ст. 68); лишение родительских прав (ст. 70); восстановление в родительских правах (ст. 72); ограничение родительских прав (ст. 73); отмена ограничения родительских прав (ст. 76); взыскание алиментов на несовершеннолетних детей и совершеннолетних нетрудоспособных детей (ст. 80, 85); определение порядка участия родителей в дополнительных расходах на детей (ст. 86); взыскание с совершеннолетних детей алиментов на родителей (ст. 87); определение порядка несения совершеннолетними детьми дополнительных расходов на родителей (ст. 88); взыскание алиментов на супруга, бывшего супруга (ст. 89, 90); взыскание с пасынков и падчериц алиментов на отчима или мачеху (ст. 97); признание недействительным соглашения об уплате алиментов (ст. 102); изменение размера алиментов и освобождение от уплаты взысканных в судебном порядке алиментов (ст. 119) и др. Таким образом, к компетенции суда закон относит принятие решений по наиболее важным вопросам в сфере семейных правоотношений.

Многие дела, возникающие из семейных правоотношений, отнесены законом (ст. 23 ГПК) к ведению мировых судей (за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка). Мировые судьи являются судьями общей юрисдикции и входят в единую судебную систему РФ. Порядок назначения и деятельности мировых судей, их компетенция определены Федеральным законом от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации»¹.

¹ СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6270. Федеральным законом от 29 декабря 1999 г. № 218-ФЗ «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации» (СЗ РФ. 2000. № 1. Ч. I. Ст. 1; 2001. № 7. Ст. 611) определено число мировых судей и количество судебных участков в субъектах РФ.

Защита семейных прав в предусмотренных законом случаях осуществляется также и государственными органами. К ним относятся не только федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов РФ, но и прокуратура, органы внутренних дел, органы загса, воспитательные учреждения. Так, СК обязывает органы исполнительной власти принимать меры по защите прав и законных интересов детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 122, 123, 126, п. 4 ст. 165). В этих целях органы исполнительной власти субъектов РФ и федеральные органы исполнительной власти должны организовывать учет детей, оставшихся без попечения родителей, и оказывать содействие в устройстве таких детей в семьи. Органы внутренних дел могут участвовать в принудительном исполнении решений, связанных с отобранием ребенка (ст. 79 СК), а также в розыске лиц, уклоняющихся от уплаты алиментов. Органы загса правомочны восстанавливать брак в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим (ст. 26 СК), устанавливать отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, на основании совместного заявления отца и матери ребенка (п. 3 ст. 48 СК) и т. д.

Широкими полномочиями в сфере защиты семейных прав наделен прокурор. Его действия по защите семейных прав могут выражаться в предъявлении в суд ряда требований: о признании брака недействительным (ст. 28 СК); о лишении родительских прав (ст. 70 СК); об ограничении родительских прав (ст. 73 СК); о признании недействительным соглашения об уплате алиментов (ст. 102 СК); об отмене усыновления ребенка (ст. 142 СК). Кроме того, прокурор обязан участвовать в делах о лишении, восстановлении и ограничении родительских прав (ст. 70, 72, 73 СК), об усыновлении ребенка (ст. 125 СК; ст. 273 ГПК) и об отмене усыновления ребенка (ст. 140 СК) независимо от того, по чьей инициативе возбуждено дело судом, а также осуществлять надзор за законностью отобрания ребенка у родителей органами опеки и попечительства (ст. 77 СК) и в других случаях. Полномочия прокурора основаны на обязанности прокуратуры осуществлять надзор за соблюдением прав и свобод человека и принимать предусмотренные законом меры (включая участие в рассмотрении дел судами, а также предъявление и поддержание иска в суде) по защите прав лиц, которые по состоянию здоровья или возрасту (несовершеннолетние) не могут лично их отстаивать. Прокурор (или его заместитель) также наделен правом на внесение представлений об

устранении нарушений закона, объявление предостережений о недопустимости нарушения закона, принесение протеста на незаконные акты административных органов (ст. 23—25¹, 26—28, 35, 36 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»¹).

Защита прав несовершеннолетних детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных, лечебных учреждениях и учреждениях социальной защиты населения, возлагается законом на администрацию этих учреждений (п. 1 ст. 147 СК). В соответствии с Типовым положением об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей², регулирующим прежде всего деятельность соответствующих государственных и муниципальных учреждений, к числу их основных задач отнесены обеспечение социальной защиты и охрана прав воспитанников. Воспитательные учреждения выполняют обязанности опекунов (попечителей) воспитанников (ст. 147 СК), направляют сообщения в органы опеки и попечительства о возможности их передачи на воспитание в семью (ст. 122 СК). В некоторых случаях в целях защиты интересов детей (в частности, при невозможности исполнить решение суда по делу, связанному с отобранием ребенка и передачей его другому лицу, — ст. 79 СК) допускается их временное помещение в воспитательное учреждение, лечебное учреждение и другое аналогичное учреждение.

Должностные лица государственных органов и других организаций обязаны сообщать об известных им нарушениях прав и законных интересов ребенка в орган опеки и попечительства (п. 3 ст. 56 СК). К обязанности должностных лиц образовательных, лечебных и иных учреждений любых форм отнесено направление сообщений в орган опеки и попечительства сведений о детях, оставшихся без попечения родителей (ст. 122 СК).

Субъектами РФ могут уточняться функции органов государственной власти и должностных лиц по защите семейных

¹ Ведомости РФ. 1992. № 8. Ст. 366; СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4472; 1999. № 7. Ст. 878; № 47. Ст. 5620; 2000. № 2. Ст. 140; № 32. Ст. 3341; 2001. № 53. Ст. 5018; 2002. № 26. Ст. 2523; № 30. Ст. 3029; № 40. Ст. 3853.

² Утверждено постановлением Правительства РФ от 1 июля 1995 г. № 676 (с изм., внесенными постановлениями Правительства РФ от 14 октября 1996 г. № 1203, от 28 августа 1997 г. № 1117 и от 30 марта 1998 г. № 366) (СЗ РФ. 1995. № 28. Ст. 2693; 1996. № 43. Ст. 4917; 1997. № 36. Ст. 4191; 1998. № 14. Ст. 1595).

прав граждан. Так, в соответствии с п. 2.2.6.12 Положения об управе района города Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 3 декабря 2002 г. № 981-ПП¹, управа района города Москвы, как территориальный орган исполнительной власти города, подведомственный Правительству Москвы, координирует организацию работ по реализации городских, окружных программ по социальной защите семьи, детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, подростков и молодежи, непосредственно реализует соответствующие районные программы. Оперативное руководство, координацию и контроль за деятельностью управы осуществляет префект соответствующего административного округа. Осуществляя исполнительно-распорядительную деятельность, префектура, в свою очередь, непосредственно реализует федеральные, городские и окружные программы по социальной защите семьи, детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, подростков и молодежи².

Защита семейных прав осуществляется и органами опеки и попечительства, т. е. органами местного самоуправления, наделенными полномочиями по решению вопросов местного значения и не входящими в систему органов государственной власти, но только в случаях, непосредственно предусмотренных СК. Вопросы организации и деятельности этих органов определяются уставами муниципальных образований в соответствии с законами субъектов РФ (ст. 121 СК). В соответствии со ст. 121 СК на органы опеки и попечительства возложена защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей, что требует от них соответственно выявления, учета, устройства таких детей и последующего контроля за условиями содержания и воспитания детей (ст. 122, 123 СК). Защита прав выпускников воспитательных учреждений — также обязанность органов опеки и попечительства (п. 3 ст. 147 СК).

СК отводит значительную роль в защите прав членов семьи именно органам опеки и попечительства. Согласно ст. 78 СК органы опеки и попечительства должны быть привлечены судом к участию в деле при рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту ребенка. Весьма значимой и ответственной является функция попече-

¹ Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2003. № 1.

² См. п. 2.2.6.13 Положения о префектуре административного округа города Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 3 декабря 2002 г. № 981-ПП (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2003. № 1).

ния над ребенком, который передается органам опеки и попечительства по решению суда в случаях, установленных законом (лишение родителей родительских прав, ограничение родительских прав, отмена усыновления ребенка и т.д.— ст. 68, 71, 74, 143 СК). Обязательным является участие органа опеки и попечительства в исполнении решений суда по отобранию ребенка и передаче его другому лицу (ст. 79 СК). В безотлагательных случаях, т. е. при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью, орган опеки и попечительства вправе самостоятельно отобрать ребенка у родителей (ст. 77 СК).

В целом же можно условно выделить три основные *формы защиты семейных прав органами опеки и попечительства*:

а) самостоятельное принятие решений в пределах своей компетенции, включая дачу согласия (разрешения) на какие-либо действия;

б) направление соответствующих требований в суд в порядке искового производства;

в) участие в судебном разбирательстве.

В некоторых случаях перечисленные формы защиты семейных прав органами опеки и попечительства являются взаимосвязанными, взаимодополняющими. Так, например, лишение родителей родительских прав осуществляется судом как по заявлению, так и с участием органов опеки и попечительства (ст. 70 СК).

Для осуществления функций по защите семейных прав в рамках названных выше форм органы опеки и попечительства наделены необходимыми полномочиями (ст. 121—123 СК, ст. 31—40 ГК).

К полномочиям первого вида представляется возможным отнести право органа опеки и попечительства давать согласие на: установление отцовства по заявлению только отца ребенка (ст. 48 СК); изменение имени, фамилии ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, по просьбе родителей (ст. 59 СК); контакты ребенка с родителями, родительские права которых ограничены судом (ст. 75 СК); усыновление ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, — при отсутствии их родителей или опекунов (попечителей) (ст. 129 СК). Сюда же можно включить полномочия органа опеки и попечительства по: разрешению разногласий между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями ребенка (ст. 62 СК); разрешению разногласий между родителями о воспитании и образовании детей (ст. 65 СК); назначению представителя для защиты прав и интересов детей в случае раз-

ногласий между родителями и детьми (ст. 64 СК); решению вопроса об общении ребенка с близкими родственниками (ст. 67 СК); заключению с приемными родителями договора о передаче ребенка на воспитание в семью (ст. 151, 152 СК).

К полномочиям второго вида относятся: право органа опеки и попечительства требовать признания недействительным брака или соглашения об уплате алиментов по основаниям, предусмотренным законом (ст. 28, 102 СК); право требовать отмены усыновления ребенка (ст. 142 СК), а также право предъявлять требование о лишении родительских прав (ст. 70 СК), об ограничении родительских прав (ст. 73 СК) и о взыскании алиментов на детей (ст. 80 СК). Соответствующее требование органа опеки и попечительства оформляется исковым заявлением в суд.

К полномочиям третьего вида относится право органа опеки и попечительства участвовать в рассмотрении судами дел: о признании недействительным брака в случаях, предусмотренных законом (ст. 28 СК); об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (ст. 66 СК); о лишении родительских прав и о восстановлении в родительских правах (ст. 70, 72 СК); об ограничении родительских прав и об отмене ограничения родительских прав (ст. 73, 76 СК); об усыновлении ребенка (ст. 125 СК); об отмене усыновления ребенка (ст. 140 СК).

Необходимо отметить, что в последнее время все чаще пропагандируется основанная на зарубежном опыте идея создания *системы ювенальных судов* (т. е. судов по делам семьи и несовершеннолетних), которые бы более эффективно защищали права детей, а также боролись с правонарушениями среди несовершеннолетних. Кроме того, выдвигаются также предложения об учреждении *института Уполномоченного по правам ребенка в Российской Федерации*¹. В отдельных субъектах РФ (в Волгоградской и Новгородской областях, Москве, Санкт-Петербурге), а также на региональном уровне (Екатеринбург и др.) такие должности уже введены в целях создания дополнительного правового механизма защиты прав ребенка. Вместе

¹ См.: Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в 1998 году // Становление и развитие института Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации и ее субъектах. М., 2000. С. 38; Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в 1999 году // Там же. С. 74; План действий по улучшению положения детей в Российской Федерации на 2001—2002 годы (п. 22). Утвержден распоряжением Правительства РФ от 21 августа 2001 г. № 1090-р // СЗ РФ. 2001. № 36. Ст. 3600.

с тем представляется, что с учетом опыта функционирования ранее существовавших в России социальных институтов по защите семьи и детства, к решению данного вопроса следует подойти взвешенно и поэтапно, первоначально уделив главное внимание совершенствованию деятельности уже имеющихся структур и институтов.

Определенные меры по защите и восстановлению прав и законных интересов несовершеннолетних в соответствии со ст. 11 Федерального закона от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»¹ осуществляют комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, образуемые органами местного самоуправления². В частности, они наделены правом предъявлять в суд требование о лишении родителей родительских прав (ст. 70 СК).

Законом не исключается и самозащита гражданами своих семейных прав путем совершения действий, пресекающих нарушения права. Такая форма допустима в случаях, когда субъект семейного правоотношения располагает возможностями правомерного воздействия на нарушителя без помощи суда или государственных органов.

Способы защиты семейных прав. Защита семейных прав и охраняемых законом интересов обеспечивается применением предусмотренных законом способов защиты. Под способами защиты субъективных семейных прав понимаются закрепленные материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя. В СК нет перечня способов защиты семейных прав. Они указываются применительно к отдельным видам правоотношений в конкретных нормах СК. Поэтому обладатель нарушенного семейного права может воспользоваться не любым, а вполне конкретным способом (способами) защиты своего права, предусмотренным в соответствующих нормах семейного законодательства. В свою очередь способы защиты семейных

¹ СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3177; 2001. № 3. Ст. 216.

² Порядок образования комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав и осуществления ими отдельных государственных полномочий определяется законодательством РФ и законодательством субъектов РФ. См. также об этом: Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в 1999 году // Становление и развитие института Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации и ее субъектах. С. 128.

прав определяются спецификой защищаемого права и характером нарушения. Например, такие способы, как возмещение убытков и взыскание неустойки, принуждение к исполнению обязанности, применяются, как правило, при нарушении имущественных прав (уклонение от уплаты алиментов на ребенка — ст. 80 СК; образование задолженности по алиментам — п. 2 ст. 115 СК). А наиболее характерным способом защиты личных неимущественных прав субъектов семейных правоотношений является пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, изменение или прекращение правоотношения (ограничение родительских прав — ст. 73 СК; отмена усыновления — ст. 140 СК).

Закрепленные в СК способы защиты семейных прав неоднородны по своей юридической природе, что также оказывает влияние на возможность их реализации. Наиболее распространенным в литературе является их подразделение на меры защиты и меры ответственности, которые различаются по основаниям применения, социальному назначению, функциям и формам реализации. Наибольшую практическую значимость имеет то обстоятельство, что меры ответственности, в отличие от мер защиты, применяются лишь к виновному нарушителю субъективного права и выражаются для него в дополнительных обременениях в виде лишения правонарушителя определенных семейных прав или возложения на него дополнительных обязанностей. Ответственность по семейному праву наступает лишь при наличии семейного правонарушения. Обязательными элементами семейного правонарушения являются противоправное действие (бездействие) субъекта и его вина (что касается наличия вреда, а следовательно, и причинной связи между противоправным деянием и наступившим вредным результатом, то эти элементы необязательны для всех случаев правонарушений)¹. Среди способов защиты семейных прав мерами ответственности могут быть признаны: возмещение материального и морального вреда добросовестному супругу при признании брака недействительным (п. 4 ст. 30 СК); уплата неустойки и возмещение убытков получателю алиментов при образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты (ст. 115 СК); лишение родительских прав (ст. 70 СК); отмена усыновления (п. 1 ст. 141 СК) и др. Меры ответственности за нарушение семейных прав и неисполнение семейных обязанностей могут быть установлены в брачном договоре, в соглашении об уплате алиментов самими субъектами

¹ См. подробнее: *Ворожейкин Е. М.* Указ. соч. С. 254—301.

семейных правоотношений (чаще всего это возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда).

Способы защиты семейных прав в силу их неоднозначного характера могут в одних случаях применяться только судом (признание брака недействительным; признание брачного договора недействительным; лишение родительских прав; ограничение родительских прав; отмена усыновления и др.), в других случаях законом устанавливается административный порядок их реализации, т. е. органом опеки и попечительства, органом загса (расторжение брака в органе загса; обяызование родителей органом опеки и попечительства не препятствовать общению ребенка с близкими родственниками и др.).

В СК предусмотрены различные способы защиты семейных прав с учетом характера и вида нарушений, а именно:

а) признание права (ст. 30 (п. 4, 5), 38, 39, 48—50, 66, 67 и др.);

б) восстановление нарушенного права (ст. 26, 30, 44, 52, 72, 76 и др.);

в) прекращение (пресечение) тех или иных действий, нарушающих (ущемляющих) право или создающих угрозу для его нарушения, в том числе путем лишения или ограничения прав одного лица в целях защиты прав другого лица (ст. 65, 68—71, 73, 77);

г) принуждение к исполнению обязанности, например к уплате алиментов (ст. 80, 85, 87, 89, 90, 93—97), к возмещению материального или морального вреда (ст. 30 (п. 4), к уплате неустойки (п. 1 ст. 115) и к возмещению убытков (п. 2 ст. 115);

д) прекращение или изменение правоотношений (ст. 43, 101, 119, 120, 140—143, п. 2 ст. 152) и др.

Более детально названные способы защиты семейных прав будут проанализированы в последующих главах учебника применительно к отдельным видам семейных правоотношений. Следует также отметить, что защита семейных прав осуществляется и с помощью норм других отраслей права: гражданского права (например, ст. 30 ГК предусматривает ограничение дееспособности гражданина, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами и ставящего таким поведением свою семью в тяжелое положение), уголовного права (ст. 150—157 Уголовного кодекса РФ (далее — УК)¹, трудового

¹ Федеральный закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ. Введен в действие с 1 января 1997 г. Федеральным законом от 13 июня 1996 г. № 64-ФЗ (с изм. и доп.).

права (гл. 41 ТК). Кроме того, в целях реализации принятых на себя государством обязательств по защите семьи предусматривается укрепление и создание в составе федеральных органов исполнительной власти социальной направленности специальных подразделений для разработки и реализации мер государственной семейной политики¹, что предполагает и выполнение в будущем указанными подразделениями определенных функций по защите семейных прав.

§ 6. Сроки исковой давности в семейном праве

Под *исковой давностью* понимается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК). В течение срока исковой давности лицо может защитить нарушенное субъективное право в принудительном порядке. Исковая давность широко применяется в гражданском праве к имущественным правоотношениям и необходима для их устойчивости, укрепления договорной дисциплины, а кроме того, стимулирует участников гражданского оборота своевременно осуществлять принадлежащие им права, облегчает установление судами объективной истины по делу. В семейном праве институту исковой давности такого значения не придается.

В п. 1 ст. 9 СК закреплено общее правило, согласно которому *на требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется*, за исключением случаев, когда в самом СК установлен срок для защиты нарушенного права. Правило нераспространения исковой давности на требования, вытекающие из семейных отношений, означает, что любое нарушенное право в области семейных правоотношений может быть защищено в исковом порядке по правилам гражданского, судопроизводства независимо от времени, истекшего с момента его нарушения. Это связано с тем, что в области семейного права преобладают личные неимущественные права, имеющие длящийся характер, природа которых может потребовать их защиты в любое время. Таким образом, участники семейных отношений практически не ограничены временными рамками при реализации права на защиту нарушенных семейных прав. Так, исковая давность не распространяет-

¹ См. п. 15, 22 Основных направлений государственной семейной политики.

ся на: требования о расторжении брака; требования о признании брака недействительным; требования об установлении отцовства; требования о признании брачного договора недействительным; требования о взыскании алиментов в течение всего срока действия права на их получение и т. д. В отличие от КоБС (ст. 49) в СК не установлен срок исковой давности для предъявления требований об оспаривании отцовства или материнства (ст. 52).

Исковая давность к семейным отношениям применяется лишь в строго определенных случаях, а именно когда сроки для защиты нарушенных семейных прав предусмотрены в самом СК. Таких случаев несколько.

Во-первых, годичный срок исковой давности предусмотрен п. 3 ст. 35 СК для требований супруга о признании сделки недействительной, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации, другим супругом не было получено. Срок исковой давности исчисляется со дня, когда супруг узнал или должен был узнать о совершении такой сделки.

Во-вторых, трехлетний срок исковой давности установлен п. 7 ст. 38 СК для требований разведенных супругов о разделе общего имущества. Здесь течение срока исковой давности начинается со дня, когда разведенный супруг узнал или должен был узнать о нарушении его прав на общее имущество другим супругом (п. 2 ст. 9 СК, п. 1 ст. 200 ГК).

В-третьих, годичный срок исковой давности установлен п. 4 ст. 169 СК (а он отсылает в свою очередь к ст. 15 СК и ст. 181 ГК) для предъявления одним из супругов требования о признании брака недействительным, когда другой супруг скрыл от него наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции при вступлении в брак. В таких случаях срок исковой давности исчисляется со дня, когда супруг-истец узнал или должен был узнать о сокрытии болезни супругом-ответчиком, т. е. об обстоятельствах, дающих основания требовать признания брака недействительным (п. 2 ст. 9 СК, п. 1 ст. 200 ГК).

В п. 2 ст. 9 СК закреплено положение о том, что *в случае необходимости применения к семейным отношениям норм, устанавливающих исковую давность, суд должен руководствоваться правилами ст. 198—200 и 202—205 ГК*. Из их содержания, в частности, следует, что: сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сто-

рон (ст. 198 ГК); требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности, а исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения (ст. 199 ГК); истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием для вынесения судом решения об отказе в иске (п. 2 ст. 199 ГК); течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права, если иное не предусмотрено законом (ст. 200 ГК).

Гражданское законодательство допускает приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности при наличии для этого необходимых оснований. Приостановление срока исковой давности означает, что в срок исковой давности не засчитывается тот промежуток времени, в течение которого лицо не могло предъявить иска в защиту своих прав в силу объективных причин (оснований), указанных в законе. Согласно ст. 202 ГК течение срока исковой давности приостанавливается:

а) если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);

б) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;

в) в силу установленной на основании закона Правительством РФ отсрочки исполнения обязательств (моратория);

г) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Причем течение срока исковой давности приостанавливается при условии, если перечисленные выше обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока давности. Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления, течение срока исковой давности продолжается. Остающаяся часть срока удлиняется до шести месяцев.

Основанием для перерыва течения срока исковой давности может быть предъявление в установленном порядке иска или совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. После перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок (ст. 203 ГК). Если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска

течение срока исковой давности продолжается в общем порядке (ст. 204 ГК).

Статья 205 ГК предусматривает восстановление срока исковой давности в исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п.) Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности. При восстановлении срока исковой давности суд считает необходимым защитить нарушенное право, несмотря на пропуск истцом срока исковой давности.

Приведенные положения гражданского законодательства об исковой давности применяются судом и к требованиям, вытекающим из семейных отношений, если СК установлен срок защиты нарушенного права.

От сроков исковой давности необходимо отличать пресекательные (преклюзивные) сроки, т. е. сроки существования во времени ненарушенного субъективного семейного права (например, права родителей на воспитание детей и защиту их прав и интересов до достижения ими совершеннолетия; права несовершеннолетних детей на получение алиментов от родителей и др.). Принципиальное различие между сроком исковой давности и пресекательным сроком состоит в том, что по истечении пресекательного срока предусмотренное СК право (например, закрепленное в п. 2 ст. 89 право на взыскание алиментов на свое содержание бывшей женой с бывшего супруга в течение трех лет со дня рождения общего ребенка) уже не может быть реализовано ни при каких условиях, тогда как срок исковой давности может быть приостановлен, прерван или восстановлен в установленных ГК порядке и случаях. Пресекательных сроков, предоставляющих управомоченному лицу строго определенное время для реализации своего права, в семейном законодательстве немного. Помимо уже названных, к ним следует отнести предусмотренный п. 2 ст. 107 СК трехлетний срок для взыскания алиментов за прошлое время, т. е. время, предшествующее обращению в суд с заявлением о взыскании алиментов. Причем алименты за прошлое время в пределах трехлетнего срока, согласно п. 2 ст. 107 СК, могут быть взысканы, если:

а) судом установлено, что до обращения в суд управомоченным лицом принимались меры к получению средств на содержание;

б) алименты не были получены вследствие уклонения обязанного лица от их уплаты.

В литературе по семейному праву срок взыскания алиментов за прошедший период иногда относят к срокам исковой давности¹, что не согласуется, по нашему мнению, с юридической сущностью и назначением срока исковой давности. М. В. Антокольская верно замечает, что данный срок является пресекательным, поскольку взыскание алиментов за его пределами невозможно².

В семейном праве наряду со сроками исковой давности и сроками существования права установлены и другие виды сроков, которые неодинаковы по своей юридической сущности, степени определенности и целям. Среди них выделяют сроки разрешительные (например, срок заключения и расторжения брака в органе загса — ст. 11, 19 СК), запретительные (например, запрет для мужа на возбуждение дела о расторжении брака в течение года после рождения ребенка без согласия жены — ст. 17 СК) и обязывающие (например, обязанность суда в трехдневный срок со дня вступления решения в законную силу направить решение о признании брака недействительным или о лишении родительских прав в орган загса — ст. 27, 70 СК)³.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение семейного права. Какие отношения регулируются семейным правом? В чем их особенности?

2. Назовите основные задачи семейного права.

3. В чем состоит специфика метода регулирования семейно-правовых отношений?

4. Дайте понятие семьи в социологическом и юридическом смысле. Какие функции выполняет семья в обществе?

5. Что вы понимаете под принципами семейного права? Назовите их и раскройте содержание.

6. В каких отраслях законодательства РФ, кроме семейного, закреплен принцип защиты семьи, материнства, отцовства и детства государством?

7. Назовите формы государственной поддержки семьи. Охарактеризуйте в целом существующую в Российской Федера-

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. С. 27.

² См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 285.

³ См.: Нечаева А. М. Указ. соч. С. 21—23.

ции систему выплаты государственных пособий родителям, имеющим несовершеннолетних детей.

8. Каковы цель, основные направления и принципы государственной семейной политики в Российской Федерации?

9. Какие органы являются субъектами государственной семейной политики?

10. Дайте понятие семейных правоотношений. Охарактеризуйте их структуру.

11. Какие виды семейных правоотношений вы можете назвать?

12. Какие юридические факты вызывают возникновение, изменение или прекращение семейных правоотношений?

13. Все ли семейные отношения урегулированы нормами права, т. е. являются правоотношениями? Какие отношения между членами семьи находятся вне сферы воздействия семейного законодательства?

14. Кто может являться субъектом семейных правоотношений? Каковы особенности семейных правоотношений?

15. Что такое родство и свойство? В чем заключается их юридическое значение?

16. Какие принципы осуществления семейных прав и исполнения семейных обязанностей сформулированы в СК?

17. Назовите санкции (меры воздействия), применяемые к участникам семейных правоотношений за несоблюдение семейно-правовых норм.

18. Допускаются ли законом какие-либо ограничения прав граждан в семейных отношениях? Если да, то на каком основании и в какой мере?

19. Какова система семейного права?

20. Расскажите о развитии семейного законодательства в Российской Федерации.

21. Перечислите источники семейного права.

22. В чем заключается принцип нахождения семейного законодательства в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ? Каковы полномочия субъектов РФ по регулированию семейных отношений?

23. Могут ли применяться нормы семейного законодательства бывшего Союза ССР и разъяснения по их применению, содержащиеся в постановлениях Пленума Верховного Суда СССР? Если да, то на каком основании и в какой части?

24. Какие вопросы семейного права в соответствии с СК относятся к компетенции Правительства РФ?

25. Регулируются ли семейным законодательством вопросы, связанные с государственной регистрацией актов гражданского состояния? В связи с чем, по вашему мнению, в СК от-

существует раздел о государственной регистрации актов гражданского состояния?

26. К каким отношениям между членами семьи может применяться гражданское законодательство? При каких условиях это допускается?

27. Перечислите предусмотренные СК основания применения гражданского законодательства к семейным отношениям.

28. Дайте понятие аналогии закона. Раскройте основания применения к отношениям между членами семьи норм семейного и (или) гражданского права по аналогии.

29. Дайте понятие аналогии права. В каких случаях права и обязанности членов семьи могут определяться исходя из аналогии права? Какими принципами следует при этом руководствоваться?

30. Каковы основания применения к семейным отношениям норм международного права?

31. Раскройте принцип приоритетного применения правил международного договора РФ к семейным отношениям. Перечислите основные международно-правовые акты, с требованиями которых необходимо соотносить семейное законодательство РФ (при ответе сошлитесь на п. 7 Основных направлений государственной семейной политики).

32. Каким международным договором РФ регулируются семейные отношения с участием граждан государств СНГ?

33. В чем заключается принцип свободного распоряжения гражданами РФ принадлежащими им семейными правами?

34. Раскройте понятие, значение и формы защиты семейных прав.

35. Какими органами осуществляется защита семейных прав? Перечислите предусмотренные СК основания принятия судом решений в области семейных отношений.

36. Какими способами осуществляется защита семейных прав?

37. В каких случаях на требования, вытекающие из семейных отношений, распространяется исковая давность?

Рекомендуемая литература

Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995.

Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 9—102.

Антокольская М. В. Место семейного права в системе отраслей частного права // Государство и право. 1995. № 6. С. 30—40.

Азарова Е. Г. Пособия и льготы гражданам с детьми. М., 1997.

Белякова А. М. Вопросы советского семейного права в судебной практике. М., 1989.

Беспалов Ю. Ф. Судебная защита прав и интересов ребенка // Российская юстиция. 1996. № 12. С. 24, 25.

Беспалов Ю. Ф. Средства судебной защиты гражданских прав ребенка // Российская юстиция. 1997. № 3. С. 25, 26.

Беспалов Ю. Ф. Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. Владимир, 2000. С. 81—137.

Гниденко Т. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. В., Владосов Ю. Н., Хазова О. А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. Вып. 5. С. 76—78.

Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М., 1998. С. 187—262.

Данилин В. И., Реутов С. И. Юридические факты в советском семейном праве. Свердловск, 1989.

Дармодехин С. В. К вопросу о разработке законодательства Российской Федерации о семейной политике // Семья в России. 1996. № 3—4. С. 18—22.

Дармодехин С. В. Основные направления государственной семейной политики. М., 1996.

Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. 2-е изд. М., 2000. С. 516—518.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. *И. М. Кузнецова*. 2-е изд. М., 2000. С. 16—50, 496—501.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. *П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина*. 2-е изд. М., 2001. С. 15—46, 370—379.

Королев Ю. А. Оценка эффективности норм в сфере семейных отношений // Журнал российского права. 1998. № 8. С. 85—94.

Королев Ю. А. Семья как субъект права // Журнал российского права. 2000. № 10. С. 61—66.

Косова О. Ю. Предмет семейного права и семейного законодательства // Государство и право. 2000. № 7. С. 71—78.

Кострова Н. М. Процессуальные правила разбирательства семейных дел в Семейном кодексе РФ // Журнал российского права. 2000. № 3. С. 101—108.

Кузнецова И. М. Комментарий к законодательству о регистрации актов гражданского состояния. М., 2002.

Луков В. А. О концепции фамилистической экспертизы // *Семья в России.* 1996. № 3—4. С. 22—36.

Малеина М. Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. М., 2000. С. 8—56.

Масевич М. Г., Кузнецова И. М., Марышева Н. И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // *Дело и право.* 1996. № 1. С. 21, 22.

Матвеев Г. К. Советское семейное право. М., 1985. С. 3—41.

Мейер Д. И. Русское гражданское право. Ч. 1 (по изд. 1902 г.). М., 1997. С. 33, 34.

Нестерова Н. М. Семейное право: проблемы и перспективы развития (материалы круглого стола) // *Государство и право.* 1999. № 9. С. 93—101.

Нечаева А. М. Некоторые направления дальнейшего развития брачно-семейного законодательства // *Государство и право.* 1994. № 12. С. 65—71.

Нечаева А. М. Брак, семья, закон. М., 1984. С. 74—80.

Нечаева А. М. Семья и закон. М., 1980.

Нечаева А. М. Новый Семейный кодекс // *Государство и право.* 1996. № 6. С. 56, 57.

Нечаева А. М. Семья как самостоятельный объект правовой охраны // *Государство и право.* 1996. № 12. С. 99—107.

Нечаева А. М. Семейное право: проблемы и перспективы развития // *Государство и право.* 1999. № 3. С. 69—75.

Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. 2-е изд. М., 2001. С. 10—87.

Нечаева А. М. Семейное право как самостоятельная отрасль // *Государство и право на рубеже веков.* М., 2001. С. 25—30.

Папаян Р. А. Христианские корни современного права. М., 2002. С. 90—111.

Полянский П. Л. Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСа 1918 года до наших дней // *Журнал российского права.* 1997. № 10. С. 126—134.

Права человека: итоги века, тенденции, перспективы / Под общ. ред. *Е. А. Лукашевой.* М., 2002. С. 76—106.

Пчелинцева Л. М. Практикум по семейному праву. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 1—18.

Пчелинцева Л. М. О семейном законодательстве субъектов Российской Федерации // *Журнал российского права.* 1998. № 3. С. 30—37.

Пчелинцева Л. М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 1—55, 731—740.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Краткий учебный курс. 2-е изд., перераб. и доп., М., 2002. С. 1—45.

Советское семейное право / Под ред. *В. А. Рясенцева*. М., 1982. С. 3—63.

Седугин П. И. Федеральный закон «Об актах гражданского состояния»: Комментарий. М., 1998.

Семейный кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Сост. *Л. М. Пчелинцева, С. В. Пчелинцев*. 2-е изд. М., 2000. С. 70—134.

Синайский В. И. Русское гражданское право. М., 2002. С. 483—545.

Стандарты Совета Европы в области прав человека применительно к положениям Конституции Российской Федерации: Избранные права. М., 2002. С. 463—471.

Судебная защита прав и свобод граждан: Научно-практическое пособие / Отв. ред. *В. П. Кашепов*. М., 1999. С. 173—182.

Тарусина Н. Н. Семейное право. М., 2001. С. 5—42.

Толстой Ю. К. Гражданское право и гражданское законодательство // Правоведение. 1998. № 2. С. 147, 148.

Чефранова Е. А. Применение к семейным отношениям норм гражданского законодательства // Российская юстиция. 1996. № 10. С. 45.

Чечот Д. М. Брак, семья, закон. Л., 1984.

Шептулина Н. Н. Правовой статус работников с семейными обязанностями // Журнал российского права. 1997. № 3. С. 85—93.

Шувалова Н. А. Основные социальные гарантии семьям, имеющим детей // Хозяйство и право. 1997. № 9. С. 144—149; № Ю. С. 146—151.

Шелютто М. Л. Действие во времени отдельных норм семейного законодательства // Проблемы современного гражданского права. М., 2000. С. 342—352.

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М., 1995. С. 12, 13, 406—408.

Шипунова Т. В. Ювенальная юстиция в социологической перспективе // Правоведение. 2001. № 3. С. 178—184.

Яковлев В. Ф. Россия: экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). М., 2000. С. 136—143.

Глава 2

Понятие брака. Условия и порядок его заключения. Недействительность брака

§ 1. Понятие брака по семейному праву. § 2. Условия заключения брака. Препятствия к заключению брака. § 3. Медицинское обследование лиц, вступающих в брак. § 4. Порядок заключения брака. § 5. Недействительность брака.

§ 1. Понятие брака по семейному праву

В последние десятилетия брак в социологическом смысле рассматривался в России в основном как «союз между лицами мужского и женского пола, посредством которого регулируются отношения между полами и определяется положение ребенка в обществе»¹, или как «исторически обусловленная, санкционированная и регулируемая обществом форма отношений между женщиной и мужчиной, устанавливающая их отношения друг к другу и к детям»². В современной отечественной энциклопедической литературе под браком, как правило, понимается семейный союз мужчины и женщины (супружество), порождающий их права и обязанности по отношению друг к другу и к детям³.

Однако в СК отсутствует определение брака как конкретного юридического факта и одного из главных институтов семейного права, что вполне закономерно, поскольку отрицательный подход к нормативному закреплению понятия брака

¹ См., напр.: Большая советская энциклопедия. 2-е изд. / Гл. ред. С. И. Вавилов. М., 1951. Т. 6. С. 41.

² См., напр.: Большая советская энциклопедия. 3-е изд. / Под ред. А. М. Прохорова. М., 1970. Т. 3. С. 634; Философский энциклопедический словарь / Гл. ред. Л. Ф. Ильичев, П. Н. Федосеев, С. М. Ковалев, В. Г. Панов. М., 1983. С. 60.

³ См., напр.: Словарь русского языка / Под ред. А. П. Евгеньевой. М., 1985. Т. 1. С. 111; Большой энциклопедический словарь / Гл. ред. А. М. Прохоров. М., 1991. Т. 1. С. 162; Большой энциклопедический словарь / Под ред. А. М. Прохорова. М., 1997. С. 151.

был характерен на протяжении длительного времени и для ранее действовавшего семейного законодательства России, включая три предыдущих брачно-семейных кодекса послереволюционного периода (1918, 1926 и 1969 гг.). Как подчеркивается в современной юридической литературе, отсутствие законодательно установленного определения брака связано с тем, что брак является сложным комплексным социальным явлением, находящимся под воздействием не только правовых, но и этических, моральных норм, а также экономических законов, что ставило бы под сомнение полноту определения брака только с правовых позиций, тем более что «духовные и физические элементы брака, безусловно, не могут регулироваться правом»¹. Подобная позиция не нова и в целом согласуется с теоретическими выводами известных правоведов А. М. Беляковой, Н. В. Орловой, В. А. Рясенцева и др. о том, что «юридическое определение брака неизбежно было бы неполным, так как не могло бы охватить существенные признаки брака, лежащие за пределами права»².

В юридической литературе высказывались различные точки зрения о понятии брака, его сущности и признаках. В этой связи представляется целесообразным дать обзорный сравнительный анализ различных точек зрения на понятие брака, существовавших в российском семейном праве в прошлом столетии. Прежде всего обращает на себя внимание тот факт, что данное Г. Ф. Шершеневичем еще в начале XX в. *определение брака с юридической точки зрения* как союза мужчины и женщины с целью сожительства, основанного на взаимном соглашении и заключенного в установленной форме, в целом содержало совокупность основных условий, при наличии которых «сожительство лиц разного пола приобретает законный характер, т. е. влечет за собой все последствия законного брака»³. Не случайно предложенное Г. Ф. Шершеневичем понятие брака во многом явилось определяющим и для последующего обоснования точек зрения на брак именно как на добровольный союз мужчины и женщины (в различных вариациях), хотя и подвергалось критике в советском семейном праве «за претензии на унифицированную пригодность для всех времен и наро-

¹ См.: Максимович Л. Фиктивный брак // Закон. 1997. № 11. С. 73; Антокольская М. В. Указ. соч. С. 110.

² См., напр.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. М., 1982. С. 64.

³ Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 408.

дов» и отсутствие специфических признаков брачного союза определенной исторической формации¹.

Как известно, в советской юридической науке прослеживалась устойчивая тенденция обосновать брак как принципиально новую форму семейного союза мужчины и женщины социалистического общества, отличную от форм брака, применявшихся в зарубежных странах. Предпринимались и попытки закрепить понятие брака в семейном законодательстве РСФСР, которые, однако, не принесли положительного результата². В современных исследованиях отмечается, что одним из основных признаков брака в послереволюционной России признавалась прежде всего взаимная склонность (любовь) супругов, в связи с чем в монографиях того периода под браком понималось «отношение совместного сожительства, основанное на началах любви, дружбы, сотрудничества» или «свободное сожительство двух лиц». Кроме того, исходя из особенностей анализируемой исторической эпохи обязательным элементом брака являлось также наличие общего хозяйства со взаимной материальной поддержкой супругов и совместное воспитание детей³, что фактически было закреплено в Кодексе законов о браке, семье и опеке 1926 г.⁴ как отражение существовавшего в тот период взгляда на семью как на своеобразное «трудовое объединение» мужчины и женщины⁵.

В последующем понятие брака в науке советского семейного права претерпевало с развитием общества определенные изменения, с сохранением, однако, понимания его главной сущности в виде союза мужчины и женщины в целях создания семьи. Необходимо отметить, что на результатах исследований по данному вопросу не могла не отразиться существовавшая в тот период общественно-политическая обстановка. Поэтому достаточно часто применялся термин «социалистический брак», формально подчеркивающий его якобы принципиальное отличие от брака «буржуазного». Одновременно констатировался

¹ См., напр.: *Матвеев Г. К.* Советское семейное право. М., 1985. С. 43.

² См.: *Полянский П. Л.* Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСа 1918 года до наших дней // Журнал российского права. 1997. № 10. С. 127.

³ Там же. С. 128—129.

⁴ СУ РСФСР. 1926. № 82.

⁵ См., напр.: *Бранденбургский Я. Н.* Брак и его правовые последствия. М., 1926. С. 6.

факт, что в законодательстве зарубежных стран брак, как правило, рассматривается не в виде свободного и равноправного союза мужчины и женщины, а как гражданско-правовая сделка¹. Поэтому, например, подвергалось критике данное французским правоведом Жюллио де ла Морандьером определение брака как гражданского договора, который соединяет мужчину и женщину для совместной жизни и взаимного оказания поддержки и помощи под руководством мужа². При этом в большинстве научных работ неизменно подчеркивалось, что брак не может быть сделкой или договором, а является юридически оформленным свободным и добровольным союзом мужчины и женщины, направленным на создание семьи, порождающим взаимные права и обязанности³.

В юридической литературе длительное время также высказывалась точка зрения о том, что брак как союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи, в принципе должен иметь пожизненный характер⁴. Подобная позиция основывалась на естественном предположении, что одной из основных целей семьи должно являться рождение и воспитание детей⁵. Причем такой подход к определению целей заключения брака и создания мужчиной и женщиной семьи был характерен не только для советского семейного права, но и находил отражение в законодательстве некоторых зарубежных стран, содержащем нормы о заключении брака «на всю жизнь», хотя из-за значительной распространенности разводов носил скорее морально-этический, чем императивный характер⁶. Практическая уязвимость тезиса о браке как пожизненном союзе (life-long marriage) стала очевидной и в связи с распространенностью в последние десятилетия в некоторых странах брака в

¹ См., напр.: Большая советская энциклопедия. 3-е изд. Т. 3. С. 635.

² См., напр.: *Матвеев Г. К.* Указ. соч. С. 43.

³ См., напр.: *Белякова А. М.* Вопросы советского семейного права в судебной практике. М., 1989. С. 8; *Юридический энциклопедический словарь / Под ред. А. Я. Сухарева.* М., 1984. С. 28. С некоторыми незначительными отличиями подобное понятие приводилось в работах В. М. Бошко, Г. К. Матвеева, А. М. Нечаевой, В. А. Рясенцева, В. А. Тархова, В. Н. Шахматова и других авторов.

⁴ См., напр.: *Белякова А. М., Ворожейкин Е. М.* Советское семейное право. М., 1974. С. 87; *Нечаева А. М.* Брак, семья, закон. М., 1984. С. 6.

⁵ См., напр.: *Матвеев Г. К.* Указ. соч. С. 44—45.

⁶ См., напр., § 1353 Гражданского уложения Германии (Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств / Под ред. В. К. Пучинского, М. И. Кулагина. М., 1986. С. 158).

форме брака-товарищества (*partnership*)¹. Однако принцип пожизненности брака и во времена «развитого социализма» в СССР носил скорее желаемый, чем фактический характер, а ныне не может признаваться обязательным признаком брака исходя из содержания СК. Некорректным являлось бы и предлагаемое ранее некоторыми авторами включение в определение брака в качестве необходимого признака цели в виде рождения и воспитания детей², что признается в современной юридической литературе³.

Таким образом, по очевидным причинам, не все признававшиеся в советском семейном праве признаки брака как специфической формы брака «социалистической формации» могут признаваться таковыми и в современном семейном праве России, отличающемся многообразием взглядов на брак. Безусловно, подобная ситуация является отражением не только существенного смещения акцентов в научных исследованиях по семейному праву в сторону более свободного обсуждения дискуссионных вопросов, но и значительного усиления договорных начал в СК, включая совершенствование правового института брачного договора, первоначально введенного в Российской Федерации ст. 256 ГК (часть первая) с 1 января 1995 г. На этой почве возникают совершенно новые, нетрадиционные для отечественной юридической науки взгляды на брак, принципиально отличающиеся от ранее существовавших в семейном праве точек зрения. Например, М. В. Антокольская, последовательно исследуя правовые теории брака как договора, как таинства и как института особого рода (*sui generis*), приходит к выводу, что «соглашение о заключение брака по своей правовой природе не отличается от гражданского договора. В той части, в какой оно регулируется правом и порождает правовые последствия, оно является договором». При этом брак во внеправовой сфере может расцениваться вступающими в брак «как клятва перед богом или как моральное обязательство или как чисто имущественная сделка». Однако сама же М. В. Антокольская отмечает, что большинство ученых-правоведов в Российской Федерации не признают соглашение о заключении брака гражданским договором, так как будущие

¹ См., напр.: *Хазова О. А.* Брак и развод в буржуазном семейном праве. Сравнительно-правовой анализ. М., 1988. С. 5.

² См., напр.: *Белякова А. М., Ворожейкин Е. М.* Указ. соч. С. 87; *Матвеев Г. К.* Указ. соч. С. 45.

³ См., напр.: *Кашанина Т. В., Кашанин А. В.* Указ. соч. С. 405.

супруги не могут определять для себя содержание брачного правоотношения в силу того, что их права и обязанности установлены императивными нормами закона, что нехарактерно для договорных правоотношений. Кроме того, цель заключения брака — не только возникновение брачного правоотношения, но и создание союза, основанного на любви, уважении, взаимопомощи, взаимной поддержке и т. п.¹

С другой стороны, в теории современного отечественного семейного права в основном продолжают преобладать взгляды на брак как свободный, добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, основанный на чувствах взаимной любви и уважения, заключаемый в органах записи актов гражданского состояния для создания семьи и порождающий взаимные права и обязанности супругов². Подобное определение приводится в научной литературе по семейному праву с некоторыми коррективами. Так, О. А. Хазова понимает под браком «моногамный добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением установленного законом порядка и порождающий между супругами взаимные личные и имущественные права и обязанности»³. Примерно такое же понятие брака приводится и другими авторами⁴. А. М. Нечаева, также давая традиционное понятие брака как союза мужчины и женщины, влекущего за собой правовые последствия, вместе с тем расценивает его как форму отношений между лицами разного пола и как своеобразный символ для вступающих в брак и для государства⁵.

В то же время, как справедливо указывает Е. С. Гетман, в юридической литературе нет единства мнений относительно правовой природы брака как соглашения супругов⁶. При этом одни авторы рассматривают брак как волевой целенаправленный акт, совершенный с целью породить правовые последствия, и в этом проявляется сходство брака с гражданской сделкой

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 109—114.

² См.: Большой юридический словарь / Под ред. А. Я. Сухарева, В. Д. Зорькина, В. Е. Крутских. М., 1997. С. 57; Юридическая энциклопедия / Под ред. М. Ю. Тихомирова. М., 1997. С. 53.

³ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. М., 1996. С. 33.

⁴ См.: Додонов В. Н., Румянцев О. Г. Энциклопедический юридический словарь. М., 1996. С. 31; Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Указ. соч. С. 405.

⁵ См.: Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. М., 1998. С. 95.

⁶ См., напр.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. М., 1997. С. 29.

(это позиция О. С. Иоффе)¹, другие же — как обычный гражданский договор. Целью вступления в брак, например, О. С. Иоффе определял желание лиц получить государственное признание созданного союза, основа которого — взаимная любовь и уважение — не входит в его юридическое содержание. Как только эта основа будет подорвана, брак может прекратиться в любое время, что невозможно в гражданско-правовых сделках. Поэтому социальное содержание, цели и правовые особенности брака исключают его оценку как одной из разновидностей гражданско-правовых сделок².

Многообразные точки зрения на правовую природу брака существуют не только в отечественном семейном праве, но и в семейном праве зарубежных государств. В частности, Е. А. Васильев выделяет из числа существующих за рубежом три основных концептуальных точки зрения на брак: брак-договор (наиболее распространенная концепция), брак-статус, брак-партнерство³.

Характерно, что, как и в России, конституционное законодательство большинства зарубежных стран устанавливает необходимость государственной защиты брака как основы семьи. Например, Конституцией Ирландии закреплено, что «государство берет на себя обязательство с особой тщательностью охранять институт брака, на котором основана семья, и защищать его от нападков»⁴. А в некоторых государствах посчитали необходимым дать нормативное определение брака, причем именно в конституции. Так, ст. 46 Конституции Республики Болгарии 1991 г. провозглашает, что «брак представляет собой добровольный союз мужчины и женщины»⁵.

Таким образом, вышесказанное делает возможным дать следующее понятие брака: *брак — это важнейший юридический факт, вызывающий возникновение семейно-правовых связей и представляющий собой свободный и добровольный*

¹ См.: Иоффе О. С. Советское гражданское право. Л., 1965. Т. 3. С. 187—188.

² Там же.

³ См.: Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. Е. А. Васильева. М., 1993. Гл. 25. С. 515—531.

⁴ См. ст. 41 (3. 1) Конституции Ирландии // Конституции государств Европейского Союза / Под ред. Л. А. Окунькова. М., 1997. С. 351.

⁵ См., напр., ст. 46 Конституции Республики Болгарии (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. Н. Варламова. М., 1997. С. 66); см. также ст. 36 Конституции Грузии (Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2 / Под ред. Н. А. Михалевой. М., 1997. С. 184).

союз мужчины и женщины, заключаемый в установленном порядке с соблюдением требований закона, направленный на создание семьи. В каждом случае брак является конкретным правоотношением, порождающим у супругов определенные субъективные права и обязанности личного и имущественного характера.

§ 2. Условия заключения брака. Препятствия к заключению брака

2.1. Условия заключения брака. Право мужчины и женщины без всяких ограничений по признаку расы, национальности или религии вступать в брак и основывать семью в соответствии с внутренним законодательством, регулирующим осуществление этого права, является общепризнанным принципом. Основные международно-правовые документы в области прав человека, включая Всеобщую декларацию прав человека от 10 декабря 1948 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г. и Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.¹, признают право за мужчинами и женщинами, достигшими брачного возраста, на вступление в брак и право на основание семьи при условии свободного и полного согласия вступающих в брак.

Данные требования закреплены и в ст. 12 СК, устанавливающей условия заключения брака в Российской Федерации. *Условия заключения брака — это обстоятельства, необходимые для государственной регистрации заключения брака и для признания брака действительным, т. е. имеющим правовую силу.* Условиями заключения брака являются:

- а) взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак;
- б) достижение ими брачного возраста.

Из текста ст. 12 СК следует, что брак в Российской Федерации может быть заключен только между мужчиной и женщиной, а моносексуальные браки, которые законодательно

¹ См. ст. 16 Всеобщей декларации прав человека от 10 декабря 1948 г. (Действующее международное право / Сост. Ю. М. Колосов, Э. С. Кривчикова. М., 1997. Т. 2. С. 8); ст. 10 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г. (Там же. С. 14); ст. 23 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. (Там же. С. 29).

разрешены в некоторых западноевропейских странах (например, в Исландии, Бельгии, Швеции, Дании, Нидерландах), в России, как и прежде, не допускаются.

Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, должно быть высказано ими свободно и независимо. Их обоюдная воля на заключение брака должна быть выражена лично, т. е. исходить непосредственно от лиц, сочетающихся браком. Соблюдение данного требования немаловажно, поскольку дает возможность должностным лицам органа загса убедиться в добровольности желания мужчины и женщины вступить в брак. В связи с тем, что воля на вступление в брак должна быть выражена лично, не допускается заключение брака через представителя по доверенности либо заочно. Представительство исключено законом даже в тех случаях, когда лицо, подавшее заявление о заключении брака, в силу уважительных причин (болезни его самого или близких родственников, отъезда в командировку) не может явиться в орган загса для государственной регистрации заключения брака в назначенный день. В такой ситуации лица, вступающие в брак, могут лишь просить руководителя органа загса о сокращении или увеличении установленного срока государственной регистрации заключения брака. В современной юридической литературе взаимное согласие на вступление в брак рассматривается как «согласованное встречное волеизъявление будущих супругов, направленное на возникновение брачного правоотношения»², или как «свободное, осознанное волеизъявление заключить союз с конкретным человеком, намерение создать с ним семью, приобрести права и обязанности супругов»³, что в целом согласуется с традиционным взглядом на данное условие вступления в брак, как свидетельство брачующихся об обоюдной готовности создать семью⁴.

Волеизъявление сторон на вступление в брак должно быть осознанным, и они должны отдавать отчет в своих действиях. Г. Ф. Шершеневич подчеркивал: «В основании брака лежит соглашение между сочетающимися — брак не может быть законно совершен без взаимного и непринужденного согла-

¹ См.: Максименко Е. Супругой может стать каждый // Коммерсантъ. 1999. 16 окт.

² См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 118.

³ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. С. 36.

⁴ См.: Нечаева А. М. Брак, семья, закон. М., 1984. С. 6.

сия сочетающихся лиц. Как и всякий договор, брак предполагает свободу воли и сознания. Поэтому брак, совершенный по принуждению или по обману, будет недействителен, по отсутствию существенного элемента»¹. Немаловажно, что свободное вступление в брак свидетельствует не только о взаимной и осознанной готовности к созданию семьи лиц, вступающих в брак, но и означает отсутствие принуждения в форме физического или психического насилия на их волю со стороны кого бы то ни было (угрозы, избиения, истязания или иные способы воздействия на психику). Подобное принуждение может исходить как от одного из вступающих в брак, так и от их родителей, родственников, знакомых или иных лиц. Однако при этом следует отличать принуждение от родительских советов и рекомендаций по поводу целесообразности предстоящего брака.

Похищение женщины в целях принуждения ее к вступлению в брак при определенных условиях может повлечь уголовную ответственность по ст. 126 УК, предусматривающей наказание в виде лишения свободы от четырех до восьми лет, а если это деяние совершено группой лиц, — от пяти до десяти лет.

Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак выражается в их совместном письменном заявлении о заключении брака в орган загса. Если кто-то из них не имеет возможности явиться в орган загса для подачи совместного заявления, то волеизъявление на заключение брака может быть оформлено согласно ст. 26 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»² отдельными письменными заявлениями. Подпись заявления лица, не имеющего возможности явиться в орган загса, должна быть нотариально удостоверена. Согласие на вступление в брак выражается также и устно лицами, вступающими в брак, непосредственно при государственной регистрации заключения брака в органе загса и подтверждается их подписями.

Другим обязательным условием заключения брака закон определяет *достижение лицами, вступающими в брак, брачного возраста*. В ст. 13 СК брачный возраст устанавливается в восемнадцать лет и совпадает с возрастом наступления гражданской дееспособности гражданина в полном объеме, как это

¹Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 408.

²СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340; 2001. № 44. Ст. 4149; 2001. № 44. Ст. 4149; 2002. № 18. Ст. 1724.

предусмотрено ст. 21 ГК. В этой связи также важно иметь в виду, что лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет, считается несовершеннолетним ребенком со всеми вытекающими отсюда последствиями (п. 1 ст. 54 СК). Брачный возраст определен законом в качестве минимально необходимого для вступления в брак и, как отмечается в литературе по семейному праву, свидетельствует о соответствующей степени зрелости лиц, вступающих в брак (социальной, физической и психической)¹, о наличии у них зрелой воли и сознания и обусловлен мотивами не только юридического порядка, но и соображениями социальной гигиены². Что же касается предельного возраста для вступления в брак, а также разницы в возрасте лиц, вступающих в брак, то они СК не установлены. Общим правилом является то, что лицо, желающее вступить в брак, должно достигнуть установленного законом возраста на момент государственной регистрации заключения брака, а не на день подачи в орган загса заявления о вступлении в брак.

В п. 2 ст. 13 СК предусмотрена возможность снижения брачного возраста лицам, достигшим возраста шестнадцати лет. Согласно указанной статье при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, вправе по просьбе данных лиц разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет. Таким образом, снижение брачного возраста до шестнадцати лет отнесено законом к компетенции органов местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак. Для этого требуется наличие уважительных причин, которые законом не раскрываются, но на практике чаще всего такой причиной является беременность несовершеннолетней или рождение ею ребенка. К ним также могут относиться и некоторые другие обстоятельства (предстоящий призыв на военную службу или убытие в длительную командировку жениха, фактически сложившиеся брачные отношения с лицом, не достигшим брачного возраста, и т. п.).

Решение о снижении брачного возраста выносится органом местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак. При этом в решении должно быть указа-

¹ См.: *Нечаева А. М.* Брак, семья, закон. С. 8; Советское семейное право / Под ред. В. А. *Ряшенцева*. С. 71; *Антокольская М. В.* Указ. соч. С. 119.

² См.: *Матвеев Г. К.* Указ. соч. С. 67.

но, кому и на сколько лет (месяцев) снижен брачный возраст в связи с намерением вступить в брак с конкретным лицом. В ст. 13 СК имеется прямое указание на то, что решение о снижении брачного возраста может быть принято только по просьбе самих лиц, вступающих в брак, тогда как ранее в законе подобных требований не имелось (ст. 15 КоБС). Отсюда следует, что заявление в орган местного самоуправления с просьбой о снижении брачного возраста должно быть подано ими самими. Согласия родителей несовершеннолетних на брак не требуется.

Федеральным законодательством (п. 2 ст. 13 СК) предусмотрена возможность снижения брачного возраста не более чем на два года. В то же время субъектам РФ предоставлено право в соответствующем законе устанавливать порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения возраста шестнадцати лет (т. е. речь идет о разрешении снижения брачного возраста более чем на два года). Данная норма является новеллой семейного законодательства, направлена на возрастание роли в урегулировании семейных отношений законодательства субъектов РФ. Соответственно такие специальные законы о порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет, были приняты в Белгородской, Вологодской, Владимирской, Калужской, Московской, Мурманской, Нижегородской, Новгородской, Орловской, Ростовской, Рязанской, Самарской, Тамбовской, Тверской и других областях.

Особые обстоятельства (уважительные причины), дающие основания на вступление в брак до достижения возраста шестнадцати лет, чаще всего заключаются в беременности несовершеннолетней или рождении ею ребенка. К ним также могут относиться и другие обстоятельства: отсутствие обоих родителей у вступающих в брак, непосредственная угроза жизни одному из вступающих в брак либо иные чрезвычайные обстоятельства. Например, ст. 3 Закона Вологодской области от 14 августа 1996 г. № 95-ОЗ «О снижении брачного возраста» (в ред. Закона Вологодской области от 21 ноября 2000 г. № 600-03) таким обстоятельством признан предстоящий призыв жениха на военную службу¹.

¹ См.: Красный Север. 1996. 27 авг.; 2000. 19 дек.

Как правило, решение о снижении брачного возраста (до четырнадцати или до пятнадцати лет) принимается соответствующими компетентными органами (главой областной (городской, районной) администрации или уполномоченными ими должностными лицами) по заявлениям несовершеннолетних лиц, желающих вступить в брак, и их родителей при обязательном представлении документов, подтверждающих наличие особых обстоятельств для заключения брака¹. Законодательством некоторых субъектов РФ в качестве дополнительной гарантии соблюдения требований СК при вступлении в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет, установлена необходимость получения заключения органа опеки и попечительства об отсутствии препятствий к вступлению в брак².

Государственная регистрация заключения брака лиц, которым снижен брачный возраст, осуществляется на общих основаниях. Вступление в брак гражданина до достижения им возраста восемнадцати лет влечет для него приобретение гражданской дееспособности в полном объеме со дня государственной регистрации заключения брака. Причем дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения совершеннолетия. Однако при признании брака недействительным суд может принять решение об утрате не-

¹ См., напр., ст. 3 Закона Московской области от 15 мая 1996 г. № 9/90 «О порядке и условиях вступления в брак на территории Московской области лиц, не достигших возраста шестнадцати лет» (с изм., внесенными законами Московской области от 9 апреля 1997 г. № 20/97 и от 21 марта 2001 г. № 43/2001-03) (Ведомости Московской областной Думы. 1996. № 7; 1997. № 9; 2001. № 5); ст. 4 Закона Орловской области от 21 апреля 1997 г. № 33-03 «О порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет» (Орловская правда. 1997. 13 мая); ст. 2, 5 Закона Ростовской области от 12 мая 1996 г. № 18-ЗС «Об условиях и порядке регистрации брака несовершеннолетних граждан в Ростовской области» (в ред. Закона Ростовской области от 30 июля 1998 г. № 8-ЗС) (Наше время. 1996. № 98—99; 1998. № 148); ст. 3 Закона Рязанской области от 14 января 1997 г. «О порядке и условиях разрешения вступления в брак лицам, не достигшим возраста шестнадцати лет» (Приокская газета. 1997. 8 янв.).

² См. ст. 2 Закона Калужской области от 6 июня 1997 г. № 10-ОЗ «О порядке и условиях вступления в брак на территории Калужской области лиц, не достигших возраста шестнадцати лет» (Весть. 1997. 11 июня); ст. 2 Закона Новгородской области от 31 июля 1996 г. № 65-03 «О регулировании некоторых вопросов семейных отношений в Новгородской области» (в ред. Закона Новгородской области от 10 мая 2001 г. № 199-ОЗ) (Новгородские ведомости. 1996. 9 авг.; 2001. 16 мая); ст. 2 Закона Мурманской области от 18 ноября 1996 г. № 42-01-ЗМО «Об условиях и порядке вступления в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет» (Мурманский вестник. 1996. 6 дек.).

совершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом (п. 2 ст. 21 ГК).

Предусмотренные ст. 12 СК условия заключения брака вытекают из сущности и назначения брака. Их соблюдение необходимо для того, чтобы брак приобрел правовую силу. В противном случае брак может быть признан недействительным, так как под условиями заключения брака в науке семейного права признаются обстоятельства, необходимые для того, чтобы брак был зарегистрирован и признан действительным¹. Рассмотренные условия заключения брака называют еще материальными условиями, чтобы подчеркнуть их отличие от условий, связанных с формой и процедурой заключения брака². Соблюдение этих условий необходимо в любом случае. Их перечень является исчерпывающим и не включает иных условий (например, получение согласия на брак родителей или начальства для лица, состоящего на службе, как это предусматривалось дореволюционным семейным законодательством)³.

Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, а также достижение брачного возраста предусматриваются в качестве обязательных условий заключения брака и законодательством большинства зарубежных стран. Например, ст. 146 Гражданского кодекса Франции гласит: «Нет брака, если нет согласия». Брачный возраст во Франции различен для мужчин (восемнадцать лет) и женщин (пятнадцать лет)⁴. В Испании отсутствие согласия сторон на брак влечет его недействительность. Если же согласие на вступление в брак содержит какие-либо условия, то эти условия рассматриваются как несуществующие⁵. При этом, как правило, считается, что формально выраженное согласие сторон на заключение брака должно соответствовать их фактическому желанию (воле) на вступление в брак. Что же касается брачного возраста, то в семейном праве зарубежных стран различается возраст гражданского совершеннолетия (достижение которого автоматически свидетельствует о возможности вступить в брак)

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 116.

² См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. М., 1996. С. 42.

³ См.: Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 415—416.

⁴ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств / Под ред. В. К. Пучинского, М. И. Кулагина. М., 1986. С. 23—24.

⁵ См. ст. 45 Гражданского кодекса Испании (Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств / Под ред. В. К. Пучинского, М. И. Кулагина. М., 1986. С. 192—193).

и возраст брачного совершеннолетия (который в основном колеблется в пределах от пятнадцати до восемнадцати лет для женщин и от восемнадцати до девятнадцати лет для мужчин). В большинстве государств (Англия, Австралия, Германия, Испания, Канада, Франция и др.) разрешается снижение брачного возраста (диспенсация — отступление от установленных законом условий) при определенных обстоятельствах по решению соответствующего компетентного органа. В некоторых странах существуют отдельные особенности в виде установления дополнительных условий заключения брака (разрешение родителей на брак, отсутствие определенных болезней и др.)¹.

О несомненной важности правового регулирования государством условий заключения брака свидетельствует их закрепление не только в семейном, но и в конституционном законодательстве ряда государств. Например, в Конституции Испании (ст. 32) закреплено право мужчины и женщины вступать в брак на основе полного юридического равноправия². Аналогичная норма содержится в ст. 36 Конституции Португалии³.

В Конституции Японии (ст. 24) установлено, что брак может быть заключен только при взаимном согласии обеих сторон⁴.

Право каждого человека, достигшего брачного возраста, свободно выбирать супруга и создавать семью закреплено новыми конституциями большинства стран Восточной Европы и Балтии (Албании, Болгарии, Литовской Республики, Румынии)⁵.

В конституциях стран — членов СНГ (Азербайджанской Республики, Республики Беларусь, Республики Таджикистан, Туркменистана) закреплено право на брак женщин и мужчин по достижении указанного в законе брачного возраста на основе добровольного согласия. Причем в Конституции Республики Таджикистан особо оговорено, что запрещается много-

¹ См.: *Хазова О. А.* Указ. соч. С. 20—39; *Матвеев Г. К.* Указ. соч. С. 75—78.

² См. ст. 32 Конституции Испании (Конституции зарубежных государств. М., 1997. С. 306).

³ См.: Конституция Португалии от 2 апреля 1976 г. // Конституции государств Европейского Союза / Под ред. *Л. А. Окунькова*. М., 1997. С. 530.

⁴ См.: Конституция Японии // Конституции зарубежных государств. С. 445.

⁵ См. ст. 32 Конституционного закона Республики Албании «Об основных конституционных положениях» (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. *Н. Варламова*. М., 1997. С. 52); ст. 46 Конституции Республики Болгарии (Там же. С. 66); ст. 38 Конституции Литовской Республики (Там же. С. 156); ст. 44 Конституции Румынии (Там же. С. 277).

брачие¹. В Конституции Грузии брак назван добровольным союзом². В ст. 48 Конституции Республики Молдова закреплено, что семья основана на браке, заключенном по взаимному согласию мужчины и женщины³. Аналогичная норма закреплена в ст. 63 Конституции Республики Узбекистан и ст. 51 Конституции Украины⁴.

2.2. Препятствия к заключению брака. Наряду с условиями заключения брака СК устанавливает *препятствия к заключению брака — обстоятельства, при наличии которых государственная регистрация заключения брака невозможна и неправомерна*. Брак же, заключенный при наличии препятствий, может быть признан судом недействительным.

Препятствия к заключению брака перечислены в ст. 14 СК и принципиально не изменились по сравнению с ранее действующим законодательством (ст. 16 КоБС). Их перечень является исчерпывающим, не подлежит расширительному толкованию и включает следующие обстоятельства:

а) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в другом зарегистрированном браке. Под другим зарегистрированным браком понимается не прекратившийся в установленном законом порядке прежний зарегистрированный брак. Вместе с тем фактические (незарегистрированные) супружеские отношения не являются препятствием к заключению брака.

Данный запрет вытекает из принципа единобрачия (моногамии), согласно которому мужчина и женщина имеют право одновременно состоять только в одном зарегистрированном браке, что было обязательным и в семейном праве дореволюционной России. Как справедливо отмечал Г. Ф. Шершеневич, «вступать в брак может только холостой, вдовый или разведенный»⁵.

Необходимо отметить, что принцип моногамии закреплён в законодательстве большинства зарубежных стран. Исключением составляют страны, где сильно влияние ислама и соот-

¹ См. ст. 40 Конституции Азербайджанской Республики (Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2. С. 63); ст. 32 Конституции Республики Беларусь (Там же. С. 140); Конституция Республики Таджикистан (Там же. С. 406).

² См. ст. 36 Конституции Грузии (Там же. С. 184).

³ См. ст. 48 Конституции Республики Молдова (Там же. С. 320).

⁴ См. ст. 63 Конституции Республики Узбекистан (Там же. С. 460); ст. 51 Конституции Украины (Там же. С. 522).

⁵ Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 413.

ветственно обычаев, традиций, допускающих многоженство. Непременным условием заключения действительного брака является несостояние в другом браке. Принцип моногамии нашел свое отражение также в ставшем «классическим» определении брака как «добровольного пожизненного союза одного мужчины и одной женщины при исключении всех остальных...», сформулированном судьей Пензансом в 1866 г. в связи с делом *Hude v. Woodmansee*¹. В отечественном семейном праве принцип моногамии не только обоснован связывается с европейской культурой и религиозной традицией², но и рассматривается как своеобразное средство охраны здоровья супругов и их потомства, а также обязательный элемент упорядочения отношений в области брака и семьи³. В этой связи следует заметить, что эпизодически появляющиеся предложения об отказе от принципа единобрачия и законодательном разрешении полигамных браков (многоженства) путем внесения соответствующих изменений в СК⁴ выглядят совершенно неприемлемыми, как противоречащие основным началам семейного законодательства и традициям русского народа.

В целях предотвращения случаев многоженства законом (ст. 26 Закона об актах гражданского состояния) предусмотрено обязательное указание в подаваемом в орган загса совместном заявлении лиц, желающих вступить в брак, на то, состояло ли каждое из них в другом браке или нет. Лица, состоявшие ранее в зарегистрированном браке, должны предъявить органу загса документ, подтверждающий прекращение прежнего брака. Это может быть свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга либо вступившее в законную силу решение суда о признании брака недействительным;

б) не допускается заключение брака между близкими родственниками: родственниками по прямой линии (восходящей и нисходящей), а также между полнородными и неполнородны-

¹ См.: *Хазова О. А.* Указ. соч. С. 20.

² См.: *Антокольская М. В.* Указ. соч. С. 121.

³ См.: *Нечаева А. М.* Брак, семья, закон. С. 10.

⁴ См., напр.: *Юферова Я.* Хотим трех жен и оркестр в придачу // Известия. 1996. 24 окт.; *Гриднева Н., Пестерева О.* В России разрешено многоженство // Коммерсантъ. 1999. 21 июля; Портрет явления: многоженство // Комсомольская правда. 2000. 7 окт.; Я назначаю тебя любимой женой // Российская газета. 2000. 13 окт.; *Чайка Ю. Я.* И на двух жен найдется один закон // Российская газета. 2000. 21 окт.; *Фаризова С.* Депутату Жириновскому одной жены мало // Коммерсантъ. 2000. 26 окт.

ми (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами. К родственникам по прямой линии относятся лица, происходящие одно от другого (например, отец и дочь, бабушка и внук и т. п.). Прямая линия родства может быть восходящей и нисходящей. Восходящая родственная линия ведется от потомков к предкам, нисходящая — от предков к потомкам. Полнородными являются братья и сестры, имеющие общих как отца, так и мать, а неполнородными — или общего отца (единокровные) или общую мать (единоутробные).

Запрещение браков между близкими родственниками продиктовано медико-биологическими и морально-этическими соображениями, связанными как с заботой о здоровом потомстве супругов (поскольку в связи с накоплением патологических генов считается, что риск рождения детей с тяжелыми заболеваниями в результате подобных браков весьма значителен), так и с естественным отвращением цивилизованного современного общества к кровосмешению.

Заключению брака по названным соображениям препятствует не только родство, возникшее в браке, но также и внебрачное родство тех же степеней. Причем, как отмечается в литературе, не имеет значения, установлено внебрачное родство в порядке, предусмотренном законом (ст. 48, 49 СК), или нет. Препятствие к заключению брака следует признавать существующим и в отношении лиц, состоящих в юридически неоформленных родственных отношениях¹. Недопустимость браков между близкими по крови лицами относится к числу общепризнанных требований в современном обществе, хотя определение круга близких родственников в разных государствах неодинаково².

Родство более отдаленных степеней (дядя и племянница, двоюродные брат и сестра и т. п.) хотя теоретически может представлять опасность для здоровья детей супругов, но в меньшей степени, а поэтому согласно СК не является препятствием к заключению брака. Не входят в число препятствий и отношения свойства, так как они не основаны на кровной близости, происхождении. В свойстве состоят каждый супруг с родственниками другого супруга, а также родственники супругов между собой (пасынки, падчерицы, отчим, мачеха, теща, тесть, зять, свекор, сноха, золовка, шурин, брат жены, сест-

¹ См., напр.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 74—75; Антокольская М. В. Указ. соч. С. 122.

² См., напр.: Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. С. 98.

ра мужа и т. д.). В этой связи закон не содержит ограничений и по возможному заключению брака между сводными сестрами и братьями, т. е. детьми каждого из супругов от их предыдущих браков с другими лицами;

в) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства. Согласно ст. 29 ГК недееспособным может быть признан судом гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Порядок признания гражданина недееспособным установлен гражданским процессуальным законодательством.

Вследствие того, что недееспособные лица не могут понимать значения своих действий или руководить ими, они не способны выразить свою осознанную волю на вступление в брак. Указанный запрет также вызван заботой со стороны государства и общества о создании нормальной семьи и здоровом потомстве супругов, так как некоторые заболевания психического характера могут передаваться по наследству. Приведенные обоснования введения в семейное законодательство данного запрета расценивались в качестве определяющих как в советской¹, так и в современной юридической литературе².

Следует обратить внимание на то, что препятствием к заключению брака является недееспособность лица, вступающего в брак, установленная решением суда до государственной регистрации заключения брака. Если же супруг признан недееспособным после заключения брака, то данное обстоятельство может рассматриваться в качестве основания для развода по инициативе другого супруга (ст. 19 СК), но не для признания брака недействительным.

Психическое расстройство в той или иной форме, а равно иные болезни, не послужившие основанием для признания лица судом недееспособным, не являются препятствием к заключению брака. В таком случае государственная регистрация заключения брака с указанным лицом может стать невозможной из-за отсутствия у него осознанной воли на вступление в брак. Если брак был зарегистрирован, несмотря на то что в момент его заключения психическое расстройство лица было очевид-

¹ См., напр.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 75.

² См., напр.: *Кашанина Т. В., Кашанин А. В.* Указ. соч. С. 41; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. С. 41.

но, хотя решением суда недееспособность лица и не установлена, то брак в последующем может быть признан судом недействительным ввиду нарушения условия, предусмотренного ст. 12 СК, т. е. отсутствия добровольного осознанного согласия на вступление в брак. В то же время ограничение дееспособности гражданина вследствие злоупотребления им спиртными напитками или наркотическими средствами (ст. 30 ГК) не является препятствием к заключению брака;

г) не допускается заключение брака между усыновителями и усыновленными, поскольку их отношения приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению (ст. 137 СК). В основу данного запрета положены нравственные и этические факторы. При отмене в судебном порядке усыновления при наличии для этого соответствующих оснований (ст. 141 СК) препятствия для заключения брака между бывшим усыновителем и усыновленным не существует. Запрет на заключение брака между усыновителем и усыновленным не распространяется на брак родственника усыновителя с родственником усыновленного. Что касается браков между усыновителями и потомством усыновленных, то в законе ничего прямо не говорится о недопустимости браков между ними. В литературе же высказано мнение, с которым следует согласиться, о невозможности подобных браков, так как на названных лиц должны распространяться те же правила, что и на родственников по прямой восходящей и нисходящей линии¹.

Рассмотренный перечень препятствий к заключению брака, как уже отмечалось выше, является исчерпывающим. Отказ органа загса в государственной регистрации заключения брака по иным основаниям будет неправомерным. Условия заключения брака и обстоятельства, препятствующие заключению брака, должны устанавливаться органом загса на момент государственной регистрации заключения брака. Поэтому сам установленный законом порядок государственной регистрации заключения брака предусматривает соблюдение определенных требований, направленных на выявление органом загса возможных препятствий к заключению брака. Так, об отсутствии препятствий к заключению брака должно быть обязательно указано в совместном заявлении лиц, вступающих в брак. Кроме того, эти лица — как мужчина, так и женщина — пре-

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

дупреждаются органом загса об ответственности за сокрытие препятствий к вступлению в брак. Однако конкретных норм, устанавливающих вид и форму данной ответственности, в федеральном законодательстве нет. Реально состоявшаяся государственная регистрация заключения брака при наличии предусмотренных ст. 14 СК препятствий к этому дает основание лицам, указанным в законе, требовать признания такого брака недействительным в судебном порядке в соответствии со ст. 27 и 28 СК.

В том случае, если в орган загса поступает сообщение о наличии препятствий к заключению брака конкретными лицами, государственная регистрация его откладывается. Одновременно заявителю предлагается представить соответствующие доказательства. Орган загса по просьбе заинтересованных лиц может сам провести необходимую проверку. Естественно, что при этом лица, подавшие заявление о вступлении в брак, уведомляются об отсрочке государственной регистрации брака. В соответствии с п. 9 ст. 27 Закона об актах гражданского состояния руководитель органа загса может отказать в государственной регистрации заключения брака, если располагает доказательствами, подтверждающими наличие обстоятельств, препятствующих заключению брака. Если же сведения о таких препятствиях не будут подтверждены, государственная регистрация брака производится на общих основаниях.

§ 3. Медицинское обследование лиц, вступающих в брак

Для лиц, вступающих в брак, весьма важно знать о состоянии здоровья друг друга. Неосведомленность по данному вопросу может привести к негативным последствиям (заражение друг друга тяжелым инфекционным заболеванием, рождение больного ребенка и т. п.). В связи с этим ст. 15 СК предусматривает *возможность бесплатного медицинского обследования лиц, вступающих в брак, а также их консультирования по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи*, что согласуется с требованиями федерального законодательства в области здравоохранения. Подобные консультации могут даваться всем заинтересованным гражданам по самым различным интересующим их вопросам медико-психологического, медико-генетического и иного характера, перечень которых законом не ограничен. Так, в соответствии со

ст. 22 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан каждый гражданин имеет право по медицинским показаниям на бесплатные консультации по вопросам планирования семьи, наличия социально значимых заболеваний, представляющих опасность для окружающих, по медико-психологическим аспектам семейно-брачных отношений, а также на медико-генетические, другие консультации и обследования в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения с целью предупреждения возможных наследственных заболеваний у потомства.

Бесплатное медицинское обследование лиц, вступающих в брак, как и консультации по медико-генетическим и иным вопросам, проводится только при условии их согласия, т. е. на началах добровольности, учреждениями государственной и муниципальной системы здравоохранения. Однако следует иметь в виду, что в ст. 15 СК установлены определенные ограничения, заключающиеся в том, что результаты такого обследования составляют медицинскую (врачебную) тайну и могут быть сообщены другому лицу, вступающему в брак, только с согласия лица, прошедшего обследование. Результаты обследования включают сведения о состоянии здоровья гражданина, диагнозе его заболевания и любые иные сведения, полученные при обследовании. Необходимость получения согласия лица, прошедшего обследование (или его законного представителя), на передачу другим лицам сведений о результатах медицинского обследования является общим правилом, которое применяется во всех жизненных ситуациях, включая и рассматриваемую. В этих целях закон предусматривает требование, по которому гражданину перед проведением обследования предварительно должна быть подтверждена гарантия конфиденциальности передаваемых им сведений. Медицинская (врачебная) тайна не должна разглашаться лицами, которым она стала известна при обучении, исполнении профессиональных, служебных и иных обязанностей, что предусматривается и ст. 31, 61 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан.

Из смысла ст. 41 Конституции РФ и ст. 14 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан следует, что медицинские услуги по проведению обследования и консультаций могут предоставляться лицам, вступающим в брак, также и учреждениями частной системы здравоохранения, но не безвозмездно, а за плату. В таком порядке по желанию лиц, вступающих в брак, могут быть проведены обследования по самым

разнообразным вопросам медико-генетического характера. В частности, сегодня возможны обследования и консультации даже по определению пола будущего ребенка.

Медицинское обследование (освидетельствование) в учреждениях государственной, муниципальной или частной системы здравоохранения, в том числе и анонимное, может по просьбе лиц, вступающих в брак, производиться целенаправленно: в целях выявления ВИЧ-инфекции, т. е. заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека. Это связано с особой опасностью данного заболевания, которое является пока неизлечимым и создает угрозу безопасности окружающих, и прежде всего членов семьи инфицированного лица. По результатам обследования лицо, у которого выявлена ВИЧ-инфекция, уведомляется о необходимости соблюдения мер предосторожности в целях исключения распространения заболевания и предупреждается об уголовной ответственности за поставление в опасность заражения другого лица¹.

Лицо, страдающее ВИЧ-инфекцией или венерической болезнью и знающее об этом, при вступлении в брак заведомо ставит в опасность заражения своего супруга. Поэтому сокрытие одним из лиц, вступающих в брак, наличия у него такого заболевания согласно п. 3 ст. 15 СК дает право другому лицу для обращения в суд с требованием о признании заключенного брака недействительным. В этом случае, как следует из п. 4 ст. 169 СК и ст. 181 ГК, иск супругом может быть предъявлен в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о сокрытии другим супругом при вступлении в брак болезни. Установленная п. 3 ст. 15 СК норма имеет важное значение для соблюдения законных прав и интересов добросовестного супруга (т. е. супруга, права которого нарушены заключением такого брака) с учетом значительной распространенности в Российской Федерации венерических заболеваний. Так, в период с 1991 по 2000 г. количество больных сифилисом с впервые установленным диагнозом возросло более чем в 20 раз (с 10,7 тыс. до 229,5 тыс.), а состоящих на учете в лечебно-профилактических учреждениях — в 18 раз (с 46,6 тыс. до

¹ См. ст. 1, 4, 7, 8 и 13 Федерального закона от 30 марта 1995 г. № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 14. Ст. 1212; 1996. № 34. Ст. 4027; 1997. № 3. Ст. 352; 2000. № 33. Ст. 3348).

845,8 тыс.). Только в 2001—2002 гг. зарегистрировано 115 449 больных с диагнозом ВИЧ-инфекция или СПИД¹.

При определенных обстоятельствах действия, ставящие в опасность заражения ВИЧ-инфекцией, в соответствии с ч. 1 ст. 122 УК могут повлечь наказание для виновного лица в виде ограничения свободы сроком до трех лет, либо ареста сроком от трех до шести месяцев, либо лишения свободы на срок до одного года. Если же по вине вступившего в брак лица произошло заражение его супруга ВИЧ-инфекцией, то уголовно-правовые последствия согласно ч. 2 ст. 122 УК могут заключаться уже в виде лишения свободы на срок до пяти лет. Уголовная ответственность предусмотрена и при заражении другого лица венерической болезнью (ст. 121 УК). Однако привлечение виновного супруга к уголовной ответственности и признание брака недействительным не во всех случаях может компенсировать вред, причиненный здоровью одного из супругов. В этой связи в литературе по семейному праву отмечается несовершенство редакции ст. 15 СК. Например, М. В. Антокольская полагает целесообразным предусмотреть обязательное сообщение результатов обследования лицу, с которым обследуемый намерен заключить брак, если обследуемый сам не отказывается от намерения вступить в брак после того, как узнал о наличии у себя неизлечимого заболевания, передающегося по наследству, или такого опасного инфекционного заболевания, как ВИЧ-инфекция, что позволило бы обеим сторонам принять осознанное решение о заключении брака в связи со значительным риском передачи заболеваний по наследству².

Другие авторы предлагают ввести обязательное предварительное медицинское освидетельствование на наличие вируса ВИЧ-инфекции у лиц, вступающих в брак, с последующим представлением соответствующей справки органу загса и соответственно установить обязанность органов загса предупреждать гражданина о том, что его избранник является носителем ВИЧ-инфекции³.

¹ См.: Российский статистический ежегодник. 2002. М., 2002. С. 250; Социально-экономическое положение России (январь 2003 г.). М., 2003. С. 254.

² См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 123—124.

³ См., напр.: Малевича М. О ВИЧ-инфекции (правовой аспект) // Российская юстиция. 1995. № 8. С. 36; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. С. 44.

В отличие от России законодательством некоторых зарубежных государств предусматривается обязательное медицинское обследование лиц, вступающих в брак. В частности, данная процедура является обязательной согласно ст. 63 Гражданского кодекса Франции, хотя результаты медицинского обследования фактически не могут служить препятствием для вступления в брак. Законодательство ряда штатов США также устанавливает обязательное медицинское освидетельствование будущих супругов с целью предупреждения заключения брака с лицом, страдающим хронической болезнью¹.

§ 4. Порядок заключения брака

В соответствии с п. 1 ст. 10 СК брак должен заключаться в органах загса. Данная форма заключения брака (гражданская форма брака) вытекает из содержания п. 2 ст. 1 СК, устанавливающего, что в Российской Федерации признается брак, заключенный только в органах загса. Отсюда следует, что брак, заключенный на территории РФ любым иным способом и в другом учреждении, помимо органа загса, не признается государством и не порождает никаких правовых последствий. Таким образом, брак, совершенный по религиозным обрядам (например, венчание в церкви) или по национальным обычаям, не является браком с юридической точки зрения, а значит, и не порождает прав и обязанностей супругов. Гражданская (светская) форма брака, заключаемого посредством его регистрации в государственных органах, была введена в России согласно Декрету ВЦИК и СНК РСФСР от 18 декабря 1917 г. «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов гражданского состояния»². Этим же Декретом отменялась церковная форма брака и ее признавали впрямь частным делом врачующихся. Исключение Декретом и другими нормативными актами делалось только для религиозных браков, совершенных до образования или восстановления государственных органов записи актов гражданского состояния. Эти браки приравнивались к зарегистрированным и не нуждались в последующей регистрации в органах загса.

СК делает единственное исключение из правила о признании правовой силы только за браком, заключенным в орга-

¹ См.: *Хазова О. А.* Указ. соч. С. 40, 47.

² СУ РСФСР. 1917. № 11. Ст. 160.

нах загса (п. 7 ст. 169), для браков граждан РФ, совершенных по религиозным обрядам на оккупированных территориях, входивших в состав СССР в период Великой Отечественной войны до восстановления на этих территориях государственных органов загса, — признает их действительными и имеющими правовую силу. Такие браки не нуждались в последующей государственной регистрации в органах загса.

Следует заметить, что в настоящее время, несмотря на распространенность в Российской Федерации фактов оформления в церкви брака лицами, вступающими в брак, такой брак будет иметь юридическую силу только при его государственной регистрации в органах загса.

Права и обязанности супругов не могут возникнуть из фактических брачных отношений мужчины и женщины без государственной регистрации заключения брака, сколь бы длительными ни были эти отношения. Фактические браки признавались наряду с зарегистрированными в период действия Кодекса законов о браке, семье и опеке РСФСР 1926 г.¹ до принятия Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. «Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания «Матери-героиня» и учреждении ордена «Материнская слава» и медали «Медаль материнства»². Этим Указом устанавливалось, что только зарегистрированный брак порождает права и обязанности супругов, в связи с чем фактическим супругам предлагалось оформить свои отношения путем регистрации брака с указанием срока фактической совместной жизни. Если фактический брак не был зарегистрирован, он сохранял свою правовую силу только до 8 июля 1944 г. Другим Указом Президиума Верховного Совета СССР от 10 ноября 1944 г. «О порядке признания фактических брачных отношений в случае смерти или пропажи без вести на фронте одного из супругов»³ было определено, что в тех случаях, когда фактические брачные отношения, возникшие до принятия Указа от 8 июля 1944 г., не могли быть зарегистрированы в силу ряда причин (смерть одного из фактических супругов или пропажа без вести на фронте в военное время), другой супруг имел право обратиться в суд с заявлением о признании его супругом умершего или

¹ СУ РСФСР. 1926. № 82. Ст. 611.

² ВВС СССР. 1944. № 37.

³ ВВС СССР. 1944. № 60.

пропавшего без вести лица на основании ранее действовавшего законодательства в порядке особого производства. Установление судом фактических брачных отношений, возникших после 8 июля 1944 г., не допускается, поскольку закон не связывает с ними правовые последствия.

Согласно ст. 25 Закона об актах гражданского состояния *государственная регистрация заключения брака производится в любом органе загса на территории РФ по выбору лиц, вступающих в брак*, и состоит в том, что орган загса составляет запись акта о заключении брака между конкретными лицами и выдает им свидетельство о заключении брака. С момента государственной регистрации заключения брака в органах загса, как установлено п. 2 ст. 10 СК, возникают взаимные личные и имущественные права и обязанности супругов. Подтверждением данного юридического факта является составляемая органом загса запись акта о заключении брака и выдаваемое органом загса свидетельство о заключении брака. В записи акта о заключении брака и в свидетельстве о заключении брака содержатся следующие сведения о лицах, вступающих в брак: фамилия (до и после заключения брака), имя, отчество, дата и место рождения, возраст, гражданство, национальность (вносится по желанию лиц, заключивших брак), место жительства, сведения о документе, подтверждающем прекращение предыдущего брака (если лицо (лица), заключившие брак, состояли ранее в браке), реквизиты документов, удостоверяющих личности заключивших брак, дата заключения брака, дата составления и номер записи акта о заключении брака, место государственной регистрации заключения брака (наименование органа загса), серия и номер выданного свидетельства о браке, дата выдачи свидетельства о браке (ст. 29, 30 Закона об актах гражданского состояния)¹. Со вступлением в брак мужчина и женщина становятся субъектами отношений, урегулированных нормами как семейного права, так и других отраслей права (гражданского права, права социального обеспечения и др.). Этим отношениям придается устойчивость и

¹ См.: *Формы бланков записи акта о заключении брака и свидетельства о заключении брака. Утверждены постановлением Правительства РФ от 6 июля 1998 г. № 709 (СЗ РФ. 1998. № 28. Ст. 3359)*. Заполнение бланка записи акта о заключении брака регламентируется Правилами заполнения бланков записей актов гражданского состояния и бланков свидетельств о государственной регистрации актов гражданского состояния, утвержденными постановлением Правительства РФ от 17 апреля 1999 г. № 432 (СЗ РФ. 1999. № 17. Ст. 2149).

определенность и — что весьма важно — обеспечивается правовой статус будущих детей супругов.

Только зарегистрированный в установленном законом порядке брак порождает соответствующие правовые последствия. Как отмечается в теории семейного права, именно в этом заключается конститутивное значение государственной регистрации заключения брака¹. В некоторых случаях с заключением брака закон непосредственно связывает предоставление гражданам определенных льгот и преимуществ. Например, военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, в течение трех месяцев с момента заключения первого брака выплачивается беспроцентная ссуда на срок до трех лет в размере до 12 окладов их денежного содержания².

Государственная регистрация актов гражданского состояния устанавливается в целях охраны имущественных и личных неимущественных прав граждан, а также в интересах государства. Посредством государственной регистрации заключения брака представляющие государство органы загса выполняют следующие основные задачи:

контролируют соблюдение установленных законом порядка и условий вступления в брак;

официально оформляют возникновение брачных отношений между мужчиной и женщиной, удовлетворяя их личные интересы и потребности в создании семьи;

получают сведения о брачном статусе граждан и ведут учет каждого факта заключения брака, что используется при ведении статистической отчетности в Российской Федерации и выработке основных направлений государственной семейной и демографической политики;

приобретают возможность осуществлять в будущем контроль за законностью возможных случаев расторжения брака.

Что касается браков между гражданами РФ, проживающими за пределами территории РФ, то в соответствии со ст. 157 СК они заключаются в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях РФ, которым законом (ст. 6 Закона об актах гражданского состояния) предоставлены соответствующие полномочия на государственную регистрацию

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 117—118; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 36.

² См. п. 9 ст. 13 Федерального закона от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2332; 2000. № 1. Ч П. Ст. 12; № 33. Ст. 3348; 2001. № 31. Ст. 3173; 2002. № 1. Ст. 2; № 19. Ст. 1794; № 21. Ст. 1919; № 26. Ст. 2521; № 48. Ст. 4740).

актов гражданского состояния. Кроме того, ст. 158 СК установлено, что за пределами Российской Федерации браки между гражданами РФ могут быть заключены не только в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях РФ, но и в компетентных органах иностранных государств с соблюдением законодательства страны места их заключения, в том числе и по церковному обряду. Такие браки признаются действительными в Российской Федерации, если отсутствуют препятствия, непосредственно предусмотренные ст. 14 СК.

Сам порядок заключения брака регламентируется ст. 11 СК, согласно которой *заключение брака производится только в личном присутствии лиц, вступающих в брак*. Это означает, что государственная регистрация заключения брака через представителя в Российской Федерации не разрешается. Причем присутствие лиц, вступающих в брак, является обязательным, независимо от места заключения брака. Наличие уважительных причин, препятствующих явке в орган загса обоих или одного из будущих супругов, является основанием для сокращения или увеличения установленного законом срока государственной регистрации заключения брака, но не может служить основанием для их (его) отсутствия в момент заключения брака.

Желающие вступить в брак лично подают об этом совместное письменное заявление установленной формы по своему выбору в любой орган загса на территории РФ. В нем они должны подтвердить взаимное добровольное согласие на заключение брака, указать, что к вступлению в брак не имеется препятствий, предусмотренных ст. 14 СК. Кроме того, в совместном заявлении о заключении брака лица, вступающие в брак, должны указать следующие сведения: фамилию, имя, отчество, дату и место рождения, возраст на день государственной регистрации заключения брака, гражданство, национальность (указывается по желанию лиц, вступающих в брак), место жительства каждого из вступающих в брак; фамилии, которые избирают лица, вступающие в брак; реквизиты документов, удостоверяющих личности вступающих в брак¹. Одновременно с подачей заявления необходимо предъявить документы, удостоверяющие личности вступающих в брак, а также документ, подтверждающий прекращение предыдущего брака (в случае,

¹ См.: Форма бланка заявления о заключении брака (форма № 7). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

если лицо, вступающее в брак, ранее состояло в браке), и разрешение на вступление в брак до достижения брачного возраста, если лицо, вступающее в брак, является несовершеннолетним (ст. 26 Закона об актах гражданского состояния).

Если по какой-либо причине присутствие в органе загса при подаче заявления обоих лиц, вступающих в брак, невозможно или крайне затруднительно (отдаленность проживания друг от друга, болезнь, прохождение военной службы и т. п.), волеизъявление лиц, вступающих в брак, может быть оформлено отдельными заявлениями. В этом случае подпись заявления лица, не имеющего возможности явиться в орган загса, в соответствии с п. 2 ст. 26 Закона об актах гражданского состояния должна быть нотариально удостоверена в установленном законом порядке¹. Так, подлинность подписи может быть засвидетельствована нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, или нотариусом, занимающимся частной практикой, а также специально уполномоченными должностными лицами органов исполнительной власти, в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса².

Следует иметь в виду, что факт подачи в орган загса заявления о вступлении в брак свидетельствует лишь о первоначальном намерении подписавших его лиц создать семью и сам по себе не порождает никаких правовых последствий для них, т. е. не связывает лиц, подавших такое заявление, взаимными обязательствами. Поэтому они в любой момент вправе отказаться от принятого решения вступить в брак и не явиться в орган загса в установленный срок для государственной регистрации заключения брака. Однако решение отказаться от вступления в брак, независимо от его мотивов и причин, должно быть принято подавшими заявление лицами только до момента государственной регистрации заключения брака. После государственной регистрации заключения брака в последующем брак может быть расторгнут или признан недействительным лишь с соблюдением установленного законом порядка.

¹ См. ст. 35—37, 42, 46 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1, введенных постановлением Верховного Совета РФ от 11 февраля 1993 г. № 4463-1 с момента опубликования (Ведомости РФ. 1993. № 10. Ст. 357).

² См. ст. 37 Основ законодательства о нотариате; п. 1—3 13—15, 59—61 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти, утвержденной Министерством юстиции РФ 19 марта 1996 г. (БНА РФ. 1996. № 6).

По общему правилу, закрепленному в п. 1 ст. 11 СК, *заключение брака производится по истечении месяца со дня подачи в орган загса заявления лицами, вступающими в брак*. Течение данного срока (а он установлен для проверки серьезности намерений лиц, желающих вступить в брак) начинается на следующий день после подачи заявления в орган загса и истекает в соответствующее число последнего месяца срока (ст. 191, 192 ГК). В том случае, если это число приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК). Следует заметить, что установленный законом месячный срок для государственной регистрации заключения брака дает также возможность заинтересованным лицам сообщить в орган загса о наличии препятствий к заключению брака между конкретными лицами. Орган загса обязан проверить, соответствуют ли эти сведения заявителя действительности или нет.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии со ст. 11 СК *орган загса при наличии уважительных причин может как сократить установленный СК месячный срок для государственной регистрации заключения брака, так и увеличить его, но не более чем на месяц* (ранее этот срок мог быть увеличен до трех месяцев — ст. 14 КоБС). Однако в самой ст. 11 СК не дается ни понятия, ни примерного перечня причин, которые в таких случаях могут быть признаны уважительными. Вопрос об этом решается руководителем органа загса исходя из оценки конкретных жизненных обстоятельств и сложившейся практики. Так, сокращение месячного срока для вступления в брак считается возможным при наличии следующих обстоятельств, требующих более быстрого заключения брака: призыв жениха на военную службу, отъезд кого-то из будущих супругов на длительный срок в командировку, в том числе за рубеж, беременность невесты, рождение ребенка в результате внебрачных отношений, наличие между сторонами фактических брачных отношений и т. п. Безусловно, что некоторые из этих обстоятельств должны быть подтверждены соответствующими документами (например, справками учреждения здравоохранения о беременности, болезни, рождении ребенка, командировочным удостоверением и т. п.).

С совместным заявлением о сокращении установленного законом срока для заключения брака обращаются сами лица, вступающие в брак (ст. 27 Закона об актах гражданского со-

стояния). Что касается увеличения срока для заключения брака, то такое допускается на практике из-за нахождения одного из лиц, вступающих в брак, на стационарном лечении вследствие тяжелой болезни, отъезда, необходимости проверки сообщения о наличии препятствий к браку и в других подобных случаях. Как следует из содержания п. 3 ст. 27 Закона об актах гражданского состояния, с совместным заявлением о продлении месячного срока обращаются в орган загса также сами лица, вступающие в брак. При увеличении органом загса срока для государственной регистрации заключения брака со дня подачи заявления о заключении брака до дня государственной регистрации заключения брака должно пройти не более двух месяцев.

Лица, вступающие в брак, могут обратиться в орган загса с заявлением об изменении месячного срока государственной регистрации заключения брака и в том случае, когда дата регистрации брака уже назначена. При наличии необходимых уважительных причин руководитель органа загса принимает соответственно решение о сокращении или об увеличении срока и назначает новую дату государственной регистрации заключения брака.

Новым в порядке заключения брака в Российской Федерации является указание ст. 11 СК на *возможность заключения брака в день подачи заявления при наличии особых обстоятельств* (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза жизни одной из сторон, командировка в так называемые горячие точки и т. п.). Особые обстоятельства, на которые ссылаются лица, вступающие в брак, должны быть подтверждены соответствующими документами (например, справка медицинского учреждения о беременности или о рождении ребенка, справка о месте работы, о командировке в небезопасные регионы и т. п.). Вопрос о возможности заключения брака в день подачи заявления решается органом загса в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела. В любом случае у лиц, вступающих в брак, нет безусловного права как на сокращение срока государственной регистрации заключения брака, так и на заключение брака в день подачи заявления даже при наличии уважительных причин.

Что же касается непосредственно самой государственной регистрации заключения брака, то согласно ст. 4, 27 Закона об актах гражданского состояния она производится органами загса в порядке, установленном для регистрации актов гражд-

данского состояния. Общие правила здесь таковы. При приеме заявления орган загса должен ознакомить лиц, желающих заключить брак, с порядком и условиями государственной регистрации заключения брака, разъяснить им их права и обязанности как будущих супругов и родителей и убедиться, что они взаимно осведомлены о состоянии здоровья и семейном положении друг друга. Кроме того, вступающие в брак в обязательном порядке предупреждаются должностным лицом органа загса об ответственности за сокрытие препятствий к заключению брака. По согласованию с лицами, желающими заключить брак, орган загса назначает время (день и час) государственной регистрации заключения брака. Время регистрации брака назначается с таким расчетом, чтобы оно не совпадало со временем регистрации смерти или расторжения брака в том же органе загса. По желанию лиц, вступающих в брак, орган загса обеспечивает торжественную обстановку государственной регистрации заключения брака (выделяются благоустроенные помещения, приглашаются свидетели, знакомые и т. п.).

Государственная регистрация заключения брака производится в помещении органа загса в присутствии лиц, вступающих в брак. Однако в случае, когда лица, вступающие в брак (одно из лиц), не могут явиться в орган загса вследствие тяжелой болезни или по другой уважительной причине, государственная регистрация заключения брака, как установлено п. 6 ст. 27 Закона об актах гражданского состояния, может быть произведена в другом месте (на дому, в медицинской или иной организации), но при условии обязательного присутствия обоих лиц, вступающих в брак. Государственная регистрация заключения брака с лицом, находящимся под стражей или отбывающим наказание в местах лишения свободы, производится органом загса в присутствии лиц, вступающих в брак, в помещении, определяемом начальником соответствующего учреждения по согласованию с органом загса (п. 7 ст. 27 Закона об актах гражданского состояния).

Возможна ситуация, когда лица, вступающие в брак, не явились в назначенный срок для государственной регистрации заключения брака. Если причина неявки будет признана органом загса неуважительной, то лица, желающие вступить в брак, могут еще раз подать в орган загса заявление о заключении брака.

За государственную регистрацию заключения брака, включая выдачу свидетельства о браке, взимается государственная

пошлина в однократном размере минимального размера оплаты труда¹.

В документах, удостоверяющих личность лиц, вступивших в брак (паспортах, удостоверениях личности офицеров, прапорщиков, мичманов, военнослужащих сверхсрочной службы; военных билетов военнослужащих срочной службы, военных строителей и курсантов), производится отметка о государственной регистрации заключения брака с указанием фамилии, имени, отчества и года рождения другого супруга, места и времени регистрации брака².

В соответствии с положениями Закона РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права граждан» (с изм., внесенными Федеральным законом от 14 декабря 1995 г. № 197-ФЗ³) ст. 11 СК устанавливает, что отказ органа загса в государственной регистрации заключения брака может быть обжалован в суд лицами, желающими вступить в брак, или одним из них. Жалоба на решение органа загса может быть подана по усмотрению лиц, вступающих в брак, по месту их жительства или по месту нахождения органа загса (ст. 4 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права граждан»). В литературе высказано обоснованное, на наш взгляд, мнение о том, что п. 3 ст. 11 СК нуждается в расширительном толковании, т. е. обжаловать в суд можно и необоснованный отказ органа загса сократить или увеличить срок регистрации брака при наличии уважительных причин, а также необоснованный отказ в государственной регистрации заключения брака в день подачи заявления при наличии особых обстоятельств⁴.

Семейное законодательство большинства зарубежных стран также предусматривает обязательную государственную регистрацию заключения брака. Однако в некоторых государствах

¹ См. подп. 1 п. 5 ст. 4 Закона РФ «О государственной пошлине» (в ред. Федерального закона от 31 декабря 1995 г. № 226-ФЗ, с изм. и доп.).

² См. п. 5 Положения о паспорте гражданина РФ и п. 12 Описания бланка паспорта гражданина РФ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 8 июля 1997 г. № 828 (СЗ РФ. 1997. № 28. Ст. 3444); Форма отметки (отгиска штампа) государственной регистрации заключения брака установлена приложением 4 к Инструкции о порядке выдачи, замены и учета паспортов гражданина РФ, утвержденной приказом МВД России от 15 сентября 1997 г. № 605 (БНА. 1997. № 22).

³ Ведомости РФ. 1993. № 19. Ст. 685; СЗ РФ. 1995. № 51. Ст. 4970.

⁴ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 42.

(Англия, Италия, Испания, Австралия, Скандинавские государства) допускается как гражданская, так и церковная форма брака. И лишь в нескольких странах (Андорра, Лихтенштейн, Кипр и др.) заключение брака для лиц определенного вероисповедания возможно только в религиозной форме¹.

С учетом особой важности заключения брака в конституциях некоторых государств имеется указание на необходимость законодательного регулирования связанной с этим процедуры. Так, в Конституции Испании (ст. 32) закреплено, что форма брака, брачный возраст, правоспособность, необходимая для его заключения, должны регулироваться законом². В соответствии со ст. 24 Конституции Японии законами должны регулироваться выбор супруга и другие вопросы, связанные с браком и семьей. При этом предусматривается, что эти законы должны составляться исходя из принципа личного достоинства и равенства полов³.

Согласно ст. 36 Конституции Португалии закон должен устанавливать необходимые условия заключения брака и последствия вступления в него независимо от формы совершения церемонии⁴. Конституция Люксембурга (ст. 21) устанавливает, что гражданский брак должен всегда предшествовать церковному браку⁵.

Примерно такой же подход закреплен и в конституциях ряда государств Восточной Европы (Албании, Болгарии, Румынии, Республики Словении, Республики Хорватии), которыми предусмотрена необходимость регулирования законом оснований и порядка заключения брака⁶. Аналогичные нормы имеются и в конституциях некоторых стран СНГ. В частности, в ч. 4 ст. 48 Конституции Республики Молдова закреплено, что

¹ См. подробно: *Хазова О. А.* Указ. соч. С. 42—52; *Матвеев Г. К.* Указ. соч. С. 58—62.

² См. ст. 32 Конституции Испании (Конституции зарубежных государств. М., 1997. С. 306).

³ Конституция Японии // Там же. С. 445.

⁴ Конституция Португалии // Конституции государств Европейского Союза / Под ред. *Л. А. Окунькова.* С. 530.

⁵ См.: Конституция Великого герцогства Люксембург // Там же. С. 458.

⁶ См. ст. 32 Конституционного закона Республики Албании «Об основных конституционных положениях» (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. *Н. Варламова.* С. 52); ст. 46 Конституции Республики Болгарии (Там же. С. 66); ст. 44 Конституции Румынии (Там же. С. 277); ст. 53 Конституции Республики Словении (Там же. С. 374); ст. 61 Конституции Республики Хорватии (Там же. С. 436).

условия заключения брака устанавливаются законом¹. Конституциями Литовской Республики и Республики Словении специально оговорена необходимость законодательного регулирования государственной регистрации брака².

§ 5. Недействительность брака

5.1. Основания и порядок признания брака недействительным. В соответствии со ст. 27 СК недействительным признается брак, заключенный с нарушением условий и (или) вопреки препятствиям, предусмотренным ст. 12—14 и п. 3 ст. 15 СК, а также брак, заключенный без намерения супругов или одного из них создать семью (так называемый фиктивный брак).

Каждый зарегистрированный в установленном законом порядке брак предполагается законно совершенным, т. е. действительным. Поэтому до признания брака недействительным он существует со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями. Признание брака недействительным может быть произведено только судом (п. 2 ст. 27 СК). До вынесения судом решения о признании брака недействительным состоящие в нем лица считаются супругами с соответствующими взаимными правами и обязанностями. Все правовые последствия заключения брака аннулируются только на основании судебного решения о признании брака недействительным. Никакой другой орган, кроме суда, не правомочен рассматривать дело о признании брака не действительным. Признание судом брака недействительным производится в порядке искового производства.

Презумпция действительности брака, заключенного в установленном законом порядке, не вызывала сомнения как в теории советского семейного права, так и в современной юридической литературе. В последние десятилетия не претерпела изменения и точка зрения на признание брака недействительным как на санкцию за нарушения семейного законодательства, допущенные вступившими в брак лицами (или одним из них)³.

¹ См.: Конституция Республики Молдова // Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2 / Под ред. Н. А. Михалевой. С. 320.

² См. ст. 38 Конституции Литовской Республики (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. Н. Варламова. С. 156); ст. 53 Конституции Республики Словении (Там же. С. 374).

³ См., напр.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 81; Матвеев Г. К. Указ. соч. С. 74; Антокольская М. В. Указ. соч. С. 125—126; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 69.

Конкретный перечень оснований для признания брака недействительным определен п. 1 ст. 27 СК, носит исчерпывающий характер и не подлежит расширительному толкованию.

К *основаниям признания брака недействительным* относятся следующие обстоятельства:

а) отсутствие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак (ст. 12 СК);

б) недостижение вступавшими в брак лицами (или одним из них) брачного возраста, если он не был снижен в установленном законом порядке (ст. 12, 13 СК);

в) наличие у вступающих в брак лиц (или одного из них) другого нерасторгнутого брака (абз. 2 ст. 14 СК);

г) заключение брака между близкими родственниками (абз. 3 ст. 14 СК); заключение брака между усыновителем и усыновленным (абз. 4 ст. 14 СК);

д) заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства (абз. 5 ст. 14 СК);

е) сокрытие одним из лиц, вступающих в брак, венерической болезни или ВИЧ-инфекции (п. 3 ст. 15 СК);

ж) заключение фиктивного брака, т. е. если супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью.

Для признания брака недействительным достаточно подтверждения в суде одного из перечисленных оснований, хотя на практике может присутствовать и их совокупность. Рассмотрим их более подробно.

Отсутствие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак, нередко именуется в теории семейного права по аналогии с гражданским правом пороком воли при заключении брака. Порок воли при заключении брака может быть обусловлен различными причинами, к основным из которых, как правило, относятся предусмотренные ст. 28 СК обстоятельства: принуждение к заключению брака (применение или угроза применения физического или психического насилия); обман; заблуждение лица, вступающего в брак (неправильное представление о личности будущего супруга и обстоятельствах вступления в брак, имеющих существенное значение), неспособность лица при заключении брака в силу своего состояния отдавать отчет в своих действиях и руководить ими (наркотическое или алкогольное опьянение, тяжелое заболевание). В частности, в судебной практике брак признается недействительным, если согласие на его заключение

дано лицом, которое в то время в силу болезненного состояния не могло отдавать отчет в своих действиях и руководить ими, а по выздоровлении не продолжало супружеских отношений. По делам данной категории судом может быть назначена судебно-психиатрическая экспертиза (в целях выяснения способности лица отдавать отчет в своих действиях и руководить ими при вступлении в брак) или судебно-психологическая экспертиза (в целях выявления особенностей психических процессов и состояния лица, которые позволили бы сделать верный вывод о его способности к осознанию фактического содержания совершенного действия в виде вступления в брак и о способности к волевому управлению им), чтобы доказать наличие порока воли как юридически значимого обстоятельства при вступлении в брак¹.

Для признания брака недействительным не имеют существенного значения конкретные причины, обусловившие отсутствие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступивших в брак (принуждение, обман, заблуждение, неспособность лица при заключении брака отдавать отчет в своих действиях и руководить ими), поскольку в любом из перечисленных случаев, независимо от его конкретных проявлений, имеет место несоответствие формального выражения воли действительной воле вступающих в брак или ошибочное выражение воли вступающих в брак, т. е. нарушается установленное ст. 12 СК условие добровольности вступления в брак.

Другим основанием для признания брака недействительным является *недостижение вступающими в брак лицами (или одним из них) брачного возраста на момент заключения брака*, если он не был снижен в установленном порядке органом местного самоуправления. Государственная регистрация заключения брака с лицом, не достигшим брачного возраста и не имеющим решения органа местного самоуправления о его снижении, может являться как результатом нарушений со стороны работников органа загса, так и обмана со стороны вступающих в брак лиц (например, представлены подложные сведения о возрасте). Признание брака недействительным в таком случае предопределяется интересами несовершеннолетнего супруга. Поэтому в соответствии с п. 2 ст. 29 СК суд может отказать в иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не

¹ См.: Сахнова Т. В. Основы судебно-психологической экспертизы по гражданским делам. М., 1997. С. 27—29, 52—55.

достигшим брачного возраста, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга (например, несовершеннолетняя жена беременна или родила ребенка), а также при отсутствии его согласия на признание брака недействительным.

Безусловными основаниями признания брака недействительным являются нарушения предусмотренных ст. 14 СК требований о препятствиях к заключению брака. Прежде всего, к ним относится *заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в другом зарегистрированном браке*, чем нарушается и прямой запрет СК, и принцип единобрачия (моногамии), согласно которому мужчина и женщина имеют право одновременно состоять только в одном зарегистрированном браке. Нарушение принципа единобрачия (часто встречающееся в судебной практике) — основание признания брака недействительным. Во всех случаях недействительным признается только второй брак, т. е. последующий. Однако следует иметь в виду, что если данное основание отпало к моменту рассмотрения судом дела о признании брака недействительным вследствие прекращения предыдущего брака (расторгнут в органе загса или в суде), то, как следует из п. 1 ст. 29 СК, последующий брак может быть признан судом действительным.

Основанием признания брака недействительным является *заключение брака между близкими родственниками* (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, а также между полнородными и неполнородными братьями и сестрами) или *заключение брака между усыновителями и усыновленными*, так как их отношения, согласно ст. 137 СК, приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению (если усыновление не отменено в установленном ст. 140—144 СК порядке). Случаи признания брака недействительным по указанным основаниям в судебной практике почти не встречаются. Тем не менее, если брак между близкими родственниками и будет заключен, он не может быть признан судом действительным ни при каких обстоятельствах.

Примечательно, что нарушение брачного возраста, двоемужество (двоеженство), заключение брака между близкими родственниками могли рассматриваться церковными властями в России в качестве оснований для признания брака недействительным или для расторжения брака еще в XVIII в.¹

¹ См.: *Пушкарева Н. Л.* Частная жизнь русской женщины: невеста, жена, любовница (X — начало XIX в.). М., 1997. С. 236—237.

Брак признается недействительным, если он был заключен между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Недееспособное лицо не может понимать значения своих действий или руководить ими и, следовательно, не способно выразить свою осознанную волю на вступление в брак. Вместе с тем не исключена ситуация, что после заключения брака это лицо вследствие выздоровления признается судом дееспособным и осознанно выражает свою волю на дальнейшее продолжение брака, в связи с чем обстоятельство, являющееся основанием для признания брака недействительным, отпало. В таком случае суд согласно ст. 29 СК может признать такой брак действительным.

Еще одним основанием для признания брака недействительным в соответствии с п. 1 ст. 27 СК является *сокрытие одним из лиц, вступающих в брак, венерической болезни или ВИЧ-инфекции*, но не сам факт наличия такого заболевания у одного из супругов. Если же лицо, вступающее в брак, не скрывало факт своей венерической болезни или ВИЧ-инфекции, то нет основания для признания брака недействительным. Таким образом, правовое значение имеет не наличие одного из этих заболеваний у супруга, а факт его сокрытия им при вступлении в брак, так как в этом случае ставится под угрозу здоровье (а иногда и жизнь) другого супруга и будущего ребенка. Кроме того, заражение другого лица венерической болезнью лицом, знавшим о наличии у него этой болезни, а также заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией является уголовно наказуемым деянием (ст. 121, 122 УК).

Особо в п. 1 ст. 27 СК выделено такое основание признания брака недействительным, как *фиктивность брака*. Фиктивным называется брак, заключаемый без намерения супругов (одного из них) создать семью, а лишь в целях воспользоваться вытекающими из него правами и льготами имущественного или иного характера (право на жилплощадь, право на регистрацию по месту жительства супруга, право на имущество супруга в случае его смерти, право на пенсию и т. д.). Поэтому внешнее выражение воли вступающих в брак лиц (или одного из них) в подобных ситуациях не соответствует ее внутреннему содержанию и истинным намерениям брачующихся (или одного из них). В этой связи в юридической литературе правовая природа

да фиктивного брака сопоставляется с правовой природой мнимой сделки, поскольку в обоих случаях определенные юридические действия совершаются без намерения вызвать соответствующие правовые последствия¹, т. е. брак заключается лишь для вида, без намерения создать семью.

В теории семейного права признается необходимым отличать понятие фиктивного брака от так называемого несостоявшегося брака², а также от брака по расчету³, хотя закон о таких браках не упоминает. «Несостоявшийся брак» — это брак, заключенный с нарушением правил (процедуры) его регистрации (например, брак зарегистрирован в отсутствие одного из брачующихся, заочно, через уполномоченное лицо, при предъявлении чужого паспорта и т. д.). «Несостоявшийся брак» юридически не существует и поэтому не нуждается в признании его недействительным. Актовая запись о таком браке аннулируется на основании судебного решения, вынесенного по иску заинтересованного лица (ст. 75 Закона об актах гражданского состояния). «Брак по расчету» — это брак, заключенный хотя и из определенных корыстных побуждений со стороны одного или обоих супругов, однако с безусловной фактической целью создания семьи, тогда как при заключении фиктивного брака подобная цель полностью отсутствует. Несмотря на то что «брак по расчету» имеет негативную оценку в обществе, он не может быть признан недействительным, так как направлен не только на получение каких-то выгод (материальных, социальных и т. д.), но и на установление супружеских прав и обязанностей.

Дела о признании брака недействительным по основанию фиктивности брака в судебной практике нередки. Фиктивным может быть признан брак как в случае отсутствия цели создания семьи у обоих лиц, вступающих в брак, так и в случае отсутствия такой цели у одного из супругов. С точки зрения доказывания дела о фиктивности брака представляют для суда значительную сложность, особенно когда намерения соз-

¹ См., напр.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 131; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. С. 64.

² См., напр.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С. 93; Матвеев Г. К. Указ. соч. С. 69; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 75.

³ См., напр.: Максимович Л. Указ. соч. С. 74; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. С. 64.

дать семью не было только у одного из супругов, так как этот недобросовестный супруг на определенное время создает видимость семьи, а получив желаемое (право на регистрацию по месту жительства супруга, право пользования жилым помещением и др.), резко меняет свое поведение (предъявляет требование о разводе, о разделе жилой площади). Фиктивный характер брака может быть доказан любыми доказательствами, допускаемыми гражданским процессуальным законодательством, в том числе и показаниями свидетелей. Суд обязан оценить все имеющиеся в деле доказательства, относящиеся к заключенному браку (продолжительность нахождения сторон в браке; совместное ведение общего хозяйства или его отсутствие; наличие или отсутствие детей в браке и причины этого факта; прямые доказательства фиктивного брака; иные существенные обстоятельства). Вопрос о фиктивности брака должен решаться судом на основе тщательного, всестороннего исследования всех обстоятельств дела и оценки собранных доказательств. Брак может быть признан судом недействительным лишь при доказанности факта регистрации брака супругами или одним из них без намерения создать семью.

Таким образом, характерной чертой фиктивного брака является то обстоятельство, что он заключается без намерения создать семью, так как вступающие в него лица (или одно из них) имеют своей целью получение тех или иных благ или преимуществ как имущественного, так и неимущественного характера.

В соответствии с п. 3 ст. 29 СК брак не может быть признан фиктивным, если лица, вступившие в него, фактически создали семью до рассмотрения дела судом, т. е., несмотря на первоначальные намерения, между сторонами все-таки сложились супружеские отношения.

Не могут рассматриваться в качестве оснований, влекущих признание брака недействительным, какие-либо другие обстоятельства, прямо не предусмотренные п. 1 ст. 27 СК (например, умолчание одним из вступающих в брак лиц о наличии у него детей или о невозможности по состоянию здоровья их иметь, сокрытие заболевания (за исключением венерического или ВИЧ-инфекции), либо нарушение установленных законом требований к порядку заключения брака (например, регистрация брака до истечения месячного срока со дня подачи заявления в орган загса, если этот срок не был сокращен в

порядке, предусмотренном п. 1 ст. 11 СК)¹. В таких случаях возможна лишь постановка вопроса о прекращении брака по инициативе супруга (супругов).

Как уже отмечалось, признание брака недействительным производится только судом в порядке гражданского судопроизводства, т. е. по иску правомочных лиц, указанных в ст. 28 СК. На практике имеются случаи предъявления в суд исковых заявлений с выдвинутым истцом двух требований: о признании брака недействительным и о расторжении брака. Одновременное предъявление стороной таких требований невозможно². Тем не менее суд вправе рассмотреть в одном производстве как взаимосвязанные требования супругов о расторжении брака и о признании его недействительным (здесь каждый из супругов выдвигает самостоятельное требование: один — о расторжении брака, другой — о признании брака недействительным, или наоборот). Следует также иметь в виду, что согласно п. 4 ст. 29 СК брак не может быть признан недействительным после его расторжения (как в судебном порядке, так и в органах загса), за исключением случаев, когда действительность брака оспаривается по мотивам наличия между супругами запрещенной законом степени родства либо состояния одного из них в момент государственной регистрации заключения брака в другом нерасторгнутом браке³.

На требование о признании брака недействительным не распространяется исковая давность (п. 1 ст. 9 СК), за исключением случая, прямо предусмотренного СК: когда одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции (п. 4 ст. 169). На требование супруга, права которого нарушены заключением такого брака, распространяется срок исковой давности, установленный ст. 181 ГК, т. е. один год со дня, когда супруг узнал или должен был узнать о сокрытии другим супругом при вступлении в брак венерической болезни или ВИЧ-инфекции.

В резолютивной части решения суда о признании брака недействительным указываются время государственной регист-

¹ См. п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» (ВВС РФ. 1999. № 1).

² См.: Практика рассмотрения межмуниципальными народными судами г. Москвы гражданских дел по спорам, вытекающим из семейных правоотношений // Хозяйство и право. 1995. № 10. С. 144—145.

³ См. п. 24 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

рации заключения брака, номер актовой записи о заключении брака и наименование органа загса, зарегистрировавшего брак. В ст. 27 СК установлена обязанность суда в трехдневный срок со дня вступления в законную силу решения суда о признании брака недействительным направить выписку из этого решения суда в орган загса по месту государственной регистрации заключения брака. В свою очередь, орган загса при поступлении выписки из решения суда в соответствии со ст. 75 Закона об актах гражданского состояния должен аннулировать запись акта о заключении брака, сделав в ней соответствующую отметку, где указывается, когда и каким судом вынесено решение о признании брака недействительным. В документе, удостоверяющем личность бывшего супруга, органом загса, аннулировавшим запись, делается соответствующая отметка, которая удостоверяется подписью должностного лица и печатью.

Брак признается недействительным со дня его заключения (п. 4 ст. 27 СК), а не со дня вынесения судом решения. Таким образом, брачные правоотношения, а значит, права и обязанности супругов аннулируются с момента заключения брака вследствие обратной силы решения суда о признании брака недействительным.

5.2. Лица, имеющие право требовать признания брака недействительным. Круг лиц, имеющих право требовать признания брака недействительным, определен ст. 28 СК и зависит от основания признания брака недействительным в каждом конкретном случае. По сравнению со ст. 44 КоБС (в ней право требовать признания брака недействительным предоставлялось супругам, лицам, права которых нарушены заключением брака, органам опеки и попечительства, прокурору) СК существенно уточняет и конкретизирует круг лиц, имеющих право обратиться в суд с иском о признании брака недействительным. Предоставление законом конкретным лицам права требовать признания брака недействительным обусловлено их интересами как личного характера (супруг, бывший супруг, несовершеннолетний супруг, его родители или лица, их заменяющие), так и вытекают из функций государственных и иных органов (прокурор, орган опеки и попечительства). В частности, полномочия прокурора обратиться в суд с заявлением в защиту прав и охраняемых интересов граждан, в том числе и супругов, права которых нарушены заключением брака, закреплены в Федеральном законе «О прокуратуре Российской Федерации» (ст. 35) и ГПК (ст. 45).

Из содержания ст. 28 СК следует, что с иском о признании брака недействительным могут обратиться только лица, прямо указанные в законе.

В соответствии с конкретными основаниями признания брака недействительным круг лиц, имеющих право требовать в судебном порядке признания брака недействительным, выглядит следующим образом:

а) если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста (в случае когда разрешение органа местного самоуправления на снижение брачного возраста отсутствует), то требовать признания брака недействительным имеют право: несовершеннолетний супруг; его родители; опекуны (попечители); усыновители; орган опеки и попечительства; прокурор. Однако после достижения несовершеннолетним супругом возраста восемнадцати лет это право принадлежит только ему, тогда как ранее таким правом был наделен и прокурор (ст. 45 КоБС). Лишение при таких обстоятельствах прокурора возможности обращения с иском о признании брака недействительным обусловлено стремлением предотвратить необоснованное вмешательство государства в частную жизнь, личную и семейную тайну. Эта норма дает возможность супругу самому решить важный для себя вопрос о продолжении или прекращении семейных отношений после достижения совершеннолетия;

б) если брак заключен при отсутствии добровольного согласия одного из супругов на его заключение в результате обмана, заблуждения, принуждения или невозможности в силу своего состояния в момент государственной регистрации заключения брака понимать значение своих действий и руководить ими (т. е. при наличии порока воли при вступлении в брак), то право требовать признания брака недействительным имеют только супруг, права которого нарушены заключением брака, и прокурор;

в) если брак заключен с нарушением требований ст. 14 СК, т. е. вопреки указанным в ней препятствиям, то право обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным предоставлено: супругу, не знавшему о наличии препятствий к заключению брака; супругу по предыдущему расторгнутому браку; опекуну недееспособного супруга; другим лицам, права которых нарушены заключением этого брака (например, наследникам); органу опеки и попечительства; прокурору;

г) при заключении фиктивного брака право требовать признания брака недействительным имеют прокурор и супруг, не

знавший о фиктивности брака (добросовестный супруг). Таким образом, в ситуации, когда оба супруга зарегистрировали брак без намерения создать семью, они не вправе требовать в судебном порядке признания брака недействительным. В любом случае не имеет права на предъявление иска о признании брака недействительным лицо, вступившее в брак без намерения создать семью, т. е. виновное в заключении недействительного брака;

д) при сокрытии одним из лиц, вступающих в брак, венерической болезни или ВИЧ-инфекции (п. 3 ст. 15 СК) право требовать признания брака недействительным СК предоставляет только супругу, права которого нарушены. При этом иск о признании брака недействительным может быть предъявлен им в течение одного года со дня, когда он узнал или должен был узнать о сокрытии от него заболевания другим супругом.

Таким образом, в каждом отдельном случае в зависимости от оснований признания брака недействительным определяется лицо, имеющее право предъявить об этом иск в суд. Однако, как следует из содержания ст. 28 СК, не имеет права требовать признания брака недействительным лицо, виновное в заключении недействительного брака, т. е. заведомо знавшее о нарушении требований закона (ст. 12—14, п. 3 ст. 15 СК). Иное правило противоречило бы представлениям общества о справедливости и моральным нормам. Поэтому судья при принятии искового заявления о признании брака недействительным выясняет, по какому основанию оспаривается действительность брака и относится ли истец к категории лиц, которые в силу п. 1 ст. 28 СК вправе возбуждать вопрос о признании брака недействительным именно по этому основанию. Если заявитель не относится к таким лицам, судья отказывает ему в принятии искового заявления на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК¹.

По делам о признании брака недействительным суд в соответствии со ст. 113 ГПК обязан своевременно известить о времени и месте судебного разбирательства не только истца, но и ответчика. Непринятие судом мер по установлению местонахождения ответчика и рассмотрение дела в его отсутствие могут являться основанием для отмены решения суда о признании брака недействительным. Важно, что закон (п. 2 ст. 28 СК) устанавливает обязанность суда привлечь к участию в деле о признании недействительным брака, заключенного с лицом,

¹ См. п. 22 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

не достигшим брачного возраста, а также с лицом, признанным судом недееспособным, орган опеки и попечительства. Это позволяет обеспечить надлежащую защиту законных интересов данной категории лиц. Участие органа опеки и попечительства является обязательным независимо от того, кем предъявлен иск о признании брака недействительным. Принимая участие в деле, орган опеки и попечительства готовит заключение о том, будет ли удовлетворение иска о признании брака недействительным соответствовать интересам недееспособного или несовершеннолетнего супруга.

5.3. Обстоятельства, устраняющие недействительность брака.

В п. 1 ст. 29 СК установлено, что брак может быть признан судом действительным при условии, что к моменту рассмотрения дела о признании брака недействительным отпали те обстоятельства, которые в силу закона (ст. 27 СК) препятствовали его заключению. Речь идет о таких обстоятельствах, как достижение вступившими в брак несовершеннолетними лицами (или одним из них) брачного возраста, признание супруга, ранее являвшегося недееспособным, дееспособным в результате выздоровления, прекращение предыдущего расторгнутого брака вследствие смерти супруга и т. п. Признание судом брака, заключенного с нарушением установленных законом условий или вопреки предусмотренным законом препятствиям, действительным называется в юридической литературе оздоровлением (санацией) брака¹. Однако санирование брака невозможно при рассмотрении судом дела о признании брака недействительным в связи с наличием между супругами близкой степени родства. Вместе с тем закон не устанавливает обязанности оздоровления (санирования) брака судом, если обстоятельство, при наличии которого заключение брака не допускалось, отпало. Оздоровление брака, согласно п. 1 ст. 29 СК, — это право, а не обязанность суда. Поэтому не исключена возможность признания брака недействительным и при отпадении обстоятельств, препятствовавших его заключению. По мнению А. М. Беляковой, это связано с тем, что брак не является гражданско-правовой сделкой, в связи с чем в отношении него не могут применяться нормы гражданского законодательства о признании сделки недействительной².

Особые правила по санированию недействительного брака, заключенного с несовершеннолетним, предусмотрены п. 2

¹ См., напр.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 133.

² См.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. С.

ст. 29 СК. Суду предоставлено право отказать в иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга, даже при наличии на момент рассмотрения дела препятствующего юридическому факта (несовершеннолетия супруга). При этом могут быть приняты во внимание различные обстоятельства (беременность или рождение несовершеннолетней супругой ребенка, влияние брака на состояние здоровья, а также морально-психологическое состояние несовершеннолетнего супруга и т. п.). В иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, может быть также отказано при отсутствии согласия несовершеннолетнего супруга на признание брака недействительным. Это условие является новым и более конкретным по сравнению с редакцией ст. 45 КоБС, предусматривавшей в качестве общего правила при рассмотрении подобных дел учет интересов супруга, вступившего в брак до достижения брачного возраста.

Семейный кодекс (п. 1 ст. 29) в отличие от КоБС (ст. 43) не содержит прямого указания о том, с какого момента брак, заключенный с нарушением установленных законом условий, признается судом имеющим юридическую силу, т. е. действительным. В литературе по семейному праву нет единого мнения по этому вопросу. Так, И. М. Кузнецова считает, что исходя из буквального толкования п. 1 ст. 29 СК брак признается действительным с момента его заключения, за исключением случая, когда брак был заключен с лицом, состоящим в другом зарегистрированном браке (этот брак может быть признан действительным с момента прекращения предыдущего брака)¹. М. В. Антокольская полагает, что суд при наличии правостанавливающих фактов вправе вынести решение о действительности брака, но только с момента, когда обстоятельства, препятствующие его заключению, перестали существовать². На наш взгляд, наиболее приемлемой с точки зрения основных начал семейного законодательства является позиция И. М. Кузнецовой.

Суд не может признать брак недействительным по основанию его фиктивности, если лица, вступившие в фиктивный брак, фактически создали семью до рассмотрения дела судом

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. С. 81.

² См., напр.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 133.

(т. е. между сторонами, несмотря на первоначальные намерения, сложились супружеские отношения). Доказательствами создания семьи являются такие обстоятельства, как совместное проживание и ведение общего хозяйства, общий бюджет, расходование общих средств на приобретение различного имущества, взаимная поддержка и забота друг о друге, рождение общего ребенка или совместное воспитание ребенка другого супруга от предыдущего брака и т. п. Суд, изучив все обстоятельства дела и оценив имеющиеся доказательства, делает вывод о фиктивности брака или о его действительности. Причем в отличие от п. 1, 2 ст. 29 СК (по которым суд вправе, но не обязан санировать брак) суд не вправе вынести решение о недействительности брака по основанию его фиктивности, если будет установлен факт создания семьи до рассмотрения дела судом лицами, зарегистрировавшими такой брак. Однако, если супружеские отношения между указанными лицами возникли уже после принятия судом решения о признании брака недействительным, оснований для пересмотра судебного решения не будет. При рассмотрении дел подобной категории суд должен тщательно разобраться в фактических обстоятельствах и объективно оценить все собранные доказательства. В некоторых ситуациях (при значительной разнице в возрасте между супругами, поддержании ими супружеских отношений на протяжении непродолжительного времени, наличии явно выраженной имущественной заинтересованности одной из сторон в браке и т. п.) вывод суда о фактическом создании семьи требует аргументированного обоснования исходя из исследованных в судебном заседании доказательств¹. Вместе с тем каких-либо отличительных признаков, бесспорно свидетельствующих о фактическом создании семьи при заключении фиктивного брака, в научной литературе и постановлениях Пленума Верховного Суда РФ не приводится. В каждом конкретном случае вопрос об этом должен решаться судом на основе всестороннего исследования обстоятельств дела. Не исключена ситуация, что при внешне сходных обстоятельствах судом по различным делам может быть принято решение о признании брака как фиктивным, так и действительным, в зависимости от оценки имеющихся доказательств, свидетельствующих о фактических отношениях, сложившихся между супругами в браке.

¹ См.: Практика рассмотрения межмуниципальными народными судами г. Москвы гражданских дел по спорам, вытекающим из семейных правоотношений. С. 147—148.

Брак не может быть признан недействительным после его расторжения (как в судебном порядке, так и в органах загса), за исключением двух случаев:

а) наличие между супругами запрещенной законом степени родства;

б) состояние одного из супругов в момент регистрации брака в другом нерасторгнутом браке (п. 4 ст. 29 СК).

Это означает, что если судом вынесено решение о расторжении брака, то иск о признании этого брака недействительным подлежит рассмотрению лишь при отмене указанного решения, поскольку, принимая его, суд исходил из факта действительности брака. Факты и правоотношения, установленные таким решением, не могут быть оспорены теми же сторонами в другом процессе (ч. 2 ст. 209 ГПК). В тех случаях, когда брак расторгнут в органах загса, а впоследствии управомоченным лицом предъявлены требования об аннулировании записи о расторжении брака и признании его недействительным, суд вправе рассмотреть эти требования в одном производстве (ч. 1 ст. 151 ГПК)¹.

5.4. Правовые последствия признания брака недействительным. Правовые последствия признания брака недействительным определены в ст. 30 СК. Их суть состоит в том, что *брак, признанный судом недействительным, не порождает прав и обязанностей супругов*, т. е. решение суда о недействительности брака влечет за собой аннулирование прав и обязанностей супругов, возникших с момента государственной регистрации заключения брака и существовавших до признания его недействительным, за исключением случаев, установленных законом, а именно п. 4 и 5 ст. 30 СК. При этом права и обязанности супругов аннулируются не на будущее время, а с обратной силой — со дня заключения брака. Таким образом, брак, признанный судом недействительным, считается таковым со дня его заключения (п. 4 ст. 27 СК). В этом состоит принципиальное отличие признания брака недействительным от расторжения брака, когда права и обязанности супругов прекращаются на будущее время.

Правовое значение института недействительности брака в семейном праве заключается в том, что он дает возможность прекратить правоотношения между супругами, возникшие из факта государственной регистрации заключения брака, именно со дня заключения брака и таким образом как бы возвра-

¹ См. п. 24 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

тить супругов в правовое положение, существовавшее до заключения брака. В результате решения суда о недействительности брака он считается как бы несуществовавшим вообще и у граждан, состоявших в нем, в соответствии с п. 1 ст. 30 СК не возникает ни личных, ни имущественных прав и обязанностей, как это имеет место в действительном браке. По этой же причине признается недействительным брачный договор, заключенный супругами (п. 2 ст. 30 СК). Брачный договор — это соглашение лиц, вступающих в брак или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения (ст. 40 СК). Недействительность брака влечет за собой и недействительность (ничтожность) брачного договора с момента его заключения. Последствия недействительности (ничтожности) брачного договора определяются ст. 167 ГК, устанавливающей правовые последствия недействительности сделки. Общие правила здесь таковы: недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, что связаны с ее недействительностью, и она недействительна с момента ее совершения; каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре — возместить его стоимость в деньгах (так называемая двусторонняя реституция).

К имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются положения ст. 244—252 ГК о долевой собственности, а не нормы СК об общей совместной собственности супругов (п. 2 ст. 30). Доли участников долевой собственности могут быть установлены соглашением бывших супругов или считаются равными. Такое предположение может быть опровергнуто доказательствами, в том числе вкладом каждого из супругов (денежными средствами, личным трудом и т. д.) в приобретение и увеличение общего имущества или иными фактами. Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению бывших супругов, а при недостижении согласия — в порядке, устанавливаемом судом. Каждый из бывших супругов имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности этого вправе требовать от бывшего супруга, владеющего и пользующегося имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации. Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников. Бывший

супруг как участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом с соблюдением преимущественного права другого супруга на покупку доли. Имущество, находящееся в долевой собственности, может быть разделено между бывшими супругами по соглашению между ними. Каждый из них вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. При недостижении между бывшими супругами соглашения о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них любой из бывших супругов вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. Если же выдел доли в натуре невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, или не допускается законом, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другим участником долевой собственности. Несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности, доле в праве собственности устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсацией. С получением компенсации собственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

Вышерассмотренные положения касаются совместно приобретенного имущества лицами, брак которых признан судом недействительным. Если же супруг приобрел в период такого брака какое-либо имущество на свое имя, то оно считается принадлежащим ему. Другой супруг в таком случае может требовать признания за ним права на долю в этом имуществе, но только тогда, когда он участвовал в его приобретении своими средствами и (или) своим трудом.

Признание брака недействительным влечет аннулирование и таких прав супругов, как:

- а) право на ношение фамилии, принятой при государственной регистрации заключения брака;
- б) право на получение в случае нуждаемости и нетрудоспособности содержания от другого супруга;
- в) право пользоваться жилой площадью другого супруга при вселении в нее после заключения брака;
- г) право наследования по закону после смерти супруга;
- д) право на пенсию по случаю потери кормильца и др.

Так, например, супруг, принявший при государственной регистрации заключения брака фамилию другого супруга, утрачивает право носить эту фамилию с момента признания брака недействительным, и ему присваивается добрачная фамилия.

Из правила о том, что недействительный брак не порождает никаких правовых последствий для лиц, в нем состоявших, СК (п. 4, 5 ст. 30) предусмотрены исключения. Они касаются *добросовестного супруга*, т. е. супруга, права которого нарушены заключением такого брака (например, супруга, не знавшего о наличии препятствий к заключению брака) и направлены на защиту его прав и законных интересов. В изъятие из общих правил суд вправе:

а) признать за добросовестным супругом право на получение от другого супруга содержания (алиментов) по основаниям и в порядке, предусмотренным ст. 90, 91 СК;

б) применить положения ст. 34, 38, 39 СК об общей совместной собственности супругов в отношении добросовестного супруга при разделе имущества, приобретенного супругами совместно до момента признания брака недействительным (если нормы об общей совместной собственности супругов более благоприятны для добросовестного супруга);

в) признать заключенный брачный договор действительным полностью или частично, если это отвечает интересам добросовестного супруга. Возможности признания судом брачного договора действительным полностью или частично, а также раздела совместно приобретенного имущества по правилам СК о совместной собственности супругов обусловлены необходимостью защиты нарушенных прав добросовестного супруга в конкретных жизненных ситуациях и могут быть реализованы только в этих целях.

Добросовестному супругу СК (п. 4 ст. 30) предоставлено также право требовать от другого виновного супруга возмещения причиненного ему материального и морального вреда по правилам, предусмотренным гражданским законодательством (т. е. в соответствии со ст. 15, 151, 1064, 1082, 1085, 1100, 1101 ГК). Под вредом понимается умаление охраняемого законом материального или нематериального блага (например, здоровья человека, чести, достоинства, доброго имени). Он подразделяется на имущественный и моральный. Вред, который может быть оценен в деньгах, — это имущественный (материальный) вред. Имущественный вред может быть результатом нарушения как имущественных, так и неимущественных благ (прав) гражданина. Моральный вред — это физические или нравственные страдания гражданина вследствие нарушения его прав.

При возмещении имущественного вреда действует общий **принцип полного его возмещения. Лицо, ответственное за при-**

чинение вреда (в рассматриваемом случае это недобросовестный виновный супруг), обязано возместить убытки, понесенные добросовестным супругом в результате заключения брака, признанного впоследствии судом недействительным. При этом под убытками согласно ст. 15 ГК понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Суд может возложить на недобросовестного супруга также обязанность компенсации морального вреда добросовестному супругу (т. е. причиненных ему физических или нравственных страданий). Компенсация морального вреда супругу осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда. При определении размера компенсации морального вреда в денежной форме суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства, а также учитывает характер и степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями супруга, которому причинен вред. Кроме того, судом обязательно принимаются во внимание требования разумности и справедливости, как это следует из ст. 151, 1101 ГК.

Добросовестный супруг при признании брака недействительным, согласно п. 5 ст. 30 СК, имеет право сохранить избранную им при заключении брака фамилию вне зависимости от оснований признания брака недействительным. Мотивы сохранения фамилии могут быть различны и правового значения не имеют. Однако при желании добросовестного супруга фамилия может быть им изменена на добрачную. Целесообразность сохранения в СК ранее закрепленного в ст. 46 КоБС правила обусловлена не только предоставлением добросовестному супругу возможности принятия альтернативного решения о своей фамилии после признания брака недействительным, но и тем, что избранная при вступлении в брак фамилия присваивается детям, рожденным в недействительном браке, права которых не могут быть ущемлены исходя из требований ст. 25 Всеобщей декларации прав человека.

СК (п. 3 ст. 30) закреплено принципиально важное положение о том, что *признание брака недействительным не вли-*

яет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным, что согласуется с предусмотренной п. 2 ст. 48 СК презумпцией отцовства супруга (бывшего супруга) матери ребенка (если не доказано иное), в том числе и при признании брака недействительным. Дети, родившиеся в браке, признанном недействительным (или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным), имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, что имеют дети, рожденные в действительном браке. Таким образом, правовые последствия недействительности брака, установленные п. 1 ст. 30 СК, касаются только супругов, но не затрагивают права детей.

Контрольные вопросы

1. Сформулируйте понятие брака по семейному праву и выделите его юридические признаки.
2. Различаются ли понятия «заключение брака» и «государственная регистрация заключения брака»? При ответе сослаться на правовые нормы.
3. В чем заключается юридическое и практическое значение государственной регистрации брака?
4. Имеет ли юридическую силу брак, заключенный по религиозным обрядам?
5. Назовите условия заключения брака.
6. Допускается ли заключение брака через представителей, заочно?
7. В чем состоит юридическое содержание взаимного согласия лиц, вступающих в брак?
8. Какой брачный возраст установлен законодательством? Укажите основания и юридические последствия его снижения.
9. В каких случаях допускается снижение брачного возраста, до каких границ? Кем решается вопрос о снижении брачного возраста?
10. Какие препятствия к заключению брака предусмотрены действующим законодательством?
11. Допустимо ли заключение брака между братьями и сестрами, усыновителями и усыновленными?
12. Имеют ли юридическое значение фактические супружеские отношения?

13. Расскажите о порядке государственной регистрации заключения брака. Какими нормативными актами он регулируется?

14. Может ли быть сокращен или увеличен установленный законом срок заключения брака после подачи заявления в орган загса лицами, желающими вступить в брак?

15. Расскажите об основаниях и порядке медицинского обследования лиц, вступающих в брак.

16. Назовите основания, необходимые для признания брака недействительным.

17. Что следует понимать под фиктивным браком?

18. Расскажите о порядке признания брака недействительным.

19. Кто может обратиться в суд с иском о признании брака недействительным?

20. Какие правовые последствия наступают при признании судом брака недействительным? С какого момента брак считается недействительным?

21. Имеются ли исключения из правила о том, что недействительный брак не порождает никаких прав и обязанностей для супругов?

22. Перечислите обстоятельства, устранивающие недействительность брака.

23. Вправе ли добросовестный супруг при вынесении судом решения о признании брака недействительным требовать возмещения ему материального и морального вреда? Если да, то в каком порядке?

Рекомендуемая литература

Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву, 1995. С. 39—48, 52, 53, 58—61, 65—69.

Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 103—126.

Белякова А. М. Вопросы советского семейного права в судебной практике. М., 1989. С. 8—26.

*Гниденко Т. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. Б., Вла-
сов Ю. Н., Хазова О. А.* Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. Вып. 5. С. 78—81, 159—162.

Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. М., 1998. С. 263—272, 325—337.

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. Е. А. Васильева. М., 1993. Гл. 25. С. 515—531.

Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств: Сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодексы / Под ред. В. К. Пучинского, М. И. Кулагина. М., 1986. С. 23—25, 158, 159, 195—197.

Зягинцева Л. М., Плюхина М. А., Решетникова И. В. Доказывание в судебной практике по гражданским делам. М., 1999. С. 104, 105.

Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. 2-е изд. М., 2000. С. 518—526.

Ковлер А. И. Антропология права: Учебник для вузов. М., 2002. С. 411—425.

Комментарий к Конвенции о защите прав человека и основных свобод и практике ее применения / Под общ. ред. В. А. Туманова и Л. М. Энтина. М., 2002. С. 199—204.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. 2-е изд. М., 2000. С. 51—77, 97—115.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. 2-е изд. М., 2001. С. 47—64, 82—93.

Кузнецова И. М. Комментарий к законодательству о регистрации актов гражданского состояния. М., 2002. С. 24—31, 178—185.

Максимович Л. Фиктивный брак // Закон. 1997. № 11. С. 73—75.

Матвеев Г. К. Советское семейное право. М., 1985. С. 42—84.

Куницын А. Р. Образцы судебных документов (с комментариями законодательства и судебной практики) / Под ред. О. Е. Кутафина. М., 1997. С. 86—88.

Масевич М. Г., Кузнецова И. М., Марышева Н. И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // Дело и право. 1996. № 1. С. 22—24.

Нечаева А. М. Брак, семья, закон. М., 1984. С. 6—73.

Нечаева А. М. Новый Семейный кодекс // Государство и право. 1996. № 6. С. 57.

Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. 2-е изд. М., 2001. С. 88—98, 110—117.

Папаян Р. А. Христианские корни современного права. М., 2002. С. 90—100, 103—107.

Полянский П. Л. Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСа 1918 года до наших дней // Журнал российского права. 1997. № 10. С. 126—134.

Пчелинцева Л. М. Практикум по семейному праву. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 19—38.

Пчелинцева Л. М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 55—81, 114—134.

Пчелинцева Л. М. О семейном законодательстве субъектов Российской Федерации // Журнал российского права. 1998. № 3. С. 30—32.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Краткий учебный курс. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2002. С. 46—77.

Пчелинцева Л. М. Соотношение норм семейного права, морали и религии при заключении брака в Российской Федерации // Христианство. Нравственность. Право. М., 2000. С. 115—119.

Седугин П. И. Федеральный закон «Об актах гражданского состояния». Комментарий. М., 1998. С. 68—85.

Семейный кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Сост. *Л. М. Пчелинцева, С. В. Пчелинцев.* 2-е изд. М., 2000. С. 134—151.

Синайский В. И. Русское гражданское право. М., 2002. С. 483—493.

Советское семейное право / Под ред. *В. А. Рясенцева.* М., 1982. С. 64—92.

Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. *И. В. Решетниковой.* М., 2002. С. 222—227.

Тарусина Н. Н. Семейное право. М., 2001. С. 42—72.

Хазова О. А. Брак и развод в буржуазном семейном праве. Сравнительно-правовой анализ. М., 1988. С. 3—61.

Чалая Л. А., Бочкова Т. А. Эволюция семейно-брачного права и особенности его развития в России (сравнительно-правовой экскурс) // История государства и права. 2001. № 1. С. 28—30.

Чечот Д. М. Брак, семья, закон. Л., 1984. С. 3—94.

Шахматов В. П. Законодательство о браке и семье (Практика применения, некоторые вопросы теории). Томск, 1981. С. 7—23.

Шелютто М. Л. Действие во времени отдельных норм семейного законодательства // Проблемы современного гражданского права. М., 2000. С. 347—350.

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 408—419.

Глава 3

Прекращение брака

§ 1. Понятие и основания прекращения брака. § 2. Расторжение брака в органах загса. § 3. Расторжение брака в судебном порядке. § 4. Момент прекращения брака при его расторжении. Правовые последствия расторжения брака. § 5. Восстановление брака в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим.

§ 1. Понятие и основания прекращения брака

В теории семейного права под прекращением брака понимается «обусловленное наступлением определенных юридических фактов прекращение правоотношений, возникших между супругами из юридически оформленного брака»¹. К юридическим фактам, прекращающим брак, согласно ст. 16 СК относятся следующие обстоятельства:

- а) смерть супруга;
- б) объявление судом одного из супругов умершим;
- в) расторжение брака (развод).

Перечисленные факты и являются основаниями прекращения брака.

В случае смерти супруга или объявления судом одного из супругов умершим не требуется какого-либо специального оформления прекращения брака. В таких случаях брак считается прекращенным с момента смерти супруга или с момента вступления в законную силу решения суда об объявлении супруга умершим. Единственным документом, подтверждающим прекращение брака вследствие смерти супруга, является свидетельство о его смерти, выданное органом загса (ст. 68 Закона об актах гражданского состояния). Порядок и условия объявления гражданина умершим установлены ГК. Согласно ст. 45 ГК гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смер-

¹ См.: Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. М., 1982. С. 115.

тью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. Днем смерти гражданина, объявленного судом умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели, который и указывается в решении суда. Объявление судом одного из супругов умершим влечет такие же правовые последствия, что и физическая смерть супруга. Брак считается прекращенным. Доказательством прекращения брака вследствие объявления судом одного из супругов умершим является вступившее в законную силу решение суда об объявлении супруга умершим. Государственная регистрация смерти супруга производится органом загса на основании указанного судебного решения.

При жизни обоих супругов брак может быть прекращен путем его расторжения (развода). Следует иметь в виду, что может быть расторгнут только зарегистрированный в установленном законом порядке брак. В результате расторжения брака (развода) супружеские отношения прекращаются на будущее время (за некоторыми исключениями) с соответствующими правовыми последствиями для обоих супругов.

Термины «расторжение брака» и «развод» рассматриваются в теории семейного права и применяются в правоприменительной практике органов загса и судов как синонимы. Эти термины употребляются как синонимы и в законе (ст. 24 СК). В дореволюционном семейном праве давалось определение развода как «прекращение законно существовавшего брака по указанным в законе причинам»¹. В современной научной литературе под расторжением брака (разводом) понимается прекращение брака при жизни супругов² или юридический акт,

¹ *Шершеневич Г. Ф.* Указ. соч. С. 420.

² См., напр.: Большая советская энциклопедия. 2-е изд. / Гл. ред. Б. А. Венденский. М., 1955. Т. 35. С. 605; Большая советская энциклопедия. 3-е изд. / Под ред. А. М. Прохорова. М., 1975. Т. 21. С. 494; Большой энциклопедический словарь / Гл. ред. А. М. Прохоров. М., 1991. Т. 2. С. 245; Большой энциклопедический словарь / Под ред. А. М. Прохорова. М., 1997. С. 998; Юридический энциклопедический словарь / Под ред. А. Я. Сухарева. М., 1984. С. 315; Большой юридический словарь / Под ред. А. Я. Сухарева, В. Д. Зорькина, В. Е. Крутских. М., 1997. С. 315.

прекращающий правовые отношения между супругами на будущее время (за некоторыми изъятиями, предусмотренными в законе)¹.

Следует отметить, что в последнюю четверть XX в. в России наблюдалась устойчивая тенденция увеличения количества расторгаемых браков. По данным Государственного комитета РФ по статистике, общий коэффициент разводимости (т. е. количество разводов на 1000 человек населения) в период с 1975 по 1995 г. возрос в 1,5 раза (с 3,0 до 4,5). К 2002 г. коэффициент разводимости еще более возрос (до 6,0), а общее количество разводов в начале нынешнего столетия продолжает увеличиваться. Так, в 2002 г. на 1019,2 тыс. фактов государственной регистрации заключения брака пришлось 835,5 тыс. разводов, что на 11,8 % больше, чем в 2001 г. - 763,5 тыс.²

В соответствии с п. 2 ст. 16 СК брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным, что является новым по сравнению со ст. 30 КоБС, предусматривавшей расторжение брака только по заявлению одного или обоих супругов.

Правом на расторжение брака СК наделяет каждого из супругов, за исключением случая, предусмотренного ст. 17. В ст. 17 СК содержится норма о недопустимости предъявления мужем требования о расторжении брака без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка. Данное ограничение действует как при подаче мужем искового заявления о расторжении брака в суд, так и при его обращении для расторжения брака в органы загса. Оно направлено на ограждение женщины в период беременности и в течение года после рождения ребенка от ненужных волнений и переживаний, связанных с разводом, а значит, и на охрану здоровья матери и ребенка.

Это ограничение относится и к тем случаям, когда ребенок родился мертвым или не дожил до года³.

¹ См., напр.: *Белякова А. М.* Указ. соч. С. 64; *Кашанина Т. В., Кашанин А. В.* Указ. соч. С. 411.

² См.: Российский статистический ежегодник. М., 1999. С. 100; Социально-экономическое положение России (январь 2000 г.). М., 2000. С. 209—210; Социально-экономическое положение России (январь 2001 г.). М., 2001. С. 233.

³ См. п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

Кроме того, в связи с тем, что закрепленная ст. 17 СК норма направлена в первую очередь на защиту интересов матери и ребенка, муж не вправе предъявлять требование о расторжении брака без согласия жены в названный данной статьей период времени и в том случае, когда он не является отцом ребенка. В юридической литературе высказывалось мнение о необходимости исключения нормы, предусмотренной ст. 17 СК, как существенно ущемляющей права мужа, которое, однако, не нашло поддержки у законодателя.

Требования ст. 17 СК должны применяться в любых жизненных ситуациях независимо от места проживания ребенка, не достигшего возраста одного года (с матерью, с бабушкой или дедушкой, отцом или другими лицами). Согласие жены на возбуждение дела о расторжении брака выражается в письменной форме путем подачи совместного с мужем заявления о расторжении брака в орган загса или путем соответствующей надписи на заявлении мужа о разводе в орган загса. При отсутствии согласия жены орган загса отказывает мужу в принятии заявления о расторжении брака, а если заявление принято, то орган загса возвращает его. При подаче мужем искового заявления о разводе в суд согласие жены на рассмотрение дела может быть подтверждено ее письменным заявлением (самостоятельным или в виде соответствующей надписи на заявлении мужа). В противном случае судья отказывает в принятии искового заявления, а если оно было принято, суд прекращает производство по делу, о чем выносится соответствующее определение. Однако указанное определение суда не является препятствием для мужа к повторному обращению в суд с иском о расторжении брака, если впоследствии отпали перечисленные в ст. 17 СК обстоятельства¹. Введенный ст. 17 СК запрет распространяется только на действия мужа. Что же касается жены, то она вправе в любой момент возбудить дело о расторжении брака, в том числе во время беременности и при недостижении ребенком возраста одного года.

Порядок расторжения брака установлен ст. 18 СК. Расторжение брака поставлено под контроль государства и может осуществляться только соответствующими государственными органами: или органом загса, или судом в случаях, прямо предусмотренных СК. Тот или иной порядок расторжения брака предусмотрен в СК в зависимости от определенных обстоя-

¹ См. п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

тельств и не может быть predetermined желанием сторон. Так, брак с лицом, признанным судом недееспособным, расторгается только в органах загса (п. 2 ст. 19 СК). Другой супруг не может требовать расторжения брака с недееспособным супругом в суде.

Фактическое раздельное проживание супругов, сколько бы времени оно ни длилось, юридически брака не прекращает.

Как известно, полномочия по расторжению брака были изъяты из ведения церкви и переданы государственным органам (органам загса и суду) Декретом ВЦИК и СНК РСФСР от 19 декабря 1917 г. «О расторжении брака»¹. Такой порядок был обусловлен необходимостью государственного контроля за расторжением брака.

Соответствующий порядок расторжения брака предусмотрен в СК в зависимости от определенных обстоятельств и не может быть predetermined желанием сторон. Так, брак с лицом, признанным судом недееспособным, расторгается только в органе загса (п. 2 ст. 19 СК). Другой супруг не может требовать расторжения брака с недееспособным супругом в суде.

Из содержания ст. 18 СК следует, что основной порядок (процедура) расторжения брака — это расторжение брака в органах загса. Порядок государственной регистрации расторжения брака в органах загса подробно регламентируется Законом об актах гражданского состояния (ст. 31—38). Органы загса не выясняют причин расторжения брака, не требуют доказательств невозможности сохранения семьи, не принимают меры по примирению супругов, т. е. бракоразводная процедура упрощена и не требует больших затрат сил и времени супругов. *В органах загса производится расторжение брака:* при взаимном согласии супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей (п. 1 ст. 19 СК); по заявлению одного из супругов в случаях, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет (п. 2 ст. 19 СК).

Судебный порядок (процедура) расторжения брака применяется в случаях, предусмотренных ст. 21—23 СК: при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей; при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака; если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений,

¹ СУ РСФСР. 1917. № 10. Ст. 152.

уклоняется от расторжения брака в органах загса. Однако следует иметь в виду, что суд откажет в принятии искового заявления о расторжении брака, если имеются основания решить вопрос о расторжении брака в органах загса. Судебный порядок расторжения брака подчиняется требованиям гражданского процессуального законодательства об исковом производстве, где достаточно подробно определены права и обязанности сторон, участвующих в деле. Он призван обеспечить не только государственно-правовое регулирование отношений, связанных с прекращением брака, но и защитить в случае необходимости интересы каждого из супругов и их несовершеннолетних детей.

При расторжении брака в судебном порядке один из супругов выступает в роли истца, другой — в роли ответчика. Согласно общему правилу иск о расторжении брака предъявляется супругом или его опекуном в суд по месту жительства супругов, если они проживают вместе, а при раздельном проживании — по месту жительства супруга-ответчика (ст. 28 ГПК). Иск о расторжении брака с лицом, место проживания которого неизвестно, может быть предъявлен по выбору истца, т. е. по последнему известному месту жительства ответчика или по месту нахождения его имущества, а в случае когда с истцом находятся несовершеннолетние дети или выезд к месту жительства ответчика для него по состоянию здоровья затруднителен — по месту его жительства (ч. 1, 4 ст. 29 ГПК)¹. По соглашению между супругами дело о расторжении брака между ними может рассматриваться по месту жительства любого из них (ст. 32 ГПК).

Дела о расторжении брака с лицами, осужденными к лишению свободы, рассматриваются, в случае подведомственности этих дел суду, с соблюдением общих правил о подсудности. Если исковое заявление о расторжении брака с лицом, осужденным к лишению свободы, принимается судом к производству в соответствии со ст. 28 ГПК, то надлежит исходить из последнего места жительства указанного лица до его осуждения².

С искового заявления о расторжении брака взыскивается государственная пошлина в однократном размере минимального размера оплаты труда (подп. 4 п. 1 ст. 4 Закона о государственной пошлине).

¹ См. п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

² См. п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

Непосредственно условия и порядок расторжения брака по различным основаниям судом раскрыты в ст. 21—24 СК.

Законодательное урегулирование развода в зарубежных странах имеет свои специфические особенности, отличные от требований СК, однако в целом свидетельствует о существовании практики государственного контроля за расторжением брака во всех цивилизованных странах. С учетом безусловной важности данного вопроса нормы о необходимости законодательного урегулирования расторжения брака введены даже в конституции некоторых зарубежных государств. Например, в Конституции Испании (ст. 32) закреплено, что причины и последствия расторжения брака должны регулироваться законом. В соответствии со ст. 24 Конституции Японии законом должны регулироваться развод и другие вопросы, связанные с браком и семьей¹. Согласно ст. 36 Конституции Португалии закон должен устанавливать условия и порядок расторжения брака (независимо от формы совершения церемонии)².

Необходимость регулирования законом оснований и порядка расторжения брака предусмотрена конституциями ряда государств Восточной Европы (Албании, Болгарии, Румынии, Республики Словении, Республики Хорватии, Республики Молдова)³.

В научной литературе, посвященной правовому регулированию расторжения брака в зарубежных странах, отмечается, что проведенные в 70-х гг. реформы законодательства о разводе (Англия, Франция, Норвегия, Дания, Финляндия и др.) привели к серьезной трансформации указанного института. Основной и наиболее выраженной тенденцией проведенных реформ является отказ от идеи «развод — санкция или кара за виновное поведение супруга» и переход к концепции «развод —

¹ См. ст. 32 Конституции Испании (Конституции зарубежных государств. М., 1997. С. 306); ст. 24 Конституции Японии (Там же. С. 445).

² См.: Конституция Португалии от 2 апреля 1976 г. // Конституции государств Европейского Союза / Под ред. Л. А. Окунькова. М., 1997. С. 530.

³ См. ст. 32 Конституционного закона Республики Албании «Об основных конституционных положениях» (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. Я. Варламова. М., 1997. С. 52); ст. 46 Конституции Республики Болгарии (Там же. С. 66); ст. 44 Конституции Румынии (Там же. С. 277); ст. 53 Конституции Республики Словении (Там же. С. 374); ст. 61 Конституции Республики Хорватии (Там же. С. 436); ч. 4 ст. 48 Конституции Республики Молдова (Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2 / Под ред. Я. А. Михалевой. М., 1997. С. 320).

констатация неудачи, крушения брака»¹. Такой подход исключал закрепление в законодательстве формальных оснований развода, хотя супруги и связаны с определенными требованиями закона, так как в обоснование распада брака должны привести определенные доказательства. Отдельные основания и порядок расторжения брака в некоторых странах в сравнении с положениями семейного законодательства РФ будут рассмотрены в последующих параграфах данной главы.

§ 2. Расторжение брака в органах загса

Основной порядок (процедура) расторжения брака — это расторжение брака в органах загса. Согласно ст. 19 СК в органах загса при наличии соответствующих оснований расторгаются браки между супругами, выразившими обоюдное согласие на развод, т. е. по заявлению обоих супругов, а также по заявлению только одного из супругов. Рассмотрим каждый из этих случаев более подробно.

2.1. Расторжение брака в органах загса по заявлению обоих супругов. В соответствии с п. 1 ст. 19 СК расторжение брака в органах загса по заявлению обоих супругов производится при наличии двух оснований:

- 1) если супруги выразили взаимное согласие на расторжение брака;
- 2) если супруги не имеют общих несовершеннолетних детей.

Взаимное согласие супругов на расторжение брака выражается в их совместном письменном заявлении в орган загса (ст. 31, 33 Закона об актах гражданского состояния)². Бланк заявления установленной формы о расторжении брака имеется в органах загса. Если один из супругов не имеет возможности явиться в орган загса для подачи совместного заявления о расторжении брака (например: в связи с тяжелой болезнью, прохождением срочной военной службы, длительной командировкой, проживанием в отдаленной местности и т. д.), то волеизъявление супругов оформляется отдельными заявлениями о

¹ См. подробно: *Хазова О. А.* Указ. соч. С. 108—122; *Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. Е. А. Васильева.* М., 1993. С. 527—529.

² См.: Форма бланка заявления о расторжении брака по взаимному согласию супругов (форма № 8). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

расторжении брака. Подпись заявления отсутствующего супруга должна быть нотариально удостоверена в установленном законом порядке (п. 3 ст. 33 Закона об актах гражданского состояния).

Для расторжения брака в органах загса кроме взаимного согласия супругов необходимо также, чтобы у них не было общих несовершеннолетних детей. В противном случае брак может быть расторгнут только в суде. Если у одного из супругов имеется несовершеннолетний ребенок, родителем или усыновителем которого не является другой супруг (например, ребенок от предыдущего брака или ребенок, рожденный вне брака), то для расторжения брака в органе загса препятствий не имеется. Следует иметь в виду, что к детям по происхождению в правовых отношениях приравниваются дети, усыновленные обоими супругами (ст. 137 СК), а поэтому, если у супругов имеется несовершеннолетний усыновленный ребенок, они не могут расторгнуть брак в органе загса.

Государственная регистрация расторжения брака производится органом загса в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния (п. 4 ст. 19 СК). Как следует из ст. 32 Закона об актах гражданского состояния, *государственная регистрация расторжения брака* производится органом загса по месту жительства супругов (одного из них) или по месту государственной регистрации заключения брака. Государственная регистрация расторжения брака по предусмотренным п. 1 ст. 19 СК основаниям (включая выдачу свидетельства о расторжении брака) возможна лишь при уплате государственной пошлины в двукратном размере минимального размера оплаты труда (подп. 2 п. 5 ст. 4, подп. 6 п. 2 ст. 6 Закона о государственной пошлине). Пошлина уплачивается одним или обоими супругами по договоренности между ними.

Орган загса не выясняет причин развода, в его обязанность не входит и примирение супругов. Однако в целях предоставления супругам срока для обдумывания целесообразности принятого ими решения, а также в целях защиты интересов супруга в случае недобросовестных действий другого супруга при расторжении брака п. 3 ст. 19 СК установлено, что само расторжение брака и выдача супругам свидетельства о расторжении брака производится органом загса по истечении месяца со дня подачи супругами заявления о разводе. Течение указанного срока начинается на следующий день после подачи супругами заявления о расторжении брака в орган загса и истекает в

соответствующее число последнего месяца срока. Если это число приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. Установленный законом месячный срок для оформления развода и выдачи свидетельства о расторжении брака не может быть ни сокращен, ни увеличен органом загса. Вместе с тем, если супруги по каким-либо причинам не могут явиться в орган загса в назначенный им день для оформления развода, то по их совместной просьбе срок государственной регистрации расторжения брака может быть перенесен на другое время.

При государственной регистрации расторжения брака должен присутствовать хотя бы один из супругов (п. 4 ст. 33 Закона об актах гражданского состояния). Расторжение брака через представителя не допускается.

Государственная регистрация расторжения брака заключается в составлении органом загса записи акта о расторжении брака и выдаче свидетельства о расторжении брака каждому из лиц, расторгнувших брак (ст. 37, 38 Закона об актах гражданского состояния)¹. В паспортах или иных документах, удостоверяющих личности расторгнувших брак, производится отметка о расторжении брака². Если государственная регистрация расторжения брака производилась в отсутствие одного из супругов, то отметка о расторжении брака в его паспорте или ином документе, удостоверяющем личность, производится органом загса при выдаче ему свидетельства о расторжении брака.

К компетенции органов загса не относится разрешение споров, возникших между супругами в связи с расторжением брака. Поэтому ст. 20 СК определено, что независимо от расторжения брака в органах загса споры, возникающие между супругами о разделе общего имущества, о выплате средств на содержание нуждающегося нетрудоспособного супруга, рассматриваются в судебном порядке. Наличие споров имуществен-

¹ См.: Формы бланков записи акта о расторжении брака и свидетельства о расторжении брака. Утверждены постановлением Правительства РФ от 6 июля 1998 г. № 709 (СЗ РФ. 1998. № 28. Ст. 3359). Заполнение бланка записи акта о расторжении брака регламентируется Правилами заполнения бланков записей актов гражданского состояния и бланков свидетельств о государственной регистрации актов гражданского состояния, утвержденными постановлением Правительства РФ от 17 апреля 1999 г. № 432 (СЗ РФ. 1999. № 17. Ст. 2149).

² См. п. 5 Положения о паспорте гражданина РФ и п. 12 Описания бланка паспорта гражданина РФ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 8 июля 1997 г. № 828 (СЗ РФ. 1997. № 28. Ст. 3444).

ного характера между супругами не является препятствием для расторжения брака в органах загса. Названные споры независимо от расторжения брака в органах загса разрешаются судом по заявлению одного из супругов (бывших супругов) или опекуна недееспособного супруга (бывшего супруга) в порядке искового производства. Раздел имущества и решение других спорных вопросов между супругами, таким образом, могут быть осуществлены как в период брака, так и после его расторжения. Однако следует помнить о том, что согласно п. 7 ст. 38 СК к требованиям супругов, брак которых расторгнут, о разделе общего имущества применяется трехлетний срок исковой давности. С требованием же о взыскании алиментов на свое содержание супруг (бывший супруг) в соответствии со ст. 107 СК может обратиться в суд в любое время независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты, если супруги (бывшие супруги) не достигли соглашения по данному вопросу.

Положения ст. 20 СК являются новеллой в семейном законодательстве, они позволили устранить существовавшие ранее формальные препятствия для расторжения брака в органах загса, когда распад брака был очевиден, супруги не имеют несовершеннолетних детей, но тем не менее вопрос о расторжении брака из-за имевшихся имущественных споров супруги были вынуждены решать в суде.

2.2. Расторжение брака в органах загса по заявлению одного из супругов. Согласно п. 2 ст. 19 СК расторжение брака в органах загса может производиться по заявлению не только обоих, но и одного из супругов, причем независимо от наличия у них общих несовершеннолетних детей. Закон допускает такую возможность в трех случаях:

- 1) если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим;
- 2) если другой супруг признан судом недееспособным;
- 3) если другой супруг осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Право на расторжение брака в этих случаях предоставлено супругу, не находящемуся в одном из перечисленных п. 2 ст. 19 СК состояний.

В этой связи следует иметь в виду, что основания признания гражданина безвестно отсутствующим или недееспособным предусмотрены ГК (ст. 29, 42). Так, гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно

отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — первое января следующего года. Суд может вынести решение о признании гражданина безвестно отсутствующим только тогда, когда не удалось установить место его пребывания. Изложенные основания и порядок признания гражданина безвестно отсутствующим разъясняются судьей супругу, если тот обратился в суд с иском о расторжении брака к лицу, в отношении которого в течение года в месте его жительства отсутствуют сведения о месте его пребывания. Однако в том случае, если супруг не желает обращаться в суд с заявлением о признании другого супруга безвестно отсутствующим, судья не вправе отказать в принятии искового заявления о расторжении брака, а должен рассмотреть иск на общих основаниях¹.

Недееспособным может быть признан судом гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 29 ГК). Над ним устанавливается опека, а органом опеки и попечительства назначается опекун. Порядок признания гражданина безвестно отсутствующим или недееспособным установлен гражданским процессуальным законодательством (ст. 276—285 ГПК).

При расторжении брака в органе загса по заявлению одного из супругов в вышеуказанных случаях согласия на развод недееспособного супруга или супруга, осужденного к лишению свободы на срок свыше трех лет, не требуется. Недееспособный супруг не может выразить свою волю на расторжение брака в силу своей недееспособности; согласие супруга, осужденного к лишению свободы на срок свыше трех лет, закон не придает юридического значения, и брак расторгается в его отсутствие. Наличие у супругов общих несовершеннолетних детей также не является препятствием для расторжения брака в этих случаях. Заявление о расторжении брака на бланке установленной формы подается в орган загса супругом, соответственно не признанным судом безвестно отсутствующим или

¹ См. п. 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

недееспособным и не осужденным к лишению свободы на срок свыше трех лет. Супруг, осужденный к лишению свободы на указанный срок, правом подать заявление по п. 2 ст. 19 СК не наделен, он может решить вопрос о расторжении брака только в общем порядке. Место подачи супругом заявления о расторжении брака определено ст. 32 Закона об актах гражданского состояния — в орган загса по месту жительства супругов (одного из них) или месту государственной регистрации заключения брака. К заявлению о расторжении брака супруг должен приложить необходимые документы: решение суда о признании другого супруга безвестно отсутствующим или недееспособным либо приговор суда об осуждении другого супруга к лишению свободы на срок свыше трех лет. Супруг, желающий расторгнуть брак, должен также сообщить место жительства опекуна недееспособного супруга или управляющего имуществом безвестно отсутствующего супруга либо место нахождения исполняющего наказание учреждения, в котором осужденный супруг отбывает наказание (эти сведения указываются в заявлении о расторжении брака)¹.

Орган загса, принявший заявление о расторжении брака, обязан в трехдневный срок известить супруга, отбывающего наказание, либо опекуна недееспособного супруга или управляющего имуществом безвестно отсутствующего супруга о поступившем заявлении и дате, назначенной для государственной регистрации расторжения брака. Если опекун недееспособному супругу или управляющий имуществом безвестно отсутствующего супруга не назначены, то извещение о поступившем заявлении о расторжении брака и назначенной дате государственной регистрации расторжения брака направляется в орган опеки и попечительства (п. 4 ст. 34 Закона об актах гражданского состояния). При расторжении брака с недееспособным или осужденным к лишению свободы на срок свыше трех лет супругом в извещении органа загса также указывается на необходимость сообщить до назначенной даты государственной регистрации расторжения брака, какой фамилией будет именоваться супруг после расторжения брака — своей добрачной или же пожелает оставить себе фамилию, избранную при заключении брака.

¹ См.: Форма бланка заявления о расторжении брака по заявлению одного из супругов (форма № 9). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

Государственная регистрация расторжения брака по заявлению одного из супругов производится в его присутствии по истечении месяца со дня подачи заявления (п. 3 ст. 19 СК). За государственную регистрацию расторжения брака с лицом, признанным в установленном порядке безвестно отсутствующим или недееспособным вследствие психического расстройства, либо с лицом, осужденным к лишению свободы на срок свыше трех лет, взыскивается государственная пошлина в размере 20% от минимального размера оплаты труда с супруга, подавшего заявление о расторжении брака (подп. 2 п. 5 ст. 4 Закона о государственной пошлине).

Расторжение брака в органах загса по заявлению только одного из супругов при любых иных обстоятельствах, кроме установленных п. 2 ст. 19 СК, не допускается. В этой связи необходимо иметь в виду, что предусмотренный законом порядок расторжения брака с лицами, признанными судом недееспособными, не применяется к случаям расторжения брака с лицами, ограниченными в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. В этих случаях расторжение брака производится в общем порядке.

Споры о разделе общего имущества супругов, выплате средств на содержание нуждающегося нетрудоспособного супруга, а также споры о детях, возникающие между супругами, один из которых признан судом недееспособным или осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет, рассматриваются в судебном порядке независимо от расторжения брака в органах загса (ст. 20 СК). Перечисленные споры могут быть разрешены судом в любое время как в период брака, так и после его расторжения по иску одного из супругов или опекуна недееспособного супруга. Лишь в отношении раздела общего имущества разведенных супругов законом установлен трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК).

§ 3. Расторжение брака в судебном порядке

Расторжение брака в судебном порядке производится в случаях, предусмотренных ст. 21 СК:

а) у супругов имеются общие несовершеннолетние дети (кроме случаев, когда один из супругов признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет);

б) отсутствует согласие одного из супругов на расторжение брака;

в) один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе загса (например, отказывается подать совместное заявление).

На практике наиболее распространенным основанием рассмотрения судами дел о расторжении брака является наличие у супругов общих несовершеннолетних детей, права которых в результате расторжения брака между родителями не должны быть ущемлены. Например, в 2001 г. такие дела составили 8,1% от общего количества всех рассмотренных судами общей юрисдикции гражданских дел, хотя их количество и сократилось на 32% по сравнению с 2000 г. (с 489 тыс. в 2000 г. до 330,8 тыс. в 2001 г.) Это связано с тем, что значительная часть дел указанной категории (в 2001 г. — 170 тыс.) рассматривается мировыми судьями¹. Примерно такая же тенденция зарегистрирована и в первом полугодии 2002 г., когда дела данной категории составили 7,8% (106 тыс.) в общей структуре рассмотренных судами общей юрисдикции гражданских дел².

Рассмотрение дел о расторжении брака осуществляется судом в порядке искового производства (ст. 22, 23 ГПК). С иском в суд может обратиться один из супругов или опекун недееспособного супруга (ст. 16 СК). Подсудность дел о расторжении брака и порядок подачи иска определяются по общим правилам ГПК. В исковом заявлении о расторжении брака указывается, когда и где был зарегистрирован брак, имеются ли от брака дети, их возраст, достигнуто ли супругами соглашение об их содержании и воспитании, при отсутствии взаимного согласия на расторжение брака — мотивы расторжения брака, имеются ли другие требования, которые могут быть рассмотрены одновременно с иском о расторжении брака. К заявлению необходимо приложить свидетельство о заключении брака, копии свидетельств о рождении детей, документы о заработке и иных источниках доходов супругов (если заявлено требование о взыскании алиментов), другие необходимые документы³.

В случае, если между супругами отсутствует спор о детях, дела о расторжении брака рассматриваются мировым судьей в качестве суда первой инстанции (п. 2 ч. 1 ст. 23 ГПК).

¹ См.: Судебная статистика за 2001 год // Российская юстиция. 2002. № 8. С. 68, 70.

² См.: Судебная статистика за первое полугодие 2002 года // Российская юстиция. 2003. № 1. С. 74.

³ См. п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

Фактические мотивы (причины) расторжения брака могут быть самыми разнообразными и в СК не указываются. Чаще всего один из супругов возбуждает дело о разводе при установлении факта супружеской неверности, злоупотреблении другим супругом спиртными напитками, сексуальной неудовлетворенности, в связи с несовпадением жизненных интересов, несходством характеров, финансовыми и иными разногласиями и т. д. С введением в семейном законодательстве института брачного договора исковое заявление о расторжении брака может быть подано из-за нарушения другим супругом условий брачного договора.

Независимо от причин подачи супругом искового заявления о расторжении брака суд обязан тщательно подготовить дело к судебному разбирательству. В этих целях судья, приняв заявление о расторжении брака, вызывает второго супруга и выясняет его отношение к данному заявлению (ст. 150 ГПК). Кроме того, судья также разъясняет сторонам, какие требования могут быть рассмотрены одновременно с иском о расторжении брака (ст. 150 ГПК)¹.

По общему правилу дела о расторжении брака рассматриваются в открытом судебном заседании в присутствии обоих супругов (ст. 10, 167 ГПК). Однако по мотивированному определению суда (в основном в связи с оглашением различных сторон интимной жизни супругов) дела подобной категории могут рассматриваться и в закрытом судебном заседании. Вопрос об этом может быть решен судом как по просьбе супругов (одного из них), так и по собственной инициативе. Супруги (один из них) вправе просить суд рассмотреть дело в их отсутствие.

В СК предусмотрены две ситуации, связанные с судебным порядком расторжения брака, и соответственно определены особенности бракоразводного процесса для каждой из них:

- 1) расторжение брака в судебном порядке при взаимном согласии супругов на расторжение брака (ст. 23 СК);
- 2) расторжение брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака (ст. 22 СК).

Остановимся на каждой из названных ситуаций более подробно.

3.1. Расторжение брака в судебном порядке при взаимном согласии супругов на расторжение брака. Основания и порядок

¹ См. п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

расторжения брака в судебном порядке, когда супруги взаимно согласны на расторжение брака, определяются ст. 23 СК. Закон называет *две причины рассмотрения вопроса о расторжении брака в суде при взаимном согласии супругов на развод*:

а) супруги имеют общих несовершеннолетних детей;

б) один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе загса.

При этом под уклонением супруга от расторжения брака в органах загса понимаются случаи, когда он формально не высказывает возражений против развода, но фактически своим поведением препятствует расторжению брака (отказывается подать соответствующее заявление или, подав его, не желает являться для регистрации развода и при этом не ходатайствует о регистрации развода в его отсутствие и т. п.).

Порядок расторжения брака при взаимном согласии супругов является упрощенным. Это выражается в том, что суд расторгает брак без выяснения мотивов развода и не обязан принимать меры к примирению супругов. *Основанием для расторжения брака судом* является взаимное добровольное согласие супругов на развод. Суд исходит из того, что обоюдное согласие супругов на расторжение брака вызвано непоправимым распадом семьи и невозможностью продолжения их совместной жизни. В этой связи существенных сложностей рассмотрение дел подобного рода с вынесением решения о разводе не вызывает.

Упрощение процедуры расторжения брака тем не менее обязывает суд принять меры по защите прав и интересов несовершеннолетних детей, чьи родители разводятся. Статья 23 СК говорит о праве супругов, согласных на расторжение брака, представить на рассмотрение суда соглашение о детях: о месте проживания детей и о выплате средств на их содержание. Такое соглашение заключается в письменной форме (ст. 66 и 100 СК). Если супруги не представили на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, а также о порядке выплаты и размерах средств на содержание детей, или если суд установит, что представленное соглашение нарушает интересы детей, то в таких случаях суд обязан взять на себя решение вопросов по защите интересов детей и определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода; с кого из ро-

дителей и в каких размерах будут взыскиваться алименты на их детей (п. 2 ст. 24 СК).

Чтобы предупредить непродуманные действия супругов по расторжению брака, в п. 2 ст. 23 СК установлен срок расторжения брака судом не ранее истечения месяца с момента подачи супругами заявления о расторжении брака. Возможность сокращения данного срока законом не предусмотрена.

Необходимо отметить, что взаимное согласие супругов рассматривается как основание для расторжения брака семейным законодательством также некоторых зарубежных стран (Франции, Бельгии, Швеции, Дании, Норвегии, Японии и др.), где действует принцип приоритетного учета желания супругов осуществить расторжение брака¹. Так, в ст. 230 Гражданского кодекса Франции закреплено, что «если супруги совместно требуют развода, то они не обязаны сообщать его причину; они должны только представить на одобрение судьи проект соглашения, которое определяет последствия развода»². Вместе с тем в семейном законодательстве отдельных стран предусматриваются дополнительные условия для развода по взаимному согласию супругов. В частности, в Германии брак может быть расторгнут судом по заявлению обоих супругов при условии признания его распавшимся (если супруги живут раздельно более года и оба настаивают на разводе либо второй супруг согласен с разводом)³.

С другой стороны, процедура развода в ряде государств является весьма сложной, а его основания охватывают ограниченный круг условий, свидетельствующих о весьма серьезных поводах для расторжения брака. Например, в Англии основанием для развода является непоправимый распад брака. В Ирландии брак может быть расторгнут судом, если на день возбуждения процедуры о разводе супруги жили отдельно друг от друга в общей сложности не менее пяти лет и при этом отсутствуют «разумные перспективы примирения супругов»⁴.

¹ См.: Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. *Е. А. Васильева*. Гл. 25. С. 526—529; *Матвеев Г. К.* Указ. соч. С. 98—99; *Хазова О. А.* Указ. соч. С. 132—133.

² См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств / Под ред. *В. К. Пучинского, М. И. Кулагина*. М., 1986. С. 26.

³ См. § 1564 Гражданского уложения Германии (Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств / Под ред. *В. К. Пучинского, М. И. Кулагина*. М., 1986. С. 160).

⁴ См. ст. 41 (3.1) Конституции Ирландии // Конституции государств Европейского Союза / Под ред. *Л. А. Окунькова*. М., 1997. С. 351—352.

3.2. Расторжение брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов **на** расторжение брака. Основания и порядок расторжения брака в судебном порядке в ситуации, когда один из супругов на расторжение брака не согласен, установлены ст. 22 СК и имеют определенную специфику. В соответствии с требованиями закона брак может быть расторгнут судом лишь тогда, когда установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны, т. е. что семья распалась окончательно и очевидна невозможность ее сохранения. Таким образом, *основанием расторжения брака* является непоправимый распад семьи, к этому могут привести, в свою очередь, различные обстоятельства (причины), которые и обязан выявить суд. В этом заключается принципиальное отличие расторжения брака при отсутствии согласия одного из супругов от расторжения брака при взаимном согласии супругов, когда брак расторгается судом без выяснения причин распада семьи. Учитывая многообразие жизненных ситуаций, в законе не дается перечня причин, приводящих к распаду семьи, а само основание расторжения брака, сформулированное в п. 1 ст. 22 СК, носит весьма общий характер. Поэтому при рассмотрении конкретного дела о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на развод суд должен установить на основе глубокого и всестороннего изучения имеющихся материалов — возможны или нет дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи.

Вполне возможно, что причиной предъявления иска о расторжении брака послужили временный разлад в семье и конфликты между супругами, вызванные случайными факторами. В последующем первоначальное желание расторгнуть брак у супругов (или одного из них) может измениться. Об этом, в частности, может свидетельствовать отказ одной из сторон на развод. В этой связи при рассмотрении дела о расторжении брака в зависимости от фактических обстоятельств в соответствии с п. 2 ст. 22 СК суд вправе принять *меры к примирению супругов* и может *отложить разбирательство дела*, назначив супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. В этих целях суд обязан выяснить характер взаимоотношений между супругами, мотивы предъявления иска о расторжении брака, причины конфликта в семье и действительно ли имеет место непоправимый распад семьи. Меры к примирению супругов могут быть приняты судом как в ходе подготовки дела к судебному

рассмотрению, так и в судебном заседании. Если примирения супругов в судебном заседании не удалось достигнуть, суд вправе отложить разбирательство дела и назначить супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. В целях оздоровления семейной обстановки и возможного примирения супругов решение об отложении судебного разбирательства может быть принято судом по просьбе сторон или одной из них либо по собственной инициативе. Однако следует учитывать, что принятие указанного решения является не обязанностью, а правом суда. Кроме того, меры по примирению супругов могут приниматься судом лишь в случае, если один из супругов не согласен на развод и имеется реальная возможность сохранить семью. Определение суда об отложении разбирательства дела для примирения супругов не может быть обжаловано в суде второй инстанции, так как оно не преграждает возможность дальнейшего движения дела (ст. 331, 371 ГПК)¹.

Статья 22 СК предусматривает назначение судом срока для примирения супругов в пределах трех месяцев. По ранее действовавшему законодательству этот срок мог назначаться судом в пределах шести месяцев (ч. 2 ст. 33 КоБС). Представляется, что сокращение срока для примирения супругов до трех месяцев является наиболее приемлемым как с точки зрения наличия объективной возможности примирения супругов за это время, так и необходимости оперативного рассмотрения судом дела о расторжении брака при невозможности продолжения дальнейшей совместной жизни супругов. Из содержания ст. 22 СК очевидно, что срок для примирения супругов не обязательно должен достигать трех месяцев. Напротив, такой срок является максимально возможным. В каждом отдельном случае продолжительность срока для примирения супругов устанавливается судом исходя из обстоятельств дела. Конечно, отложение разбирательства дела и назначение супругам срока для примирения должны иметь реальную основу. Они не будут иметь смысла, если в процессе судебного разбирательства суд придет к выводу, что сохранение семьи уже невозможно и не соответствует интересам другого супруга или детей. С учетом конкретной ситуации суд вправе по просьбе супруга (супругов) или по собственной инициативе откладывать разбирательство дела с назначением супругам срока для примирения не-

¹ См. также п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

сколько раз (неоднократно). Однако в общей сложности период времени, предоставляемый супругам для примирения, не должен превышать установленный законом трехмесячный срок. Если в течение назначенного судом срока супруги придут к примирению, то производство по делу о расторжении брака прекращается (ст. 220 ГПК). Вместе с тем прекращение производства по делу в связи с примирением супругов не может препятствовать повторному обращению одного из супругов в суд с иском о расторжении брака. Срок, назначенный для примирения, может быть сокращен, если об этом просят стороны, а причины, указанные ими, будут признаны судом уважительными.

Если же в течение назначенного судом срока супруги не примирились, то суд рассматривает дело и выносит соответствующее решение. Причем *суд не вправе отказать в иске о расторжении брака*, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги или один из них настаивают на расторжении брака. По ранее действовавшему законодательству суд мог отказать в иске о расторжении брака, несмотря на мнение супругов, если приходил к выводу, что сохранение семьи возможно. Таким образом, для вынесения судом решения о расторжении брака необходимы следующие основания:

- а) установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны;
- б) меры по примирению супругов оказались безрезультатными (если таковые принимались);
- в) супруги (один из них) настаивают на расторжении брака.

Суд, как правило, должен рассмотреть дело о расторжении брака с участием обоих супругов. В исключительных случаях по мотивированному определению суда дело о расторжении брака может быть рассмотрено в отсутствие одного из супругов (ст. 167 ГПК). В то же время рассмотрение дела о расторжении брака с участием только одной из сторон может привести к недостаточно полному и всестороннему исследованию обстоятельств дела и соответственно к отмене решения суда в апелляционном или кассационном порядке.

3.3. Вопросы, разрешаемые судом при вынесении решения о расторжении брака. В бракоразводном процессе одновременно с расторжением брака суд может, как следует из содержания п. 1 ст. 24 СК, разрешить и другие вопросы:-

- а) с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода;

- б) о взыскании с родителей средств на содержание детей;
- в) о взыскании средств на содержание нетрудоспособного нуждающегося супруга;
- г) о разделе имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов.

Все перечисленные вопросы являются весьма важными для разводящихся супругов. В этой связи закон наделяет их правом решить эти вопросы самостоятельно и по взаимной договоренности, но с соблюдением установленного п. 2 ст. 24 СК требования об учете интересов детей и каждого из супругов (например, размер алиментов на несовершеннолетних детей, подлежащих выплате по соглашению, не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить при взыскании алиментов в судебном порядке, — ст. 103 СК). Соглашение супругов о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты и размере средств на содержание детей и (или) нетрудоспособного нуждающегося супруга, а также о разделе общего имущества по желанию супругов может быть представлено на рассмотрение суда. При отсутствии соглашения между супругами по указанным вопросам, а также если будет установлено, что представленное соглашение нарушает интересы детей или одного из супругов, суд обязан самостоятельно определить, с кем из родителей будут проживать дети после развода и с кого из родителей и в каком размере будут взыскиваться алименты на детей. Кроме того, уже по требованию супругов (одного из них) суд обязан произвести раздел их общей совместной собственности и по требованию супруга, имеющего право на алименты от другого супруга, определить их размер.

Решая вопрос о том, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети, суд должен учитывать прежде всего интересы детей, а также наличие возможности у каждого из родителей создать необходимые условия для нормального воспитания и развития детей (п. 3 ст. 65 СК). Размер алиментов на несовершеннолетних детей определяется судом либо в предусмотренных законом долях к заработку и (или) иному доходу родителя, либо в твердой денежной сумме (ст. 81, 83 СК). Взыскание алиментов на содержание нетрудоспособного нуждающегося супруга по его требованию производится судом по правилам, установленным ст. 89—92 СК, т. е. суд сначала должен установить наличие оснований, свидетельствующих о праве супруга на алименты (нетрудоспособность и нуждаемость супру-

га, требующего предоставления алиментов; другой супруг обладает необходимыми средствами для уплаты алиментов), а затем определить размер алиментов в твердой денежной сумме, подлежащей выплате ежемесячно. По требованию супругов (одного из них) суд производит раздел их общей совместной собственности, руководствуясь положениями ст. 38, 39 СК об определении долей супругов в общем имуществе и о порядке такого раздела. Более подробно эти вопросы будут рассмотрены в соответствующих главах учебника.

Таким образом, ст. 24 СК фактически обязывает суд при подготовке дела о расторжении брака к судебному разбирательству выяснить, имеются ли у супругов спорные вопросы, заключено ли по ним соответствующее соглашение, отвечающее требованиям закона, а кроме того, разъяснить супругам, какие еще вопросы могут быть рассмотрены судом одновременно с иском о расторжении брака. При этом следует иметь в виду, что п. 3 ст. 24 СК предусматривает право суда выделить требование супругов о разделе имущества в отдельное производство, если раздел имущества затрагивает интересы третьих лиц и раздельное рассмотрение соединенных требований более целесообразно, тогда как в прежнем законодательстве (ч. 2 ст. 36 КоБС) принятие такого решения признавалось не правом, а обязанностью суда.

Так, указанное право может быть применено судом в случаях, когда спор о разделе имущества затрагивает права крестьянского (фермерского) хозяйства, в составе которого, кроме супругов и их несовершеннолетних детей, имеются и другие члены, либо жилищно-строительного или другого кооператива, член которого (а это супруги или один из них) еще полностью не внес свой паевой взнос, в связи с чем не приобрел право собственности на соответствующее имущество, выделенное ему кооперативом в пользование. В таких случаях разрешение исков о расторжении брака и разделе имущества допускается в разных процессах, чтобы не затягивать решение вопроса о расторжении брака. Однако предусмотренное п. 3 ст. 24 СК право суда выделить требование о разделе имущества супругов, затрагивающее интересы третьих лиц, в отдельное производство не распространяется на случаи раздела вкладов, внесенных супругами в кредитные организации за счет общих доходов, независимо от того, на имя кого из супругов внесены денежные средства, поскольку при разделе таких вкладов права банков или иных кредитных организаций не затрагиваются¹.

¹ См. п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

Вынося решение об удовлетворении иска о расторжении брака супругов, имеющих несовершеннолетних детей, суд обязан, независимо от того, рассматривался ли спор о детях или нет, разъяснить сторонам, что в соответствии с законом отдельно проживающий от ребенка родитель обязан и имеет право принимать участие в воспитании ребенка, а родитель, с которым проживает ребенок, не вправе препятствовать этому (ст. 61, 63, 66 СК). Данное требование закона имеет важное значение с учетом значительного количества несовершеннолетних детей, остающихся при расторжении брака с одним из родителей.

§ 4. Момент прекращения брака при его расторжении. Правовые последствия расторжения брака

4.1. Момент прекращения брака при его расторжении. Установление момента прекращения брака при его расторжении имеет очень важное правовое значение, поскольку именно с этого времени между супругами прекращаются личные и имущественные правоотношения, возникающие со дня государственной регистрации заключения брака в органе загса, за исключением случаев, предусмотренных законом. В ст. 25 СК момент прекращения брака определен с учетом применявшегося порядка расторжения брака (т. е. в органах загса или в суде).

Если брак расторгается в органах загса, то он считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния (п. 1 ст. 25 СК). Основаниями для государственной регистрации расторжения брака в органах загса являются: совместное заявление супругов, заявление одного из супругов, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осужден к лишению свободы на срок свыше трех лет (ст. 19 СК).

При расторжении брака в судебном порядке он прекращается со дня вступления решения суда в законную силу (п. 1 ст. 25 СК). Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование, если оно не было обжаловано. Так, решения мировых судей могут быть обжалованы в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в соответствующий районный суд через мирового судью в течение десяти дней со дня принятия мировым судьей решения в окончательной форме.

Кроме того, на решение мирового судьи прокурор, участвующий в деле, в тот же срок может принести апелляционное представление. В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи вступает в законную силу после рассмотрения районным судом этой жалобы, если обжалуемое решение суда не отменено. Если решением районного суда отменено или изменено решение мирового судьи и принято новое решение, оно вступает в законную силу немедленно. На решения всех других судов в Российской Федерации, принятые по первой инстанции, сторонами и другими лицами, участвующими в деле, может быть в течение десяти дней со дня принятия решения судом в окончательной форме подана кассационная жалоба, а прокурором, участвующим в деле, — принесено кассационное представление. В случае подачи кассационной жалобы решение суда, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом кассационной инстанции (ч. 1 ст. 209, ст. 320, 321, 336—338 ГПК).

Положения п. 1 ст. 25 СК о моменте прекращения брака при его расторжении в судебном порядке являются принципиально новыми в семейном законодательстве, так как ранее в соответствии со ст. 40 КоБС брак считался прекращенным при его расторжении как в органах загса, так и в суде только со времени (момента) регистрации развода в книге регистрации актов гражданского состояния. Причем КоБС не требовал от разведенных супругов произвести регистрацию решения суда о расторжении брака в определенный срок, они могли обратиться в орган загса для этого в любое время, и до этого момента брак считался юридически существующим. Законом не предусматривалось также и принудительное исполнение судебных решений о расторжении брака. Установленный ст. 345 Гражданского процессуального кодекса РСФСР трехлетний срок для принудительного исполнения решений по гражданским делам не применялся по делам о расторжении брака. Все это на практике вносило неопределенность во взаимоотношения супругов и порождало ряд проблем. Установление СК нового правила по определению момента прекращения брака при его расторжении в суде привело к устранению неопределенности в регулировании брачно-семейных отношений.

В соответствии с п. 3 ст. 169 СК нормы ст. 25 СК, устанавливающие момент прекращения брака при его расторжении в судебном порядке со дня вступления решения суда в законную силу, применяются при расторжении брака в суде после 1 мая 1996 г. В этой связи брак, расторгнутый в судебном порядке до

1 мая 1996 г., считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака (т. е. решения суда о расторжении брака) в книге регистрации актов гражданского состояния по заявлению как обоих супругов, так и одного из них. Государственная регистрация расторжения брака в этом случае может производиться в любое время независимо от срока, истекшего после вынесения судом решения о расторжении брака, в связи с тем, что как ранее ст. 40 КоБС, так и сейчас Закон об актах гражданского состояния (ст. 35) не устанавливают обязанность разведенных супругов зарегистрировать развод в органах загса в строго определенный срок.

При расторжении брака в суде после 1 мая 1996 г. действуют новые правила по государственной регистрации расторжения брака. Согласно п. 2 ст. 25 СК суд обязан направить выписку из решения о расторжении брака в орган загса по месту государственной регистрации заключения брака. Причем данная выписка должна быть выслана в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу. В ней обязательно должны содержаться сведения, необходимые для регистрации развода в органах загса в книге регистрации актов гражданского состояния (время регистрации брака, номер актовой записи, наименование органа, зарегистрировавшего брак, число общих детей до восемнадцати лет). Государственная регистрация расторжения брака производится органами загса по месту государственной регистрации заключения брака на основании полученной выписки из решения суда о расторжении брака либо по месту жительства бывших супругов (любого из них) на основании выписки из решения суда и заявления как обоих, так и одного из супругов, или заявления опекуна недееспособного супруга. Заявление о государственной регистрации расторжения брака может быть сделано как в устной, так и в письменной форме¹. Бывшие супруги (каждый из них) или опекун недееспособного супруга вправе в письменной форме уполномочить других лиц сделать заявление о государственной регистрации расторжения брака (ст. 35 Закона об актах гражданского состояния). Следует иметь в виду, что государственная регистрация расторжения брака в данном случае носит лишь удостоверительный характер и закон с нею более не связывает момент прекращения брака.

¹ См.: Форма бланка заявления о расторжении брака на основании решения суда (форма № 10). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

Несмотря на то, что брак, расторгаемый в суде, прекращается со дня вступления решения суда в законную силу, супруги (уже бывшие) не вправе вступать в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органе загса по месту жительства любого из них. Для получения свидетельства о расторжении брака необходимо представить выписку из решения суда и квитанцию об уплате установленной судом суммы государственной пошлины. Размер государственной пошлины за регистрацию расторжения брака по решению суда и выдачу свидетельства составляет однократный размер минимального размера оплаты труда с каждого из супругов (подп. 2 п. 5 ст. 4 Закона о государственной пошлине).

4.2. Правовые последствия расторжения брака состоят в прекращении на будущее время личных и имущественных правоотношений, существовавших между супругами во время брака. При этом одни правоотношения прекращаются сразу после развода, другие могут быть сохранены либо по желанию супруга (например, сохранение брачной фамилии — ст. 32 СК; выплата компенсации супругу за расторжение брака по инициативе другого супруга согласно брачному договору — ст. 42 СК), либо в силу прямого установления закона. Так, в силу закона (ст. 90 СК) нуждающийся нетрудоспособный супруг сохраняет право на получение содержания от бывшего супруга, если он стал нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака. Сохранение брачной фамилии зависит от усмотрения супруга, принявшего фамилию другого супруга при заключении брака (ст. 32 СК).

С расторжением брака перестает действовать законный режим имущества супругов, т. е. режим их общей совместной собственности, но при условии, что супруги разделили совместно нажитое в браке имущество. Если супруги не разделили общее имущество, то и после развода оно продолжает оставаться общим с соответствующим правовым режимом, так как было нажито во время брака. Сам по себе развод без раздела имущества не может превратить общую совместную собственность супругов в долевую или в раздельную собственность. К требованиям разведенных супругов о разделе общего имущества применяется трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК). Течение трехлетнего срока исковой давности по этим требованиям начинается со дня, когда разведенный супруг узнал или должен был узнать о нарушении его права на общее имущество (например, другой супруг продает общее

имущество без его согласия) (ст. 9 СК, ст. 200 ГК). В связи с расторжением брака не может действовать установленная ст. 35 СК презумпция согласия супруга на совершение сделки по распоряжению общим имуществом другим супругом. Для совершения одним из разведенных супругов сделки по распоряжению общим имуществом требуется ясно выраженное согласие другого собственника имущества, т. е. разведенного супруга.

Возможна ситуация, что после расторжения брака супруги проживают вместе и приобретают какое-либо имущество. В таком случае приобретаемое ими имущество становится объектом личной (частной) собственности каждого из разведенных супругов или их общей долевой собственностью.

С расторжением брака супругами утрачиваются и другие права, предусмотренные иными отраслями права: право на получение наследства по закону после смерти бывшего супруга; право на пенсионное обеспечение в связи с потерей супруга по установленным законом основаниям и др. Однако расторжение брака, прекращающее правоотношения между супругами, не влечет за собой прекращение правоотношений между родителями и детьми.

Правовые последствия расторжения брака следует отличать от правовых последствий признания брака недействительным. Недействительным признается брак, заключенный с нарушением условий, установленных в законе, а также фиктивный брак (ст. 27 СК). Такой брак не порождает правовых последствий с момента его заключения, за исключением случаев, предусмотренных в законе (все эти исключения касаются добросовестного супруга — ст. 30 СК). Расторгается же только действительный брак. Правовые отношения, порождаемые действительным браком, прекращаются на будущее время, а отдельные из них продолжают существовать и после расторжения брака.

Имеются различия в порядке признания брака недействительным и расторжения брака. Недействительным брак может быть признан только в судебном порядке (ст. 27 СК). Расторжение же брака производится как в органах загса при наличии соответствующих оснований, так и в суде (ст. 18 СК). Круг лиц, имеющих право обратиться в суд с иском о расторжении брака и признании его недействительным, не совпадает. Брак расторгается в суде по иску одного из супругов, а также по заявлению опекуна недееспособного супруга (ст. 16 СК). Круг лиц, которые могут предъявить иск о признании брака недействительным, установлен ст. 28 СК и зависит от оснований предъявления

такого требования. Это могут быть лица, имеющие как личный интерес (супруг, родители несовершеннолетнего супруга, лица, права которых нарушены заключением брака), так и государственный интерес (прокурор, орган опеки и попечительства).

Брак расторгается судом как при наличии взаимного согласия супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, на расторжение брака (ст. 23 СК), так и при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака, если установлено, что невозможно сохранить семью (ст. 24 СК). Недействительным брак может быть признан только по основаниям, прямо предусмотренным законом (ст. 27 СК), и даже в том случае, когда в семье между супругами нормальные взаимоотношения. При расторжении брака в суде он считается прекращенным со дня вступления решения суда в законную силу (ст. 25 СК). А при признании брака недействительным решением суда придается обратная сила и брак считается недействительным с момента его заключения (п. 4 ст. 27 СК). При вступлении в новый брак лицо, состоявшее ранее в недействительном браке, не обязано кого-либо осведомлять об этом, так как признание брака недействительным означает его аннулирование. А лицо, расторгнувшее брак, при заключении нового брака сообщает органу загса, состояло оно ранее в браке или нет (ст. 26 Закона об актах гражданского состояния).

§ 5. Восстановление брака в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим

Как уже отмечалось ранее, одним из оснований прекращения брака является объявление в судебном порядке одного из супругов умершим (ст. 16 СК). Причем прекращение брака не требует какого-либо специального оформления. Признание же в судебном порядке одного из супругов безвестно отсутствующим в отличие от объявления его умершим не влечет за собой прекращения брака. Признание судом супруга безвестно отсутствующим может служить только основанием для расторжения брака в упрощенном порядке, т. е. по заявлению другого супруга в орган загса (ст. 19 СК).

Объявление судом супруга умершим или признание его безвестно отсутствующим основано соответственно на презумпции (предположении) смерти супруга или констатации факта невозможности решения вопроса о его жизни или смерти. Поэто-

му не исключена возможность явки или обнаружения места пребывания супруга. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет свое ранее вынесенное решение о признании его безвестно отсутствующим или объявлении умершим (ст. 44, 46 ГК). Это решение суда является основанием для аннулирования записи о смерти гражданина, объявленного умершим, в книге записей актов гражданского состояния (ст. 75 Закона об актах гражданского состояния). В таких ситуациях возникает вопрос о юридической судьбе прекращенного брака. Он решается по правилам, установленным в ст. 26 СК. Согласно указанной статье в случае явки супруга, объявленного судом умершим или признанного судом безвестно отсутствующим, и отмены соответствующих судебных решений *брак может быть восстановлен органом загса только по совместному заявлению супругов*. Отсюда следует, что брак восстанавливается не автоматически, а лишь при наличии взаимного желания супругов восстановить семью. Однако исходя из требования п. 2 ст. 26 СК брак не может быть восстановлен даже при совпадении желания супругов о его восстановлении, если другой супруг вступил в новый брак. По ранее действовавшему законодательству (ст. 42 КоБС), в случае явки супруга, объявленного судом умершим, брак считался восстановленным, если другой супруг не вступил в новый брак, то есть, по сути, автоматически, независимо от желания супругов.

Следует иметь в виду, что восстановление брака с супругом, признанным судом безвестно отсутствующим, возможно, если он был прекращен в установленном законом порядке, что должно быть подтверждено соответствующими документами. Поэтому при отмене решения суда о признании одного из супругов безвестно отсутствующим орган загса по заявлению этого супруга должен выдать ему свидетельство о расторжении брака, если брак был прекращен по предусмотренным п. 2 ст. 19 СК основаниям, т. е. по заявлению другого супруга.

Для восстановления брака, таким образом, необходимы следующие основания:

- а) явка супруга, объявленного судом умершим или признанного безвестно отсутствующим;
- б) отмена соответствующих судебных решений (т. е. о признании супруга безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим);
- в) совместное заявление супругов о восстановлении брака в орган загса;
- г) другой супруг не вступил в новый брак.

Восстановление брака органом загса имеет обратную силу. В результате чего супруги признаются состоящими в браке с момента государственной регистрации заключения брака, а не с момента его восстановления.

Контрольные вопросы

1. Назовите основания прекращения брака. Требуется ли регистрация прекращения брака в органах загса в случаях смерти супруга или объявления его умершим в судебном порядке?
2. Дайте понятие развода (расторжения брака). В чем отличие расторжения брака от прекращения брака?
3. Кто может быть инициатором развода? В каких случаях иск о расторжении брака может быть предъявлен опекуном одного из супругов?
4. В каких случаях на предъявление требования о расторжении брака требуется согласие другого супруга?
5. Определите момент прекращения брака вследствие смерти или объявления в судебном порядке умершим одного из супругов.
6. Какие основания и порядок установлены законом для расторжения брака в органах загса по заявлению обоих супругов?
7. Назовите основания и изложите порядок расторжения брака в органах загса по заявлению одного из супругов.
8. Имеются ли особенности расторжения брака с безвестно отсутствующим или недееспособным супругом, а также с супругом, осужденным за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет?
9. Может ли быть отказано органом загса в регистрации расторжения брака по мотиву отсутствия оснований для расторжения брака?
10. Какие документы должны быть приложены к заявлению о расторжении брака в орган загса по основаниям, перечисленным в ст. 19 СК?
11. В каком порядке рассматриваются споры, возникающие между супругами при расторжении брака в органах загса?
12. В каких случаях применяется судебный порядок расторжения брака?
13. Какие споры между супругами подлежат разрешению судом одновременно с расторжением брака?

14. Каковы особенности рассмотрения дел о расторжении брака судом при взаимном согласии супругов на расторжение брака?

15. Обязательно ли участие обоих супругов в судебном разбирательстве дела о расторжении брака?

16. Назовите особенности расторжения брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака.

17. Что является основанием для расторжения брака судом?

18. Какое решение может вынести суд, рассматривающий бракоразводное дело?

19. В каком случае суд вправе принимать меры к примирению супругов? Какой срок для примирения может быть назначен судом?

20. Какие требования супругов суд вправе выделить в отдельное производство?

21. Назовите размер государственной пошлины, подлежащей уплате супругом с искового заявления о расторжении брака и за государственную регистрацию расторжения брака по решению суда о расторжении брака.

22. С какого момента считается прекращенным брак, расторгаемый в органах загса?

23. С какого момента считается прекращенным брак при его расторжении в судебном порядке?

24. С какого времени применяется ст. 25 СК, устанавливающая момент прекращения брака при его расторжении в суде?

25. Назовите правовые последствия расторжения брака (развода). Какие правоотношения между супругами могут сохраняться после развода?

26. Какие основания необходимы для восстановления брака в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим? Предусмотрены ли закононом ограничения для восстановления брака?

Рекомендуемая литература

Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995. С. 48—50, 61, 69, 77.

Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 127—136.

Белякова А. М. Вопросы советского семейного права в судебной практике. М., 1989. С. 64—84.

Гниденко Г. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. Б., Власов Ю. Н., Хазова О. А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. Вып. 5. С. 80, 81, 163, 164.

Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М., 1998. С. 337—349.

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. *Е. А. Васильева*. М., 1993. Гл. 25. С. 526—529.

Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств: Сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодексы / Под ред. *В. К. Пучинского, М. И. Кулагина*. М., 1986. С. 26, 160, 161, 199—202.

Дерюга Н. Расторжение брака лиц, осужденных к лишению свободы // Российская юстиция. 2000. № 2. С. 48.

Звягинцева Л. М., Плехина М. А., Решетникова И. В. Доказывание в судебной практике по гражданским делам. М., 1999. С. 130.

Кашанина Г. В., Кашанин А. В. Основы российского права. 2-е изд. М., 2000. С. 526—529.

Ковлер А. И. Антропология права: Учебник для вузов. М., 2002. С. 411—427.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. *И. М. Кузнецова*. 2-е изд. М., 2000. С. 78—97.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. *Я. В. Крашенинникова и Я. И. Седугина*. 2-е изд. М., 2001. С. 64—82.

Коржаков И. Доказывание по делам о расторжении брака // Российская юстиция. 1997. № 10. С. 46, 47.

Кострова Н. М. Процессуальные правила разбирательства семейных дел в Семейном кодексе РФ // Журнал российского права. 2000. № 3. С. 101—108.

Кузнецова И. М. Комментарий к законодательству о регистрации актов гражданского состояния. М., 2002. С. 31—35.

Куницын А. Р. Образцы судебных документов (с комментариями законодательства и судебной практики) / Под ред. *О. Е. Кутафина*. М., 1997. С. 81—84, 88—91.

Масевич М. Г., Кузнецова И. М., Марышева Н. И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // Дело и право. 1996. № 1. С. 23.

- Матвеев Г. К.* Советское семейное право. М., 1985. С. 85—111.
- Нечаева А. М.* Брак, семья, закон. М., 1984. С. 58—73.
- Нечаева А. М.* Новый Семейный кодекс // Государство и право. 1996. № 6. С. 57, 58.
- Нечаева А. М.* Семейное право: Курс лекций. 2-е изд. М., 2001. С. 98—110.
- Папаян Р. А.* Христианские корни современного права. М., 2002. С. 101—103.
- Полянский П. Л.* Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСa 1918 года до наших дней // Журнал российского права. 1997. № 10. С. 130—134.
- Пчелинцева Л. М.* Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 81—113.
- Пчелинцева Л. М.* Практикум по семейному праву. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 39—54.
- Пчелинцева Л. М.* Семейное право России: Краткий учебный курс. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2002. С. 78—95.
- Рыжаков А. П.* Образцы документов в обеспечение прав граждан. М., 2002. С. 196.
- Седугин П. И.* Федеральный закон «Об актах гражданского состояния»: Комментарий. М., 1998. С. 86—101.
- Семейный кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Сост. *Л. М. Пчелинцева, С. В. Пчелинцев.* 2-е изд. М., 2000. С. 151—185.
- Синайский В. И.* Русское гражданское право. М., 2002. С. 494—498.
- Советское семейное право / Под ред. *В. А. Рясенцева.* М., 1982. С. 115—132.
- Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. *И. В. Решетниковой.* М., 2002. С. 211—221.
- Тарусина Н. Н.* Семейное право. М., 2001. С. 72—82.
- Чефранова Е. А.* Судебный порядок расторжения брака // Российская юстиция. 1996. № 9. С. 35, 36.
- Чечот Д. М.* Брак, семья, закон. «П», 1984. С. 158—193.
- Шахматов В. П.* Законодательство о браке и семье (Практика применения, некоторые вопросы теории). Томск, 1981. С. 88—116.
- Шершеневич Г. Ф.* Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 419—426.
- Хазова О. А.* Брак и развод в буржуазном семейном праве. Сравнительно-правовой анализ. М., 1988. С. 108—162.

Глава 4 Права и обязанности супругов

§ 1. Личные неимущественные правоотношения между супругами. § 2. Имущественные отношения между супругами. § 3. Законный режим имущества супругов. § 4. Договорный режим имущества супругов. § 5. Ответственность супругов по обязательствам.

§ 1. Личные неимущественные правоотношения между супругами

Заключенный в установленном порядке брак порождает разнообразные по своему содержанию права и обязанности супругов, другими словами, отношения между супругами. Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации заключения брака в органах загса (п. 2 ст. 10 СК). Отношения, возникающие между супругами, подразделяются на личные неимущественные и имущественные. Как уже было отмечено при рассмотрении предмета семейного права, в большей части эти отношения (особенно личные) регулируются нравственными нормами, обычаями, а также сложившимися у каждого из супругов представлениями об укладе семейной жизни. Отношения между супругами, урегулированные нормами семейного права, называются правоотношениями и могут быть двух видов: личными неимущественными и имущественными.

Личные правоотношения супругов, в отличие от имущественных, не имеют экономического содержания и не носят материального характера. В то же время они являются определяющими, что обусловлено сущностью брака как добровольного союза мужчины и женщины с целью создания семьи на началах равенства супругов. Взаимоотношения супругов основаны на любви, взаимном уважении и ответственности друг за друга. Правовое регулирование личных прав и обязанностей супругов сведено к минимуму и направлено на обеспечение равенства супругов в семье, создание нормальных условий для

развития каждого из них и укрепления семьи в целом. Поэтому в законе названы лишь те личные отношения супругов, на которые можно воздействовать нормами семейного права. Большая же часть личных отношений между супругами находится вне сферы правового регулирования.

Личные права и обязанности супругов тесно связаны с личностями супругов, неотделимы от них и не могут отчуждаться. На них не влияет факт совместного или раздельного проживания супругов. Каждый из супругов может пользоваться личными правами по своему собственному усмотрению.

Личные права и обязанности супругов не могут быть прекращены или изменены соглашением между супругами. Не могут они быть и предметом брачного договора, а также каких-либо иных сделок. Это обеспечивает неукоснительное соблюдение основополагающего принципа равенства супругов в семье и исключает возможность принятия соглашения, умаляющего в той или иной мере права и достоинство одного из супругов.

Названные особенности личных отношений между супругами и границы их правового регулирования достаточно полно были обоснованы в теории советского семейного права¹, а в последующем — в современной юридической литературе².

Характерно, что ряд закрепленных в СК личных прав супругов принадлежит им как гражданам РФ и до вступления в брак. Вступление в брак не ограничивает супруга в его правах как гражданина РФ. В то же время с момента государственной регистрации заключения брака личные права подобного рода начинают выступать также и в качестве субъективных семейных прав каждого из супругов, а потому обеспечиваются защитой семейного законодательства. При необходимости защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных СК, государственными органами или органами опеки и попечительства (ст. 8 СК).

Личным неимущественным правам и обязанностям супругов посвящена гл. VI СК, состоящая из двух статей (ст. 31 и 32). В ст. 31 СК закреплен принцип равенства супругов в семье, который в

¹ См., напр.: *Белякова А. М.* Указ. соч. С. 27; *Нечаева А. М.* Брак, семья, закон. М., 1984. С. 20; Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. М., 1982. С. 93.

² См., напр.: *Антокольская М. В.* Указ. соч. С. 146—147; *Нечаева А. М.* Семейное право: Курс лекций. М., 1998. С. 122—123; *Чефранова Е. А.* Имущественные отношения в российской семье. М., 1997. С. 7.

свою очередь базируется на положениях п. 3 ст. 19 Конституции РФ о равенстве прав и свобод мужчины и женщины. Конституцией РФ также установлено, что государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (п. 2, 3 ст. 19 Конституции РФ). Это равенство распространяется и на семейные отношения, где супруги обладают равными личными правами. Еще в дореволюционной России, где равноправие мужа и жены не признавалось основополагающим принципом семейных отношений, ряд известных ученых-правоведов исходили из необходимости законодательного закрепления равенства супругов в семье. Так, в частности, Г. Ф. Шершеневич подчеркивал, что «из юридического понятия о браке и признания свободы личности за каждым гражданином, к какому бы классу и полу он ни принадлежал, следует, что в личных и имущественных отношениях супруги должны быть так же равноправны и самостоятельны, как они были до брака. Брак не должен оказывать никакого влияния на положение супругов, юридические отношения которых должны быть таковы, как и между посторонними лицами»¹, а также, что «идея общения предполагает равенство общественного положения супругов»².

Равенство супругов в семье предполагает:

- а) право каждого из супругов на свободный выбор рода занятий, профессии, места пребывания и жительства;
- б) совместное решение супругами вопросов материнства, отцовства, воспитания и образования детей, иных вопросов жизни семьи (право на совместное решение различных вопросов жизни семьи);
- в) обязанность супругов строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, а также обязанность супругов содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

Вмешательство в решение вопросов семьи извне, в том числе со стороны близких родственников или структур, обладающих властными полномочиями (органов государственной власти, органов местного самоуправления, руководителей пред-

¹Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 426.

²Там же. С. 431.

приятий, учреждений и организаций), недопустимо. Все важные для семьи проблемы решаются только супругами на основе их добровольного волеизъявления на принципах равенства.

Содержание ст. 31 СК, раскрывающей суть принципа равенства супругов в семье, полностью отвечает требованиям ст. 19 (ч. 2) и 38 Конституции РФ, ст. 16 Всеобщей декларации прав человека, ст. 12, 13, 15, 16 Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин¹, а также Пекинской декларации и Платформе действий четвертой Всемирной конференции по положению женщин (1995 г.) и подтверждает общую тенденцию по приведению семейного законодательства РФ в соответствие с международно-правовыми документами. Так, в этих целях Федеральным законом от 30 октября 1997 г. № 137-ФЗ ратифицирована Конвенция о равном обращении и равных возможностях для трудящихся мужчин и женщин: трудящиеся с семейными обязанностями, принятая 67-й сессией Генеральной конференции Международной организации труда в 1981 г. в Женеве². А постановлением Государственной Думы от 20 ноября 1997 г. № 1929-II ГД утверждена Концепция законотворческой деятельности по обеспечению равных прав и равных возможностей мужчин и женщин³.

Закрепленная в ст. 31 СК возможность свободного выбора супругами рода занятий и профессии соответствует ст. 37 Конституции РФ, провозглашающей свободу труда и устанавливающей право каждого свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Каждый супруг, руководствуясь своими наклонностями, интересами, творческими возможностями и имеющимися познаниями, самостоятельно выбирает для себя род трудовой деятельности. Возможны лишь ограничения общепринятого характера, связанные с личными качествами, способностями, природными дарованиями и степенью квалификации гражданина, претендующего на занятие тем или иным видом деятельности. Какие-либо возражения другого супруга, связанные с таким выбором, никакого правового значения не имеют. Осуществление личного права супруга (а это и его конституционное право) на выбор рода занятий и профессии в той или иной степени может затрагивать интересы другого супруга или се-

¹ Принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН № 34/150 от 18 декабря 1979 г.

² СЗ РФ. 1997. № 44. Ст. 5020.

³ СЗ РФ. 1997. № 48. Ст. 5527.

мы в целом, что предполагает совместное обсуждение супругами данного немаловажного вопроса. Однако повлиять на выбор профессии другим супругом возможно лишь путем дачи советов и рекомендаций. Право же принятия окончательного решения принадлежит исключительно каждому из супругов индивидуально.

Право каждого, кто законно находится на территории РФ, свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства закреплено в ст. 27 Конституции РФ. Это право не ограничивается только территорией РФ. Супруги имеют право выезжать за пределы государства с последующим беспрепятственным возвращением в Российскую Федерацию¹. Ограничение прав граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства допускается только на основании закона.

Местом жительства супруга согласно ст. 20 ГК признается место, где супруг постоянно или преимущественно проживает. Им может являться жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и др.), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника или нанимателя (поднанимателя) по договору найма (поднайма) либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ.

Под местом пребывания понимается гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристская база, больница, другое подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, в которых он проживает временно².

¹ См. ст. 2, 15 Федерального закона от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029; 1998. № 30. Ст. 3606; 1999. № 26. Ст. 3175; 2003. № 2. Ст. 159).

² См. ст. 2 Закона РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места постоянного пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» (Ведомости РФ. 1993. № 32. Ст. 1227); ст. 3 Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. № 713 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 30. Ст. 293; 1996. № 18. Ст. 2144; 1997. № 8. Ст. 950).

Граждане РФ обязаны регистрироваться по месту пребывания и по месту жительства в пределах РФ. Однако регистрация или отсутствие таковой не может служить основанием ограничения или условием реализации прав и свобод граждан, предусмотренных Конституцией РФ и федеральными законами, а также конституциями и законами субъектов РФ.

В различных жизненных ситуациях возможно изменение кем-то из супругов места жительства по причинам объективного характера (в связи с выполнением профессиональных обязанностей, избранием на выборную должность, необходимостью прохождения курса лечения, учебой и т. п.). Перемена места жительства одним из супругов не влечет за собой обязанности другого супруга также изменить место жительства. С другой стороны, несомненно, что семья может эффективно выполнять свою социальную роль и функции только при совместном проживании супругов, создающем также наиболее оптимальные предпосылки для надлежащего воспитания детей.

Следует отметить, что законодательством РФ предусматриваются в ряде случаев стимулирующие условия для совместного проживания супругов. Так, при переезде работника по предварительной договоренности с работодателем на работу в другую местность работодатель обязан произвести компенсационные выплаты (расходы по переезду работника, членов его семьи и провозу имущества, расходы по обустройству на новом месте жительства) (ст. 169 ТК). При вселении супруга на жилую площадь другого супруга — собственника жилого помещения он приобретает право пользования жилым помещением (ст. 292 ГК). Супруг — наниматель жилого помещения по договору социального найма имеет право вселить в установленном порядке своего супруга. Вселенный супруг приобретает при этом равное с нанимателем право на жилое помещение (ст. 53, 54 ЖК).

Право супругов на совместное решение вопросов жизни семьи весьма обширно по содержанию и охватывает, по существу, все стороны семейной жизни: вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей, включая заботу об их здоровье, определении места учебы и жительства (например, помещение ребенка в кадетский корпус или в иное учебное заведение), распределение семейного бюджета, покупки, определение времени и места отдыха и т. д. Воспитание детей является равным правом и обязанностью родителей, как это закреплено в ст. 38 Конституции РФ. Все вопросы, связанные с воспитанием детей, как это установлено ст. 65 СК, должны

решаться родителями по их взаимному согласию, исходя из интересов детей и с учетом мнения детей.

Личному неимущественному праву каждого из супругов (право на свободу выбора рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства, право на совместное решение разнообразных вопросов жизни семьи) соответствуют обязанности другого супруга личного нематериального характера. Они заключаются в том, что супруг обязан не чинить препятствий другому супругу в осуществлении им личных неимущественных прав. К обязанности супругов, кроме того, п. 3 ст. 31 СК отнесено строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей. Правило п. 3 ст. 31 СК носит декларативный характер; в нем, по сути, перечислены моральные обязанности супругов друг перед другом; следование им создает необходимую среду для нормальной жизнедеятельности всех членов семьи как внутри ее, так и за ее пределами.

Закон предусматривает равенство прав и обязанностей супругов в семье, не устанавливая преимуществ ни одного из них в решении любого вопроса. Разумный подход к использованию каждым из супругов предоставленных законом личных прав с одновременным исполнением обязанностей будет содействовать укреплению семьи и взаимопониманию супругов. Санкций за неисполнение супругами обязанностей неимущественного характера СК прямо не предусмотрено. Однако злоупотребление одним из супругов личными правами или обязанностями, явное пренебрежение интересами семьи, а равно игнорирование или воспрепятствование осуществлению другим супругом его личных прав может послужить основанием для расторжения брака, а в ряде случаев влечет для супруга-правонарушителя отрицательные последствия в имущественной сфере (например, уменьшение доли этого супруга в общем имуществе супругов при его разделе — ст. 39 СК).

К личным неимущественным правам супругов СК относит *право выбора фамилии при заключении и расторжении брака*. Фамилия гражданина выполняет важную социальную функцию индивидуализации личности в обществе и вносится в паспорт и иные документы, удостоверяющие личность¹.

¹ См. п. 9 Описания бланка паспорта гражданина Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства РФ от 8 июля 1997 г. № 828 (СЗ РФ. 1997. № 28. Ст. 3444).

В соответствии с п. 1 ст. 32 СК выбор по своему желанию при заключении брака фамилии другого супруга в качестве общей фамилии или сохранение добрачной фамилии является личным правом, принадлежащим каждому супругу. Оно не может быть оговорено или ограничено какими-либо условиями. Вопрос о сохранении или изменении своей фамилии при вступлении в брак решается каждым из супругов самостоятельно. Возможность участия в решении данного вопроса иных лиц, включая родителей и других близких родственников супругов, законом не предусмотрена. Факты противоправного воздействия и давления на вступающего в брак супруга с применением недозволённых методов и средств (угрозы, принуждение, ограничение в правах и т. п.) могут при определенных обстоятельствах и последствиях быть расценены как воспрепятствование осуществлению гражданином законных прав и свобод с привлечением виновных лиц к установленной законом ответственности.

Реализация супругами права выбора фамилии осуществляется при заключении брака путем указания в заявлении о вступлении в брак избранной ими фамилии. Как правило, супруги принимают общую фамилию. Этой фамилией может быть как фамилия мужа, так и фамилия жены. Однако каждый из супругов вправе сохранить при вступлении в брак свою добрачную фамилию. При государственной регистрации заключения брака органом загса вносятся соответствующие сведения в запись акта о заключении брака и в свидетельство о заключении брака, подтверждающие сделанный супругами выбор фамилии — «фамилия до заключения брака», «фамилия после заключения брака» (ст. 29, 30 Закона об актах гражданского состояния). Изменение фамилии при государственной регистрации заключения брака является основанием для замены паспорта как основного документа, удостоверяющего личность гражданина¹.

Статья 32 СК предоставляет супругам также право именоваться двойной фамилией, т. е. при заключении брака супруг может присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ. Соединение фамилий не допускается, если добрачная фамилия хотя бы одного из супругов уже является двойной. Ранее в

¹ См. п. 12 Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, утвержденного постановлением Правительства РФ от 8 июля 1997 г. № 828 (СЗ РФ. 1997. № 28. Ст. 3444).

России возможность присвоения супругу двойной фамилии не предусматривалась (ст. 18 КоБС), что существенно ограничивало законные права и интересы супругов, а в некоторых случаях создавало сложности для отдельных категорий лиц, вступающих в брак.

Право выбора супругами фамилии допускается только при заключении брака. После государственной регистрации заключения брака перемена фамилии одним из супругов осуществляется в общем порядке в соответствии с Законом об актах гражданского состояния. Этот порядок распространяется как на случаи, когда один из супругов без расторжения брака решил переменить избранную при заключении брака фамилию другого супруга (в качестве общей фамилии) на добрачную фамилию, так и на случаи изменения сохраненной при заключении брака добрачной фамилии на фамилию другого супруга. Согласно п. 2 ст. 32 СК перемена фамилии одним из супругов в период брака не влечет за собой автоматическую перемену фамилии другого супруга, так как право на перемену фамилии (имени, отчества) является личным правом супруга и может быть осуществлено только по его желанию (ст. 58 Закона об актах гражданского состояния). Причины принятия супругом решения о перемене фамилии уже после заключения брака могут быть различны: неблагозвучность или трудность произношения фамилии, желание супруга носить общую с другим супругом фамилию или вернуть свою добрачную фамилию, желание носить фамилию отчима (мачехи), воспитавшего его, желание носить фамилию и имя, соответствующие национальности, и др.

В соответствии с п. 2 ст. 58 Закона об актах гражданского состояния перемена фамилий, имен, отчеств (далее — перемена имени) производится органом загса по месту жительства или по месту государственной регистрации рождения заявителя. К письменному заявлению супруга о перемене имени должны быть приложены: свидетельство о рождении заявителя; свидетельство о заключении брака; свидетельство о рождении детей (если у заявителя имеются несовершеннолетние дети). В самом заявлении о перемене имени указываются: причины перемены имени; фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (по желанию), место жительства, семейное положение заявителя; фамилия, имя, отчество каждого из несовершеннолетних детей заявителя; реквизиты записей актов гражданского состояния, составлен-

ных ранее в отношении заявителя и каждого из его несовершеннолетних детей; фамилия, собственно имя и (или) отчество, избранные лицом, желающим переменить имя (ст. 59 Закона об актах гражданского состояния)¹.

Орган загса рассматривает заявление о перемене имени в месячный срок со дня подачи заявления, но при наличии уважительных причин (неполучение копий записей актов гражданского состояния, в которые необходимо внести изменения, необходимость восстановить запись акта гражданского состояния и др.) срок рассмотрения заявления может быть увеличен руководителем органа загса не более чем на два месяца. Орган загса при удовлетворении ходатайства заявителя о перемене имени не вправе требовать, чтобы он принял имя, избранное загсом. О принятом органом загса решении сообщается заявителю. При отказе в перемене имени заявителю возвращаются полученные от него документы. Руководитель органа загса обязан сообщить причину отказа в письменной форме. В соответствии со ст. 60 Закона об актах гражданского состояния о государственной регистрации перемены имени орган загса сообщает в орган внутренних дел по месту жительства заявителя в семидневный срок со дня государственной регистрации перемены имени.

Отказ в государственной регистрации перемены имени может быть обжалован заинтересованным лицом в орган исполнительной власти субъекта РФ, в компетенцию которого входит организация деятельности по государственной регистрации актов гражданского состояния, или в суд (п. 3 ст. 11 Закона об актах гражданского состояния).

В связи с регистрацией органом загса перемены имени вносятся необходимые изменения в записи актов гражданского состояния, ранее составленные в отношении лица, переименовавшего имя (в том числе в запись акта о заключении брака), и орган загса выдает новые свидетельства о государственной регистрации актов гражданского состояния, а также свидетельство о перемене имени (ст. 63 Закона об актах гражданского состояния).

При расторжении брака каждый из супругов вправе также самостоятельно и независимо решить вопрос о своей фа-

¹ См.: Форма бланка заявления о перемене имени (форма № 15). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

мии. Согласно п. 3 ст. 32 СК при расторжении брака супруги вправе сохранить общую фамилию или восстановить свои добрачные фамилии. Важно, что согласия супруга, фамилия которого сохраняется другому супругу, для этого не требуется. Личное право супруга на сохранение общей фамилии после расторжения брака не может быть оспорено даже в судебном порядке. Супруг, желающий, чтобы ему была присвоена добрачная фамилия, должен заявить об этом в органе загса при государственной регистрации расторжения брака перед выдачей свидетельства о расторжении брака. При этом добрачной считается фамилия, которую супруг носил до вступления в данный брак (как фамилия, полученная им при рождении, так и фамилия по предыдущему браку). О присвоении супругу добрачной фамилии орган загса производит соответствующую отметку в записи акта о расторжении брака. В случае, если супруг оставил себе при расторжении брака фамилию, избранную им при заключении брака, то изменение его фамилии на добрачную производится в органе загса уже на общих основаниях по отдельному заявлению (ст. 58 Закона об актах гражданского состояния).

Эти правила действуют независимо от порядка расторжения брака: в органе загса или в суде. В решении суда об удовлетворении иска о расторжении брака фамилии супругов записываются в соответствии со свидетельством о заключении брака, а право выбора фамилии реализуется супругами в органе загса при получении свидетельства о расторжении брака.

К личным неимущественным правам супругов следует отнести также не упомянутое в гл. VI СК право каждого супруга давать согласие на усыновление ребенка другим супругом, если ребенок не усыновляется обоими супругами (п. 1 ст. 133 СК). Личным является право супруга на расторжение брака (п. 2 ст. 16 СК). Их содержание будет раскрыто в последующих главах учебника.

Принцип равенства супругов в семье, предполагающий наделение их личными правами и обязанностями, характерен не только для нашей страны. Основные международно-правовые документы в области прав человека (Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г. и Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.) констатируют, что государства должны принимать меры для обеспечения равенства прав и обязанностей супругов в отношении вступления в брак, во время состояния в браке и при его рас-

торжении. Поэтому равенство прав супругов в семье закреплено не только в российском семейном праве, но и в законодательстве большинства зарубежных стран, в том числе и в их конституциях. Если конституциями некоторых государств (Венгрии, Швеции, Туркменистана и др.) установлено только принципиальное равенство прав мужчины и женщины в целом¹, то в конституциях других стран (Италии, Японии, Португалии и др.) более предметно реализуются нормы международно-правовых документов о равенстве прав и обязанностей супругов в семье. Например, в Конституции Италии предусмотрено моральное и юридическое равенство супругов в пределах, установленных законом для обеспечения единства семьи. Конституцией Японии (ст. 24) установлено, что брак существует при условии взаимного сотрудничества, в основу которого положено равенство прав мужа и жены. В соответствии со ст. 36 Конституции Португалии равные права и обязанности супругов в браке включают гражданскую и политическую правоспособность, содержание и воспитание детей².

Конституциями ряда государств Восточной Европы и Балтии (Болгарии, Литовской Республики, Польской Республики, Румынии, Республики Словении, Эстонской Республики) также установлено равенство прав и обязанностей супругов в браке и семье³. Аналогичные нормы существуют и в конституционном законодательстве стран — участниц СНГ. Так, в новых конституциях Азербайджанской Республики, Республики Беларусь, Грузии, Республики Молдова, Республики Таджикистан, Туркменистана, Республики Узбекистан и Украины за-

¹ См., напр., § 66 Конституции Венгерской Республики (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. *Н. Варламова*. М., 1997. С. 127); ст. 33 Конституции Польской Республики (Там же. С. 204); ст. 18 Конституции Туркменистана от 18 мая 1992 г. (Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2 / Под ред. *Н. А. Михалевой*. М., 1997. С. 428); § 2 Конституции Швеции (Конституции государств Европейского Союза / Под ред. *Л. А. Окунькова*. М., 1997. С. 701).

² См. ст. 30 Конституции Итальянской Республики (Конституции зарубежных государств. М., 1997. С. 249); ст. 24 Конституции Японии (Там же. С. 445); ст. 36 Конституции Португальской Республики (Конституции государств Европейского Союза. С. 530).

³ См. ст. 46 Конституции Республики Болгарии (Конституции государств Центральной и Восточной Европы. С. 66); ст. 38 Конституции Литовской Республики (Там же. С. 156); ст. 33 Конституции Польской Республики (Там же. С. 204); ст. 44 Конституции Румынии (Там же. С. 277); ст. 53 Конституции Республики Словении (Там же. С. 374); ст. 27 Конституции Эстонской Республики (Там же. С. 537).

креплено равенство прав супругов в семейных отношениях¹. В ст. 32 Конституции Республики Армении особо подчеркнуто, что женщины и мужчины обладают равными правами при вступлении в брак, в ходе супружеской жизни и при разводе².

§ 2. Имущественные отношения между супругами

С государственной регистрацией заключения брака закон связывает возникновение между супругами не только личных, но и имущественных отношений. Имущественные отношения между супругами в отличие от личных практически все и достаточно подробно регламентируются СК, что обусловлено их сущностью и необходимостью внести в них определенность как в интересах самих супругов, так и третьих лиц (кредиторы, наследники и др.). Лишь некоторая часть имущественных отношений супругов не подвержена правовому воздействию как непосредственно связанные с бытом семьи (например, распределение домашних обязанностей по приготовлению пищи, покупке продуктов и т. д.) и не приемлющие принудительного осуществления.

Имущественные отношения между супругами, урегулированные нормами семейного права (имущественные правоотношения), могут быть подразделены на две группы:

- а) отношения по поводу супружеской собственности (т. е. имущества, нажитого супругами во время брака);
- б) отношения по поводу взаимного материального содержания (алиментные обязательства).

Нормы СК, регулирующие имущественные отношения между супругами, претерпели существенные изменения по сравнению с КоБС. В отличие от ранее действовавшего законодательства СК дает право супругам самим определять содержание своих имущественных отношений путем заключения

¹ См. ст. 40 Конституции Азербайджанской Республики (Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2. С. 63); ст. 32 Конституции Республики Беларусь (Там же. С. 140); ст. 36 Конституции Грузии (Там же. С. 184); Конституция Республики Молдова (Там же. С. 320); ст. 33 Конституции Республики Таджикистан (Там же. С. 406); ст. 25 Конституции Республики Туркменистан (Там же. С. 429); ст. 63 Конституции Республики Узбекистан (Там же. С. 460); ст. 51 Конституции Украины (Там же. С. 522).

² См.: Конституция Республики Армении (Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2. С. 110).

брачного договора (договорный режим имущества супругов) или соглашения об уплате алиментов на супруга. При отсутствии брачного договора или соглашения об уплате алиментов или в случае их расторжения или признания недействительными в установленном порядке к имущественным отношениям супругов будут применяться диспозитивные нормы СК о законном режиме имущества супругов (ст. 33—39 СК) или соответственно нормы об алиментных обязательствах супругов (ст. 89, 91, 92 СК).

В данной главе учебника рассматриваются только отношения между супругами по поводу их имущества. Закон предусматривает два вида *режима имущества супругов*:

а) законный режим имущества супругов, который означает, что владение, пользование и распоряжение имуществом, нажитым супругами во время брака, а также его раздел осуществляются по правилам гл. 7 СК (ст. 33—39);

б) договорный режим имущества супругов, который означает, что имущественные права и обязанности супругов в период брака и (или) на случай его расторжения определяются соглашением супругов (гл. 8 СК — ст. 40—44), в котором они вправе отступить от законного режима имущества супругов.

Положения гл. 7 и 8 СК о видах режима имущества супругов соответствуют содержанию п. 1 ст. 256 ГК, который относит имущество, нажитое супругами во время брака, к их совместной собственности, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества.

§ 3. Законный режим имущества супругов

3.1. Совместная собственность супругов как законный режим их имущества. Понятие законного режима имущества супругов дается в п. 1 ст. 33 СК.

Законный режим имущества супругов — это режим их совместной собственности. Он действует, если брачным договором не предусмотрено иное.

Совместной собственностью супругов согласно п. 1 ст. 34 СК является имущество, нажитое супругами во время брака, заключенного в установленном законом порядке. Важно, что совместная собственность супругов — это собственность бездолевая. Доли супругов в совместной собственности (общем имуществе супругов) определяются только при ее разделе, кото-

рый влечет за собой прекращение совместной собственности. Каждый из супругов имеет равное (одинаковое с другим супругом) право на владение, пользование и распоряжение совместной собственностью в порядке, определяемом ст. 35 СК. Право на общее имущество принадлежит обоим супругам независимо от того, кем из них и на имя кого из них приобретено имущество (внесены денежные средства), выдан правоустанавливающий документ. Любой из супругов в случае спора не обязан доказывать факт общности имущества, если оно нажито во время брака, так как в силу закона (п. 1 ст. 34 СК) существует презумпция (предположение), что указанное имущество является совместной собственностью супругов. Право на общее имущество принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам (болезнь, учеба и т. п.) не имел самостоятельного дохода (п. 3 ст. 34 СК). Эта норма направлена главным образом на защиту законных прав неработающих женщин. В результате их домашний труд, исходя из закрепленного ст. 31 СК принципа равенства супругов в семье, приравнивается к труду работающего мужа.

Таким образом, право супругов на общее имущество является равным независимо от размера вклада каждого из них в его приобретение.

В СК перечислены возможные объекты совместной собственности супругов и основные источники ее возникновения.

К общему имуществу супругов согласно п. 2 ст. 34 СК относятся:

а) доходы супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности;

б) полученные ими пенсии, пособия и иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и другие являются личной собственностью супруга);

в) приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи (жилые и нежилые строения и помещения, земельные участки, автотранспортные средства, мебель, бытовая техника и т. п.);

г) приобретенные за счет общих доходов супругов ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения и иные коммерческие организации;

д) любое другое нажитое супругами в период брака имущество.

Приведенный в СК перечень общего имущества супругов не носит исчерпывающего характера. Однако он дает представление о примерном составе общего имущества супругов и может в этом плане помочь в разрешении возникшего между супругами спора по данному вопросу. В совместной собственности супругов, как следует из ГК, может находиться любое нажитое ими в период брака движимое и недвижимое имущество, не изъятое из гражданского оборота, количество и стоимость которого не ограничиваются, за отдельными исключениями, предусмотренными законом (ст. 128, 129, п. 1, 2 ст. 213 ГК). Для отнесения того или иного имущества к общей совместной собственности супругов имеют значение следующие обстоятельства:

а) имущество приобреталось супругами во время брака за счет общих средств супругов;

б) имущество поступило в собственность обоих супругов в период брака (по безвозмездным сделкам).

Термин «имущество», применяемый в ст. 34 и других статьях гл. 7 СК, многозначен, так как охватывает не только вещи, но и имущественные права, а также обязательства супругов, возникшие в результате распоряжения общей собственностью. В этой связи необходимо отметить, что в научной литературе высказываются различные точки зрения на возможность включения в состав общего имущества супругов обязательств имущественного характера (долгов). Одни авторы полагают, что в составе общего имущества супругов могут быть как права требования (например, право на получение дивидендов, страхового возмещения и др.), так и обязанности по исполнению, долги (обязанность вернуть деньги по договору займа, если договор заключался в интересах семьи; оплатить по договору подряда на ремонт квартиры работу и т. д.)¹. Другие авторы отрицательно относятся к такому подходу, полагая, что обязательства (долги) не могут входить в совместную собственность супругов, закон включает в нее только имущественные

¹ См., напр.: Комментарий к Кодексу о браке и семье РСФСР / Под ред. Н. А. Осетрова. М., 1982. С. 41; Чефранова Е. А. Указ. соч. С. 12—13.

права¹. Первая позиция, на наш взгляд, согласуется с установленным п. 3 ст. 39 СК правилом, согласно которому суд при разделе общего имущества супругов распределяет также между ними и общие долги пропорционально присужденным им долям, что косвенно подтверждает вхождение обязательств (долгов) в состав общего имущества.

Важное практическое значение имеет установление момента, с которого заработная плата (доходы) каждого из супругов становятся их общей собственностью. По этому вопросу в литературе по семейному праву были высказаны три основные точки зрения. Заработная плата (доходы) включаются в состав общего имущества супругов:

- а) с момента начисления²;
- б) с момента передачи в бюджет семьи³;
- в) с момента их фактического получения⁴.

Принимая во внимание, что СК (п. 2 ст. 34) относит к общему имуществу супругов полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения, то это правило можно применить и к другим доходам супругов, в отношении которых закон такого указания не содержит. Отсюда наиболее правильной представляется точка зрения, согласно которой доходы каждого из супругов (в частности, от трудовой, предпринимательской, интеллектуальной деятельности) включаются в состав общего имущества с момента их получения.

Основанием возникновения правоотношений совместной собственности супругов является только брак, заключенный в установленном законом порядке, т. е. в органах загса. Фактические семейные отношения мужчины и женщины без государственной регистрации заключения брака независимо от их продолжительности не создают совместную собственность на имущество. Имущественные отношения фактических супругов будут регулироваться нормами не семейного, а гражданского законодательства об общей долевой собственности. Спор о разделе имущества лиц, состоящих в семейных отношениях без регистрации брака, следовательно, должен решаться по правилам ст. 252 ГК (раздел имущества, находящегося в долевой

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. *И. М. Кузнецова*. М., 1996. С. 97.

² Там же. С. 98.

³ См.: Советское семейное право / Под ред. *В. А. Рясенцева*. С. 102—103.

⁴ См., напр.: *Чевфанова Е. А.* Указ. соч. С. 14.

собственности, и выдел из него доли). При этом должна учитываться степень участия этих лиц средствами и личным трудом в приобретении имущества.

В СК особо выделено право на совместную собственность супругов — членов крестьянского (фермерского) хозяйства (п. 2 ст. 33 СК). Его специфика состоит в том, что права супругов владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, являющимся совместной собственностью членов крестьянского (фермерского) хозяйства, определяются ст. 257, 258 ГК. Согласно ст. 257 ГК имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит всем его членам (в том числе и супругам) на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не установлено иное. ГК относит к совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства предоставленный ему в собственность или приобретенный земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелiorативные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птицу, сельскохозяйственную и иную технику и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов. Плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства, являются общим имуществом членов крестьянского хозяйства и используются по соглашению между ними, включая и супругов. При прекращении крестьянского (фермерского) хозяйства в связи с выходом из него всех его членов или по иным основаниям общее имущество подлежит разделу по правилам, предусмотренным ст. 252, 254 ГК. Что касается земельного участка, то в таких случаях он делится по правилам, установленным как гражданским, так и земельным законодательством. При выходе же из крестьянского (фермерского) хозяйства только одного из его членов земельный участок и средства производства разделу не подлежат. В этом случае вышедший из крестьянского (фермерского) хозяйства имеет право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество. При этом доли членов крестьянского (фермерского) хозяйства в праве совместной собственности на имущество хозяйства признаются равными, если соглашением между ними не установлено иное.

Правовой режим имущества супругов, не входящего в число объектов совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства, определяется нормами СК об общей совместной собственности супругов.

3.2. Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов. Свои равные права в отношении общего имущества супруги реализуют в порядке, утвержденном законом. В соответствии с п. 1 ст. 35 СК владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности супругов, осуществляются по их обоюдному согласию. Это правило соответствует общим положениям гражданского законодательства (ст. 253 ГК) о владении, пользовании и распоряжении имуществом, находящимся в совместной собственности лиц.

Совершать сделки по распоряжению общим имуществом (дарение, купля-продажа, обмен и др.) супруги могут как вместе, так и каждый в отдельности. При этом предполагается, что при совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом он действует с согласия другого супруга (п. 2 ст. 35 СК, п. 2 ст. 253 ГК). Таким образом, законом установлена презумпция (предположение) согласия другого супруга на акт распоряжения общим имуществом одним из супругов, а это означает, что лицу, заключающему сделку с одним из супругов, не нужно проверять, согласен ли на сделку другой супруг, требовать представления доверенности от последнего, а следует исходить из факта его согласия. Иное решение законодателем данного вопроса привело бы к значительному затруднению гражданского оборота. Предположение о наличии согласия супруга на совершение сделки по распоряжению общим имуществом другим супругом на практике может не соответствовать действительному положению дел. В таком случае супруг, чье согласие на сделку получено не было, вправе обратиться за защитой своих нарушенных прав в суд и оспорить такую сделку. Вместе с тем его требование о признании сделки недействительной может быть удовлетворено судом лишь в том случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки, т. е. действовала заведомо недобросовестно. Указанное в п. 2 ст. 35 СК данное специальное условие, необходимое для удовлетворения иска супруга о признании сделки недействительной, направлено на защиту законных интересов добросовестных контрагентов в сделках и упрощение правил гражданского оборота. На требование супруга по п. 2 ст. 35 СК о признании сделки по распоряжению общим имуществом, совершенной другим супругом, недействительной по мотиву отсутствия согласия супруга-истца

СК срок исковой давности не установлен, что нельзя признать правильным. С учетом положений ст. 4 СК о применении к семейным отношениям, не урегулированным семейным законодательством, гражданского законодательства представляется возможным применить к такому требованию срок исковой давности, предусмотренный п. 2 ст. 181 ГК, т. е. применительно к рассматриваемой ситуации один год со дня, когда супруг узнал или должен был узнать о совершении сделки другим супругом без его согласия. Отсутствие же срока исковой давности по требованиям данного вида будет влиять на стабильность и правовую определенность гражданского оборота. Тем более на практике встречаются ситуации, когда супруг знал об отчуждении имущества другим супругом и не высказывал возражений по существу сделки, молчаливо ее одобряя. Естественно, это субъективно расценивалось сторонами в сделке как согласие всех заинтересованных лиц на совершение сделки. Однако затем в силу изменения обстоятельств, в основном связанных с разводом и разделом имущества, этот супруг заявлял о своем несогласии с совершенной сделкой.

Правило о презумпции согласия супруга на совершение сделки по распоряжению общим имуществом другим супругом не распространяется на сделки одного из супругов по распоряжению недвижимостью и сделки, требующие нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке. Для совершения такого вида сделок одним из супругов необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга (п. 3 ст. 35 СК). К недвижимости (недвижимому имуществу) закон относит земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все объекты, которые связаны с землей так, что их перемещение невозможно без несоразмерного ущерба их назначению, в том числе леса и многолетние насаждения, жилые и нежилые помещения, здания, сооружения, предприятия как имущественные комплексы (ст. 130 ГК, ст. 1 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»¹).

Круг сделок, подлежащих нотариальному удостоверению и (или) государственной регистрации, определен в ГК. Так, например, обязательному нотариальному удостоверению подлежит договор об ипотеке (залоге недвижимости) (ст. 339 ГК),

¹СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594; 2001. № 11. Ст. 997; № 16. Ст. 1533; 2002. № 15. Ст. 1377.

договор о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (ст. 339 ГК), договор ренты (ст. 584 ГК). Государственной регистрации требуют: договор об ипотеке (ст. 339 ГК); договор продажи жилого помещения (ст. 558 ГК); договор дарения недвижимости (ст. 574 ГК); договор ренты, предусматривающий отчуждение движимого имущества под выплату ренты (ст. 584 ГК); договор аренды недвижимого имущества (ст. 609 ГК); договор аренды здания или сооружения (ст. 651 ГК); договор аренды предприятия (ст. 657 ГК); договор доверительного управления недвижимым имуществом (ст. 1017 ГК). В период до введения в действие Закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество, т. е. до 30 января 1998 г., сохраняли силу правила об обязательном нотариальном удостоверении таких договоров, как продажа, дарение, мена недвижимости¹. В случаях, предусмотренных законом, наряду с государственной регистрацией может осуществляться специальная регистрация отдельных видов недвижимого имущества (п. 2 ст. 131 ГК), а также регистрация прав на движимые вещи (п. 2 ст. 130 ГК).

Как видим, перечисленные выше сделки могут иметь с точки зрения последствий важное значение для семьи в целом, поэтому для их совершения необходимо четко выраженное согласие обоих супругов. Если сделка по распоряжению общим недвижимым имуществом или сделка, совершенная с общим имуществом, требующая нотариального удостоверения и (или) государственной регистрации, была заключена одним из супругов без предварительно полученного нотариально удостоверенного согласия другого супруга, такая сделка является оспоримой. Супруг, чье право было нарушено, вправе требовать признания совершенной сделки недействительной в судебном порядке (п. 3 ст. 35 СК). Такое требование в силу прямого указания закона может быть предъявлено им в течение одного года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении такой сделки.

При удовлетворении судом требований одного из супругов о признании сделки другого супруга по распоряжению общим имуществом недействительной применяются правила граждан-

¹ См. ст. 7 Федерального закона от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411).

ского законодательства. Они заключаются в том, что недействительные сделки не влекут никаких юридических последствий и недействительны с момента их совершения. Отсюда следует, что каждая из сторон должна вернуть другой стороне все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре — возместить его стоимость в деньгах (ст. 167 ГК).

В СК нет специальной нормы о праве супругов заключать между собой сделки. Однако такое право у супругов безусловно существует как у субъектов, наделенных гражданской правоспособностью и дееспособностью (ст. 17, 18, 21 ГК). Они могут совершать друг с другом любые сделки, не противоречащие закону. Обычно это безвозмездные сделки (договор дарения, договор поручения), что объясняется спецификой семейных отношений.

3.3. Собственность каждого из супругов (раздельная собственность). Законный режим имущества супругов предполагает, что супругам во время брака принадлежит не только совместная собственность, но и личная (частная, раздельная) собственность каждого из них. В ст. 36 СК и п. 2 ст. 256 ГК определено, какие виды имущества относятся к личной (раздельной) собственности супругов.

Во-первых, *это имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак (добрачное имущество)*.

Во-вторых, *это имущество, полученное супругом во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам* (например, в результате бесплатной приватизации жилья).

Определяющим в отнесении имущества к раздельной собственности супругов в двух вышеназванных случаях является время и основания возникновения права собственности на конкретное имущество у одного из супругов (до брака или в браке, но по безвозмездным сделкам). В то же время к имуществу одного из супругов может быть отнесено имущество, приобретенное им во время брака по возмездным сделкам, но на его личные средства, принадлежащие супругу до вступления в брак или полученные в браке по безвозмездным сделкам. Доказательствами принадлежности имущества одному из супругов могут быть: свидетельские показания (с учетом положений ст. 158—165 ГК о форме сделки и правовых последствиях ее несоблюдения); квитанции, чеки, документы, указывающие, в частности, на дату приобретения имущества и на самого при-

обретателя; договоры на приобретение имущества; завещание и свидетельство о праве на наследство; сберегательная книжка, сберегательный сертификат и т. п. Необходимо заметить, что применяемый в ст. 36 СК и п. 2 ст. 256 ГК термин «дар» шире понятия «дарение». К имуществу, полученному одним из супругов во время брака в дар, относится как то, что приобретено по договору дарения, так и награды, поощрения за успехи в трудовой, научной, общественной и иной деятельности. Поэтому, например, Государственная премия РФ в области литературы и искусства, за достижения в сфере науки и техники¹, премия Правительства РФ в области науки и техники², а также международная премия и т. п., полученная одним из супругов, будет являться его собственностью.

В-третьих, к личной собственности супругов относятся *вещи индивидуального пользования, хотя и приобретенные во время брака за счет общих средств супругов*. Они признаются собственностью того супруга, который ими пользовался. В СК дан примерный перечень таких вещей: одежда, обувь и т. п. К ним, в частности, можно также отнести предметы личной гигиены, украшения и другие вещи, обслуживающие индивидуальные нужды супругов. Исключением из этого перечня являются только драгоценности и другие предметы роскоши. Данные вещи не признаются собственностью того супруга, который ими пользовался, а подлежат включению в состав общего имущества супругов. К драгоценностям относятся драгоценные камни (природные алмазы, сапфиры, изумруды, рубины и александриты, природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде). К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования и изделия из драгоценных металлов — золото, серебро, платина, металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий)³. В законе не определено, что следует понимать под предметами роскоши. Это объясняется тем, что предметы роскоши — понятие относительное, так как неразрывно связано с уровнем жизни всего общества в целом и каждой семьи в отдельности. В судебной

¹ См., напр.: Распоряжение Президента РФ от 5 июня 1992 г. № 282-рп (Ведомости РФ. 1992. № 34. Ст. 1337).

² См.: Постановление Правительства РФ от 27 декабря 1994 г. № 1424 // СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 73.

³ См. ст. 1 Федерального закона от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» (СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1463; 2000. № 2. Ст. 144; 2002. № 2. Ст. 131).

практике к ним относятся наиболее ценные вещи супругов: одежда из дорогостоящего меха или одежда, изготовленная известными модельерами по индивидуальным заказам, и т. п. В случае спора между супругами по этому вопросу он решается судом с учетом конкретных обстоятельств дела и доходов семьи. Вполне возможно, что в одном случае суд может признать, например, норковую шубу предметом роскоши (а значит — совместной собственностью супругов), а в другом случае — исходя из уровня доходов супругов — вещью обычной, т. е. индивидуального пользования (личной собственностью супруга). В целях определения стоимости и качественных характеристик спорных предметов не исключено участие в судебном разбирательстве экспертов. Нельзя отнести к личному имуществу супруга те вещи, которыми он пользовался только один (музыкальный центр, видеокамера, автомашина, швейная машина и т. п.), если им не присущ критерий индивидуального пользования и в случае необходимости соответственно эти вещи могли обслуживать нужды всех членов семьи.

В-четвертых, к личной собственности супруга согласно п. 2 ст. 34 СК относятся *суммы материальной помощи, суммы, выплаченные ему в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, а также иные выплаты специального целевого назначения* (помощь в связи со смертью близких родственников и т. п.).

Как уже отмечалось ранее, супруги вправе заключать между собой любые сделки, не противоречащие закону. Поэтому они могут по соглашению передать любую вещь из состава общего имущества супругов в личную собственность одного из них.

Личным имуществом каждый из супругов владеет, пользуется и распоряжается самостоятельно, по своему собственному усмотрению (ст. 209 ГК). Отсюда следует, что не требуется согласия другого супруга на отчуждение супругом своего личного имущества (дарение, продажа, мена и др.) и совершение иных сделок по распоряжению им (заклад, аренда, завещание). Однако необходимо учитывать, что общие положения закона, относящиеся к личной собственности супругов, могут быть изменены соглашением супругов путем заключения брачного договора.

Следует иметь в виду, что в соответствии с п. 4 ст. 38 СК (а в ней законодатель закрепил уже как норму права сложившуюся ранее судебную практику) суд может признать имуще-

ство, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при фактическом прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них. Данную норму следует рассматривать как исключение из общего правила, так как закон связывает наступление определенных правовых последствий (в частности, возникновение имущественных прав и обязанностей супругов и их прекращение) с браком, заключенным в установленном порядке, и, соответственно, с разводом, оформленным также надлежащим образом (в органе загса или в суде). Поэтому суд вправе, а не обязан, признавать имущество, нажитое супругами в период раздельного проживания, вызванного фактическим распадом брака, личной собственностью каждого из них. Тем более что источником приобретения супругами имущества и в этот период могут быть их общие, а не личные средства. Раздельное проживание супругов, вызванное обстоятельствами иного характера (учеба, служба в Вооруженных Силах, длительная командировка), не может повлиять на принцип общности имущества, нажитого в браке.

Закон допускает при наличии определенных условий возможность трансформации личного имущества одного из супругов в их совместную собственность (ст. 37 СК, п. 2 ст. 256 ГК). Подобное возможно, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов, личного имущества другого супруга или личного трудового вклада одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, достройка, переоборудование и т. п.). В данном случае определяющим является соотношение реальной стоимости имущества до и после производства упомянутых вложений, так как конкретное определение значительного увеличения стоимости имущества в законе отсутствует. Увеличение стоимости имущества может быть результатом как материальных затрат, так и непосредственного трудового вклада другого супруга (например, капитальный ремонт имущества, реставрация). На практике указанное правило применяется судом главным образом к объектам недвижимости (жилым домам, квартирам, садовым домикам и т. п.), хотя не исключено и весьма дорогостоящее усовершенствование и переоборудование или ремонт иного имущества (персонального компьютера, домашнего видеоцентра, автомашины и т. п.). Если же брачным договором между супругами предусмотрены иные основания признания

имущества каждого из супругов их совместной собственностью, то это правило не может применяться.

Рассмотренные положения семейного законодательства о совместной собственности супругов и собственности каждого из супругов согласно п. 6 ст. 169 СК применяются и к имуществу, нажитому супругами до 1 марта 1996 г., т. е. до введения в действие СК.

3.4. Раздел общего имущества супругов. Основания и порядок раздела имущества, находящегося в совместной собственности супругов, регламентируются ст. 38 СК. Что касается спора о разделе имущества лиц, состоящих в семейных отношениях без государственной регистрации заключения брака, то он должен разрешаться не по правилам ст. 38 СК, а в соответствии со ст. 252 ГК, устанавливающей порядок раздела имущества, находящегося в долевой собственности.

Раздел имущества, находящегося в совместной собственности супругов, может быть произведен *по требованию любого из супругов*. Кроме того, он возможен также в случае *заявления кредитором требования* о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из супругов в общем имуществе супругов, когда личного имущества супруга для ответственности по его долгам недостаточно (речь может идти об алиментных обязательствах супруга, обязательствах из причинения вреда и т. д.).

Как правило, раздел общего имущества супругов осуществляется при расторжении брака. Однако он возможен и допускается законом также и в период брака. Поэтому суд не вправе отказать в приеме искового заявления о разделе имущества супругов по тому основанию, что брак между ними еще не расторгнут. Потребность в разделе общего имущества супругов может возникнуть и после смерти супруга в связи с необходимостью выделить долю умершего из общего имущества, которая и перейдет по наследству.

Согласно п. 2 ст. 38 СК общее имущество супругов может быть разделено между супругами по их *соглашению*, т. е. добровольно, что соответствует и нормам гражданского законодательства (ст. 252, 254 ГК). Доли супругов в общем имуществе при его разделе признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами (п. 1 ст. 39 СК). Супруги могут поделить имущество как в равных долях, так и в иной пропорции. Причем по желанию супругов их соглашение о разделе общего имущества может быть нотариаль-

но удостоверено. Нотариус может выдать как мужу, так и жене свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе, если супруги не закрепляют своим соглашением за каждым из них конкретные предметы, а желают лишь определить свою долю в общем имуществе (ст. 74 Основ законодательства о нотариате).

В случае спора раздел совместного имущества супругов, а также определение долей супругов в этом имуществе производится в судебном порядке (п. 3 ст. 34 СК). Дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества независимо от цены иска, согласно п. 3 ч. 1 ст. 23 ГПК, рассматриваются мировыми судьями в качестве суда первой инстанции. Размер государственной пошлины с исковых заявлений о разделе общего имущества супругов определяется в процентах к цене иска¹.

Следует иметь в виду, что при подаче в суд одним из супругов иска о разделе общего имущества супругов суд (судья) может принять меры к обеспечению иска. Это допускается в любой стадии гражданского процесса как по заявлению и ходатайству заинтересованного супруга, так и по инициативе суда (судьи). Могут, в частности, приниматься следующие меры по обеспечению иска: наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или у других лиц; запрещение ответчику совершать определенные действия; запрещение другим лицам передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства и др. (ст. 139, 140 ГПК). Причем в необходимых случаях судом или судьей могут быть приняты иные меры по обеспечению иска, а также может быть допущено несколько видов обеспечения иска. Определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений (ст. 142 ГПК).

К требованиям разведенных супругов о разделе имущества, нажитого ими в период брака, согласно п. 7 ст. 38 СК, применяется трехлетний срок исковой давности. При этом течение трехлетнего срока исковой давности для требований о разделе общего имущества супругов, брак которых расторг-

¹ См. подп. 1 и б п. 1 ст. 4 Закона о государственной пошлине. (Например, при цене иска от 10 до 50 тыс. руб. размер государственной пошлины составляет 410 руб. (плюс 3% от суммы свыше 10 тыс. руб.) Если цена иска находится в пределах между 50 и 100 тыс. руб., то размер государственной пошлины будет равняться 2 тыс. 610 руб. (плюс 2% от суммы свыше 50 тыс. руб.) и т. д. При цене иска более 500 тыс. руб. взимается государственная пошлина в размере 1,5% от цены иска.)

нут, следует исчислять не с момента прекращения брака (дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния при расторжении брака в органах загса, а при расторжении брака в суде — дня вступления в законную силу решения), а со дня, когда разведенный супруг узнал или должен был узнать о нарушении своего права на общее имущество (п. 2 ст. 9 СК, п. 1 ст. 200 ГК)¹.

Рассматривая требование супруга (супругов) или кредитора супруга-должника о разделе общего имущества супругов, суд должен сначала определить размер долей супругов в этом имуществе. При решении данного вопроса суд руководствуется ст. 39 СК, в которой закреплён принцип равенства долей супругов в их общем имуществе. Иное может быть установлено только договором между супругами. Принцип равенства долей супругов при разделе общего имущества соответствует основным началам семейного права, а также требованиям гражданского законодательства (п. 2 ст. 254 ГК) и применяется независимо от размера доходов каждого из супругов в период брака и рода их деятельности. Однако в отдельных случаях при наличии определенных обстоятельств суд вправе, согласно п. 2 ст. 39 СК, отступить от правила равенства долей супругов в их общем имуществе и увеличить долю одного из супругов в общем имуществе за счет другого супруга. Основанием для принятия такого решения могут быть прежде всего *интересы несовершеннолетних детей*, которые остаются, например, с одним из супругов. Суд может учесть и иные *заслуживающие внимания интересы одного из супругов*. В частности, доля одного из супругов может быть увеличена (а другого супруга, соответственно, уменьшена) с учетом его нетрудоспособности, а также в случаях, когда *другой супруг не получал доходов без уважительных причин или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи* (злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами, азартные игры, лотереи).

Приведенный в п. 2 ст. 39 СК перечень заслуживающих внимания интересов одного из супругов не является исчерпывающим. Это дает возможность суду принимать решение о размере доли супруга в общем имуществе исходя из конкретных причин неполучения доходов одним из супругов (учеба, болезнь, нахождение на военной службе, пребывание в мес-

¹См. п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

тах лишения свободы, невозможность трудоустроиться и т. д.) и других обстоятельств дела. Необходимо также отметить, что суд вправе отступить от начала равенства долей в общем имуществе супругов при наличии одного из указанных в п. 2 ст. 39 СК обстоятельств, так как закон не требует их совокупности. Обстоятельства, дающие суду право отступить от начала равенства долей супругов, должны существовать на момент разрешения спора о разделе имущества. Определение долей супругов в общем имуществе производится судом в идеальном выражении (1/2, 2/3, 1/3 и т. п.), т. е. как долей в праве, а затем по желанию супругов осуществляется натуральный раздел имущества согласно присужденным им долям.

В состав имущества, подлежащего разделу, включается общее имущество супругов (в том числе и денежные суммы), нажитое супругами в период брака и имеющееся у них в наличии на время рассмотрения дела судом либо находящееся у третьих лиц (аренда, безвозмездное пользование, хранение, доверительное управление, подряд и т. п.). При разделе имущества учитываются также общие долги супругов (п. 3 ст. 39 СК) и права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи. Общие долги супругов (например, кредит в коммерческом банке на нужды семьи) и права требования (например, по ценным бумагам — акциям, облигациям, вексялям) распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям. Общие обязательства (долги) супругов, как следует из содержания п. 2 ст. 45 СК, — это те обязательства, которые возникли по инициативе супругов в интересах всей семьи, или обязательства одного из супругов, по которым все полученное им было использовано на нужды семьи (например, кредит, взятый супругами в банке на строительство дома, договор займа). Общий долг может быть результатом совместного причинения супругами вреда другим лицам (ст. 1080 ГК).

Необходимость обязательного учета при разделе имущества супругов всех обстоятельств его приобретения убедительно иллюстрируется практикой Верховного Суда РФ.

Так, из материалов дела по иску Алексева к Алексеевой о расторжении брака и разделе нажитого в период брака имущества (в том числе автомашины ВАЗ-21063) видно, что автомашина, о которой возник спор, была выделена Алексеевой по месту ее работы за 100 тыс. руб. при стоимости машины 430 тыс. руб. как поощрение за долгий добросовестный труд в связи с 35-летием предприятия. Это обстоятельство не отрицалось и истцом. В то же время Алексева не оспаривала утверждений бывшего мужа о том, что 100 тыс. руб., внесенных ею за машину, являлись ссудой по месту работы Алексева, и признавала эту сумму их общими средствами.

При указанных обстоятельствах вывод Красноармейского районного суда о том, что автомашина — собственность Алексеевой, нельзя признать правильным, так как суд не дал оценку тому факту, что она была куплена на общие средства супругов. Суд также не учел, что приобретение Алексеевой автомашины по льготной цене по месту работы не указывает на то, что она передана ответчице безвозмездно в виде дарения и, следовательно, должна быть признана ее личным имуществом.

В связи с этим Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ в своем определении от 10 февраля 1997 г. указала, что автомобиль, выделенный по льготной цене одному из супругов по месту работы как поощрение за добросовестный труд, подлежит включению в общее имущество супругов при разрешении судом спора о разделе этого имущества, так как оплата за него произведена за счет общих средств супругов, а указанные ответчицей обстоятельства получения машины не являются основанием для признания прав личной собственности Алексеевой.

В обоснование принятого решения Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ сослалась на то, что в соответствии как с ранее действовавшим законодательством (ст. 20—22 КоБС), так и с действующими в настоящее время ст. 34, 36, 38 СК имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью. При разделе общего имущества доли супругов признаются равными¹.

Супруги вправе требовать раздела всех разновидностей общего имущества, включая ценные бумаги, вклады, паи, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или иные коммерческие организации на имя одного из них, и др. При этом важно установить действительную стоимость имущества с учетом его реальной цены не на момент приобретения, а на день раздела имущества. Здесь во внимание должны быть приняты как степень его износа и утраты потребительской стоимости (автомашины с большим сроком эксплуатации, телевизоры, аудио- и видеотехника устаревших моделей и т. п.), так и, наоборот, возможность существенного роста стоимости имущества вследствие инфляции и иных причин (предметы антиквариата, объекты недвижимости, в том числе жилые дома и квартиры, коттеджи, ценные бумаги и т. п.). Если судом не будут приняты исчерпывающие меры к правильному определению состава общего имущества супругов и его стоимости на момент вынесения решения, то это приведет к необоснованности судебного решения.

В случае когда при рассмотрении судом дела о разделе совместной собственности супругов будет установлено, что один

¹ БВС РФ. 1997. № 6.

из супругов вопреки требованиям ст. 35 СК произвел отчуждение общего имущества или израсходовал его по своему усмотрению вопреки воле другого супруга и не в интересах семьи либо скрыл имущество, то при разделе должно быть учтено это имущество либо его стоимость¹.

Рассматривая дело о разделе общего имущества супругов, суд также определяет виды имущества, не подлежащего разделу. Так, из состава имущества, заявленного супругами к разделу (оно отражено в описи имущества), суд исключает собственность каждого из супругов (раздельную собственность). Кроме того, п. 4 ст. 38 СК дает право суду признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них.

Не подлежат разделу вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (п. 5 ст. 38 СК). Они передаются тому из супругов, с которым проживают дети, причем без какой-либо компенсации другому супругу. К таким вещам, согласно п. 5 ст. 38 СК, относятся одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и иные, не приведенные в тексте статьи вещи (игровые приставки, картриджи и т. п.). Примечательно, что закон не говорит в данном случае о том, что это должны быть общие дети супругов.

Не учитываются при разделе общего имущества супругов вклады, внесенные супругами за счет общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей. Такие вклады считаются принадлежащими детям (ч. 2 п. 5 ст. 38 СК). Если же один из супругов делает вклады в банковское учреждение на имя своего ребенка от предыдущего брака без согласия другого супруга, но за счет общих средств, то данный вклад подлежит разделу.

Установив состав имущества супругов, подлежащего разделу, и его стоимость, суд определяет, какое конкретно имущество подлежит передаче каждому из супругов в соответствии с его долей. При решении данного вопроса суд, естественно, руководствуется пожеланиями супругов. А если супруги не могут прийти к согласию, то суд присуждает спорные предметы из состава общего имущества с учетом всех обстоятельств

¹См. п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

дела тому из супругов, кто более всего в них нуждается (в связи с состоянием здоровья, профессиональной деятельностью, для воспитания несовершеннолетних детей). Суд может передать одному из супругов имущество, стоимость которого превышает его долю, если распределить имущество в соответствии с определенными долями невозможно. Как установлено п. 3 ст. 38 СК, если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация (т. е. вещами, подлежащими также разделу). Вопрос о денежной компенсации может возникнуть и при разделе имущества, состоящего из предметов профессиональной деятельности (медицинское оборудование, швейное оборудование, музыкальные инструменты, студия звукозаписи и др.). На практике предметы профессиональной деятельности передаются супругу, осуществляющему соответствующую деятельность, а другому супругу присуждается соответствующая компенсация согласно его доле в общем имуществе. Денежная компенсация присуждается судом одному из супругов и в том случае, когда суд не удовлетворяет его требования о выделе доли из общего имущества в натуре. Так, в соответствии со ст. 254, 252 (п. 3) ГК суд вправе отказать в иске участнику долевой собственности о выделе его доли в натуре, если выдел: а) не допускается законом (см., например, п. 2 ст. 258 ГК); б) невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности. Под таким ущербом следует понимать невозможность использования имущества по целевому назначению, существенное ухудшение его технического состояния либо снижение материальной или художественной ценности (например, коллекции картин, монет, библиотека), неудобство в пользовании и т. п.¹ Однако тогда этому супругу должна быть выплачена стоимость его доли (в виде денежной суммы или иной компенсации) другим супругом. Причем выплата подобной компенсации супругу вместо выдела его доли в натуре допускается по общему правилу только с его согласия (п. 4 ст. 252 ГК). Лишь в случаях, когда доля супруга незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет суще-

¹ См. п. 35 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (ВВС РФ. 1996. № 9).

ственного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии его согласия обязать другого супруга выплатить ему компенсацию. Вопрос о том, имеет ли супруг существенный интерес в использовании общего имущества, решается судом в каждом конкретном случае на основании исследования и оценки в совокупности представленных сторонами доказательств, подтверждающих, в частности, нуждаемость в использовании этого имущества в силу возраста, состояния здоровья, профессиональной деятельности, наличия детей, других членов семьи, в том числе нетрудоспособных, и т. д. Правила ст. 252 ГК о разделе имущества, находящегося в долевой собственности, и выделе из него доли применяются судами и при разрешении спора между супругами о разделе неделимой вещи — вещи, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, например автомашины, гаража, однокомнатной квартиры, музыкального инструмента и т. п. В отдельных случаях с учетом конкретных обстоятельств дела суд может передать неделимую вещь в собственность одному из супругов, имеющему существенный интерес в ее использовании, независимо от размера его доли, а другому супругу соответственно присудить денежную или иную компенсацию (другое имущество, заявленное к разделу, соответствующей стоимости). Невозможность раздела общего имущества в натуре либо выдела из него доли в натуре не исключает права одного из супругов заявить требование об определении судом порядка пользования этим имуществом, если этот порядок не установлен соглашением сторон (речь может идти о жилом доме, квартире, земельном участке). Разрешая такое требование, суд учитывает фактически сложившийся порядок пользования имуществом, который может точно не соответствовать долям в праве общей собственности, нуждаемость каждого из супругов в этом имуществе и реальную возможность совместного пользования¹.

Необходимо иметь в виду, что произведенный во время брака раздел совместной собственности супругов означает прекращение права общей собственности только на разделенное имущество. Поэтому та его часть, которая не была разделена,

¹ См. п. 36, 37 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (БВС РФ. 1996. № 9).

а также имущество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют в соответствии с п. 6 ст. 38 СК их совместную собственность, если, конечно, иное не предусмотрено договором между ними.

§ 4. Договорный режим имущества супругов

4.1. Понятие, форма и содержание брачного договора. Институт договорного режима имущества супругов (ст. 40—44 СК) является новеллой семейного законодательства. Он дает право супругам самостоятельно определять содержание своих имущественных отношений (прав и обязанностей) в брачном договоре. Возможность заключения брачного договора впервые в российском законодательстве была предусмотрена п. 1 ст. 256 ГК (действует с 1 января 1995 г.), где было указано, что «имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества». В результате супруги получили право свободного распоряжения нажитым в браке имуществом с учетом современных социально-экономических условий и уклада жизни населения, а также исходя из своих конкретных обстоятельств и интересов. Нормы ГК общего характера о брачном договоре супругов получили дальнейшее развитие в СК. В гл. 8 «Договорный режим имущества супругов» СК достаточно подробно урегулированы отношения, связанные с заключением, исполнением, изменением, расторжением, а также признанием брачного договора недействительным.¹ Понятие брачного договора дается в ст. 40 СК.

Брачный договор — это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Путем заключения брачного договора устанавливается договорный режим имущества супругов, который может отличаться от законного режима имущества супругов.

Можно с достаточной степенью уверенности предположить, что на первых порах брачный договор не получит широкого распространения в России. Особенно это касается заключения браков между молодыми людьми, не обремененными дорогостоящим имуществом и крупными денежными накоплениями. Представляется, что пользоваться на практике возможностью заключения брачного договора будут в основном состоятель-

ные граждане, как это и принято в большинстве зарубежных государств, где такой механизм регулирования имущественных отношений между супругами предусмотрен давно, однако фактически имеет ограниченное применение¹.

Брачный договор имеет сложную юридическую природу. Он представляет собой одну из разновидностей гражданско-правовых договоров, направленных на установление или изменение правового режима имущества (ст. 420 ГК определяет договор как соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей). Поэтому брачный договор должен отвечать тем требованиям, которые ГК предъявляет к гражданско-правовым договорам (дееспособность сторон, их свободное волеизъявление, законность содержания договора, соблюдение установленной формы). Кроме того, изменение и расторжение брачного договора производятся по основаниям и в порядке, предусмотренным ГК для изменения и расторжения договора. В то же время брачный договор обладает определенной спецификой по сравнению с другими гражданско-правовыми договорами, которая и нашла свое закрепление в СК. Особенности брачного договора относятся к его субъектному составу, времени заключения, предмету и содержанию договора.

Субъектами брачного договора, как следует из ст. 40 СК, могут быть как лица, вступающие в брак (т. е. граждане, еще не являющиеся супругами, но намеревающиеся ими стать), так и лица, уже вступившие в законный брак, — супруги. Способность к заключению брачного договора связана с способностью к вступлению в брак. Поэтому брачный договор может быть заключен между дееспособными гражданами, достигшими брачного возраста (т. е. восемнадцати лет). Если лицо не достигло брачного возраста, но получило разрешение органа местного самоуправления на вступление в брак, то оно может заключить брачный договор до момента регистрации брака с письменного согласия родителей или попечителей (ст. 26 ГК). После вступления в брак несовершеннолетний супруг приобретает гражданскую дееспособность в полном объеме (ст. 21 ГК), а значит, вправе заключить брачный договор самостоятельно. Са-

¹ См., напр.: *Чефранова Е. А.* Указ. соч. С. 63—64; *Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. Е. А. Васильева.* М., 1993. С. 520—521.

мостоятельно вправе заключить брачный договор при вступлении в брак в установленном порядке эмансипированные несовершеннолетние, поскольку с момента эмансипации они становятся полностью дееспособными (ст. 27 ГК). Гражданин, ограниченный судом в дееспособности (ст. 30 СК), может быть субъектом брачного договора, но с согласия своего попечителя. Полагаем, что брачный договор относится к сделкам строго личного характера (это подтверждает и сравнение содержания ст. 40 и 99 СК), следовательно, он не может быть заключен ни законным представителем лица, вступающего в брак, или супруга, ни по доверенности представителем (доверенным лицом).

Брачный договор может быть заключен как перед государственной регистрацией заключения брака, так и в любое время в период брака (ст. 41 СК). Однако брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу с момента государственной регистрации заключения брака. При этом временных ограничений, связанных с установлением какого-либо предельного срока от момента заключения брачного договора до момента государственной регистрации заключения брака, закон не предусматривает. Таким образом, брачный договор может вступить в силу через любой (в том числе достаточно длительный) период времени после его заключения. Важно, чтобы состоялась государственная регистрация брака между лицами, заключившими брачный договор. И напротив, если, несмотря на заключение брачного договора, государственная регистрация брака так и не состоялась, то такой договор не имеет юридической силы и не порождает никаких правовых последствий. Следует также иметь в виду, что заключение брачного договора — это право, а не обязанность лиц, вступающих в брак, и супругов.

Брачный договор заключается *в письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами, и подлежит *обязательному нотариальному удостоверению* (п. 2 ст. 41 СК). Брачный договор удостоверяется надписью нотариуса в государственной или частной нотариальной конторе. При этом нотариус должен не только проверить соответствие закону брачного договора, но и разъяснить сторонам его смысл и значение. Текст договора должен быть написан ясно и четко, не содержать подчисток, приписок и неоговоренных исправлений. Причем фамилии, имена и отчества сторон в брачном договоре во избежание возможных недоразумений должны быть указа-

ны полностью (ст. 1, 35, 44, 45, 53, 54 Основ законодательства о нотариате). Неукоснительное исполнение данных требований закона является очень важным как для самих сторон брачного договора, так и для третьих лиц. Действие брачного договора, как правило, рассчитано на длительный период времени, что требует ясности и четкости в определении имущественных прав и обязанностей супругов, которые и обеспечиваются нотариальной формой брачного договора. Несоблюдение нотариальной формы брачного договора влечет его недействительность (п. 1 ст. 165 ГК). Такой договор является ничтожным и не влечет юридических последствий, за исключением тех, что связаны с его недействительностью (ст. 167 ГК).

За нотариальное действие по удостоверению брачного договора взимается государственная пошлина как за удостоверение договоров, предмет которых подлежит оценке. Ее размер составляет 1,5% от суммы договора, но не менее 50% от минимального размера оплаты труда (подп. 3 п. 4 ст. 4 Закона о государственной пошлине). Если же предметом брачного договора является будущее имущество супругов, не подлежащее оценке на момент заключения договора, то размер государственной пошлины в таких случаях будет равен двукратному минимальному размеру оплаты труда (подп. 5 п. 4 ст. 4 Закона о государственной пошлине).

Брачные договоры, заключенные супругами в соответствии с п. 1 ст. 256 ГК с 1 января 1995 г. до 1 марта 1996 г., имеют юридическую силу и без нотариального удостоверения, так как ГК не предусматривал для брачных договоров обязательной нотариальной формы. Следовательно, брачный договор, заключенный супругами в этот период времени в простой письменной форме, является действительным, если только его содержание не противоречит требованиям СК. В этой связи п. 5 ст. 169 СК специально оговорено, что установленные гл. 8 СК (ст. 40—44) условия и порядок заключения брачных договоров применяются к брачным договорам, заключенным после 1 марта 1996 г., т. е. после введения СК в действие. Заключенные же до 1 марта 1996 г. брачные договоры действуют только в части, не противоречащей положениям СК.

Брачный договор может быть заключен на определенный срок (срочный договор) или без указания срока (договор с неопределенным сроком действия). Правовой режим имущества супругов, нажитого до вступления брачного договора в дей-

стве, будет определяться по правилам гл. 7 СК, т. е. на это имущество будет распространяться режим общей совместной собственности супругов. Однако в брачном договоре супруги могут предусмотреть изменение правового режима такого имущества как на будущее время, так и с обратной силой, например, с момента заключения брака. После окончания срока действия брачного договора имущественные права и обязанности супругов будут регулироваться нормами СК о законном режиме имущества супругов.

Примерные образцы брачного договора приводятся в научной литературе¹.

Предмет брачного договора — имущественные отношения между супругами, какие-либо другие семейные отношения брачным договором регулироваться не могут. С помощью брачного договора супруги могут реализовать свое право на изменение по собственному усмотрению установленного законом режима совместной собственности супругов (п. 1 ст. 42 СК).

Содержанием брачного договора являются его условия, в которых стороны устанавливают правовой режим супружеского имущества. В условиях брачного договора фиксируются решения сторон по важнейшим, с их точки зрения, аспектам имущественных отношений супругов в браке и (или) в случае его расторжения. По сути, брачный договор — это волевая модель поведения супругов после вступления договора в силу в сфере имущественных отношений.

Статья 42 СК предоставляет возможность лицам, вступающим в брак, или супругам применить к имуществу супругов договорный режим собственности, в том числе:

- а) совместной собственности;
- б) долевой собственности;
- в) раздельной собственности.

Перечисленные режимы собственности могут иметь как всеохватывающий характер (распространяться на все имущество супругов без исключения), так и достаточно узкое применение (иметь отношение только к отдельным видам имущества супругов или даже к имуществу каждого из них).

¹ См., напр.: Гниденко Т. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. Б., Влагов Ю. Н., Хазова О. А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. № 5. С. 128—131; Мурадьян Э. М. Основные гражданско-правовые документы: образцы. М., 1997. С. 181—185; Чефранова Е. А. Указ. соч. С. 152—157.

При этом следует заметить, что *режим совместной собственности на общее имущество супругов* установлен законом и не требует дополнительной регламентации брачным договором при его применении на общих основаниях, т. е. без каких-либо исключений и дополнительных условий. Поэтому брачным договором супругов могут быть предусмотрены те или иные особенности использования режима совместной собственности. Например, не исключено его применение не ко всему нажитому в браке имуществу, а только к его отдельным видам (только к недвижимости или ценным бумагам и т. п.) или может быть предусмотрено неравенство долей супругов при разделе общего имущества и т. п. Кроме того, по желанию сторон режим совместной собственности в качестве договорного может быть применен и к имуществу каждого из супругов (к какому конкретно — определяется в договоре).

. *Режим долевой собственности супругов*, установленный брачным договором, основан на соответствующих положениях гражданского законодательства (ст. 244—252 ГК) и в большей степени позволяет учесть размер вклада каждого из супругов средствами и личным трудом в приобретении имущества. При этом степень участия каждого из супругов в приобретении имущества может быть признана супругами определяющей в установлении принципов их взаимных имущественных отношений в браке в целом. Вместе с тем по условиям брачного договора режим долевой собственности супругов может распространяться лишь на определенные предметы, являющиеся частью общего имущества супругов. Отсюда важно определить в договоре конкретное имущество, к которому будет применяться именно этот режим собственности, и установить критерии определения долей каждого из супругов в праве долевой собственности (равные доли, доли в зависимости от дохода каждого из них и т. д.).

' Законом предусматривается возможность установления брачным договором и *режима раздельной собственности супругов*. Режим раздельности будет означать, что имущество, приобретенное в браке каждым из супругов, является его личной собственностью, которой супруг вправе владеть, пользоваться и распоряжаться по собственному усмотрению. Указанный режим может быть распространен как на все имущество супругов (когда в совместной собственности супругов вообще не будет какого-либо имущества), так и на его отдельные виды (когда к различным вещам будут применяться соответственно режим совместной собственности супругов или режим собствен-

ности каждого из них). Например, режим раздельной собственности супругов может распространяться только на транспортные средства (автомашину, мотоцикл и т. п.), дорогостоящий спортивный инвентарь (для занятий теннисом или горными лыжами и т. п.), ценные бумаги, а к остальному имуществу будет продолжаться применяться режим совместной собственности. В брачном договоре супруги вправе установить смешанный режим собственности, сочетающий элементы общности и раздельности. Например, они могут предусмотреть в брачном договоре, что квартира (дом), земельный участок будут находиться в их общей собственности (совместной или долевой), а доходы от предпринимательской деятельности — это раздельное имущество.

Итак, действующим законодательством супругам предоставлена возможность установления различных видов договорного режима имущества. Причем к разному имуществу в договоре могут применяться различные режимы собственности (совместной, долевой или раздельной). Кроме того, договорный режим имущества может применяться супругами не ко всему нажитому в браке имуществу, а лишь к отдельным его видам. В этом случае в отношении имущества, оставшегося за рамками брачного договора, будет действовать режим совместной собственности супругов. Данные вопросы находятся в исключительной компетенции супругов и могут быть решены только ими по взаимному согласованию.

Большое практическое значение имеет установленное в п. 1 ст. 42 СК положение о том, что брачный договор может быть заключен не только в отношении уже имеющегося, но и по поводу будущего имущества супругов. В противном случае на имущество, которое приобреталось бы ими после заключения договора, автоматически распространялся бы не договорный, а законный режим имущества супругов. Порядок и основания применения договорного режима к фактически имеющемуся и будущему имуществу супругов одинаковы. Он может быть установлен как ко всему имуществу, которое приобретут супруги в будущем, так и к его отдельным видам.

В брачном договоре супруги вправе определить самые различные *аспекты имущественных отношений* между собой: свои права и обязанности по взаимному содержанию; способы участия в доходах друг друга; порядок несения каждым из них семейных расходов; имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. По их усмотре-

нию в брачный договор могут быть включены любые иные положения, касающиеся имущественных прав и обязанностей супругов.

Определяя в брачном договоре права и обязанности по взаимному содержанию, супруги могут установить брачным договором условия, дополняющие, но не отменяющие предусмотренные ст. 89, 90 СК основания предоставления материальной помощи супругами (бывшими супругами) друг другу. Так, по брачному договору содержание может предоставляться супругу (бывшему супругу), который по закону права на это не имеет (согласно ст. 89 СК право на содержание имеет нетрудоспособный нуждающийся супруг). В брачном договоре супруги могут предусмотреть основания, размер, порядок и сроки предоставления содержания друг другу как в период брака, так и после его расторжения.

Способы участия супругов в доходах друг друга в соответствии с брачным договором могут быть самыми разнообразными. Под доходами имеются в виду все виды заработной платы и дополнительного вознаграждения супругов в денежной (национальной или иностранной валюте) и натуральной форме. Они включают и доходы от занятий предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, по акциям и от участия в управлении собственностью организаций, граждан. Кроме того, сюда относятся и доходы, полученные в результате использования (например, сдачи в аренду) имущества или земельного участка (ст. 136 ГК). Доходы также могут быть получены по любым другим установленным законом основаниям. Супруги вправе избрать любой способ распределения своих доходов, установив, например, что доходы каждого из них — это раздельная собственность или долевая собственность супругов (с определением доли каждого — $1/3$, $2/3$ и т. д.).

Брачным договором может быть определен порядок несения каждым из супругов семейных расходов, к которым относятся расходы, направленные на обеспечение потребностей как семьи в целом, так и каждого из ее членов в отдельности. В ст. 42 СК, определяющей содержание брачного договора, не приведен даже примерный перечень семейных расходов. На практике необходимыми признаются расходы, связанные с оплатой жилищно-коммунальных услуг, электроэнергии, телефона, приобретением продуктов питания, одежды, медикаментов, лечения, содержания детей в дошкольных детских учреждениях и т. п. Вместе с тем в зависимости от уровня

благополучия и уклада жизни семьи возможно включение в их состав и иных затрат (по содержанию автомобиля, эксплуатации персонального компьютера, платному медицинскому обслуживанию, оплате туристических поездок и т. д.). Здесь не может быть рекомендаций обязательного характера, так как данный вопрос вправе решать только сами супруги применительно к конкретным условиям существования каждой семьи. В брачном договоре устанавливается степень участия каждого из них в указанных расходах (в равных долях во всех расходах или частично — только те или иные виды затрат). Расходы по содержанию семьи могут быть распределены между супругами достаточно произвольно с учетом их взаимной договоренности. Указанные расходы в полном объеме вправе добровольно возложить на себя и один из супругов.

В брачном договоре супруги могут регулировать отношения по разделу имущества на случай расторжения брака, в частности, определить, какое имущество будет передано каждому из них при расторжении брака (или выплачена денежная компенсация за него), а также порядок и сроки его передачи. Предназначенное для передачи каждому из супругов имущество может быть перечислено в договоре (или указана его стоимость). В брачном договоре, как следует из п. 1 ст. 42 СК, могут определяться имущественные права и обязанности супругов на случай расторжения брака, но не при его прекращении в результате смерти одного из супругов, когда действуют специальные нормы гражданского законодательства о наследовании. В противном случае могут быть ущемлены интересы других лиц — наследников (по закону или по завещанию). Поэтому имущественные права пережившего супруга могут быть предусмотрены брачным договором только в части, не противоречащей требованиям гражданского законодательства о порядке и основаниях наследования.

Супруги вправе по своему усмотрению включить в брачный договор любые иные положения, не предусмотренные прямо п. 1 ст. 42 СК, касающиеся их имущественных отношений. Так, например, в договоре могут быть установлены условия пользования супругом жилым помещением (квартирой, домом), принадлежащим другому супругу на праве собственности, в период брака и после расторжения брака. В частности, на случай развода может быть оговорена обязанность супруга-не собственника освободить жилое помещение в строго определенный брачным договором срок или обязанность супруга-соб-

ственника, виновного в распаде брака, приобрести другое жилье для супруга, его не имеющего, и т. п.

Права и обязанности, предусмотренные брачным договором, могут ограничиваться *определенными сроками* (п. 2 ст. 42 СК). Это может быть установленная договором календарная дата (число, месяц, год), истечение периода времени (который исчисляется годами, месяцами и т. п.). Срок может определяться также указанием на событие, которое должно наступить (достижение супругами определенного возраста — 30 лет, 50 лет и т. д.). С наступлением тех или иных сроков согласно брачному договору могут возникать или прекращаться имущественные права и обязанности супругов. Так, супруги в брачном договоре вправе предусмотреть, что в течение первых пяти лет со дня государственной регистрации заключения брака приобретаемое ими имущество будет раздельным, а затем, по истечении этого срока, к приобретаемому имуществу будет применяться режим общей совместной собственности. Сроки могут устанавливаться в договоре в связи с важными для супругов жизненными обстоятельствами (выезд за рубеж для работы по контракту, получение высшего образования и т. д.). Например, в договоре может быть предусмотрена обязанность несения мужем семейных расходов в полном объеме до завершения обучения жены в высшем учебном заведении (защиты кандидатской диссертации и т. п.), но не позднее той или иной конкретной даты, когда такое обучение должно быть обязательно закончено.

Права и обязанности супругов, предусмотренные брачным договором, могут также ставиться *в зависимость от наступления или ненаступления определенных условий* (п. 2 ст. 42 СК), т. е. в брачный договор может быть включено отлагательное или отменительное условие. Требования, предъявляемые к условиям (отлагательным или отменительным) в брачном договоре, такие же, как предъявляются ст. 157 ГК к условиям в условных сделках. Условия в брачном договоре — это определенные обстоятельства, относительно которых неизвестно, наступят они в будущем или нет, они могут носить разнообразный характер (события, действия), но в любом случае должны быть законными и осуществимыми. Наличие условия в брачном договоре можно рассматривать в качестве дополнительной гарантии соблюдения интересов супругов (или одного из них) в различных предполагаемых (прогнозируемых) ими жизненных ситуациях. Брачный договор будет считаться совершен-

ным под отлагательным условием, если супруги поставили возникновение своих конкретных прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Например, право одного из супругов на получение какого-либо имущества (драгоценностей, автомашины определенной марки и т. д.) или дополнительного денежного содержания и соответственно обязанность другого супруга по его предоставлению могут возникнуть в специально оговоренных случаях (рождение ребенка, нетрудоспособность супруга, учеба супруга в высшем учебном заведении, утрата содержания из других источников по не зависящим от супруга причинам). Или: супруги избирают в качестве договорного режима имущества режим общей долевой собственности, но указывают, что в случае рождения ребенка этот режим заменяется режимом общей совместной собственности супругов. С другой стороны, в договоре можно предусмотреть, например, прекращение обязанности одного из супругов по предоставлению дополнительного содержания другому супругу при возникновении по его вине определенных обстоятельств негативного характера (недостойное поведение в браке, отсутствие самостоятельного дохода из-за нежелания трудиться, пьянство, расходование общего имущества в личных целях и т. п.). Подобные последствия могут касаться и иных предусмотренных брачным договором прав и обязанностей (прекращение действия режима совместной собственности на недвижимое имущество и ценные бумаги и т. п.). Таким образом, под отменительным условием брачный договор заключается в том случае, если супруги поставили в зависимость от обстоятельств, относительно которых неизвестно, наступят они или не наступят, не возникновение, а прекращение их взаимных имущественных прав и обязанностей (п. 2 ст. 157 ГК).

Брачным договором могут быть урегулированы самые разнообразные стороны имущественных взаимоотношений между супругами, но с учетом установленных законом ограничений. Эти ограничения вытекают из основных начал (принципов) семейного законодательства и направлены прежде всего на защиту прав и законных интересов каждого из супругов, а также их детей. *Перечень условий, включение которых в брачный договор недопустимо*, дан в п. 3 ст. 42 СК и имеет обязательный характер. Брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные не-

имущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; а также содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства. Условия брачного договора, нарушающие требования п. 3 ст. 42 СК, ничтожны (п. 2 ст. 44 СК).

Запрет закона на включение в брачный договор положений, регулирующих личные неимущественные отношения супругов, обусловлен не только сущностными особенностями этих отношений, но и невозможностью в случае необходимости принудительного осуществления (т. е. с помощью судебного решения) обязанностей личного характера. Брачный договор, как соглашение со специальным субъектным составом, может определять только имущественные отношения супругов и не должен содержать условий, касающихся прав и обязанностей третьих лиц (детей, родителей супругов и т. д.). Дети являются самостоятельными субъектами семейных отношений, поэтому все вопросы, касающиеся их прав, должны решаться с учетом их мнения (ст. 57 СК) и только в их интересах, которые определяются в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела именно на момент рассмотрения вопроса. Отсюда нельзя, например, указать в брачном договоре, что в случае расторжения брака супругов несовершеннолетний ребенок будет проживать с матерью (или с отцом). Данный вопрос должен решаться родителями ребенка отдельно, по взаимному согласию (при споре — судом) с учетом ряда обстоятельств, выясняемых на момент расторжения брака: привязанность ребенка к каждому из родителей; возраст ребенка; нравственные и иные личные качества родителей и т. п. (ст. 65 СК). Запрещается включение в брачный договор положений, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение. В противном случае такой брачный договор может быть признан судом недействительным по иску супруга, права которого нарушены (п. 2 ст. 44 СК). Примером брачного договора, ставящего одного из супругов в крайне неблагоприятное положение, будет договор, по которому супруг — инициатор развода передает свою собственность (квартиру, земельный участок и т. д.) другому супругу в случае расторжения брака.

Брачный договор не может ограничивать правоспособность и дееспособность супругов. По сути, в СК воспроизведено по-

ложение ст. 22 ГК, не допускающее ограничение граждан в правоспособности и дееспособности, иначе как в случаях и в порядке, установленных законом. Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и дееспособности ничтожен. В содержание правоспособности входит право наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской деятельностью, иметь в собственности имущество, совершать сделки, участвовать в обязательствах и т. д. (ст. 18 ГК). Поэтому, например, в брачном договоре супруг не вправе принять на себя обязательство не заниматься предпринимательской деятельностью или завещать свое имущество только другому супругу.

Таким образом, наделяя супругов правом определять в брачном договоре свои имущественные права и обязанности, закон вместе с тем предусматривает определенные ограничения свободы брачного договора с целью не допустить нарушения прав и интересов как самих супругов, так и других лиц.

Брачный договор — разновидность двусторонней сделки. Следовательно, он должен подчиняться общим правилам действительности сделки (ст. 153—181 ГК). Воля каждого из супругов (будущих супругов) относительно заключения брачного договора и его условий должна формироваться свободно, самостоятельно, без принуждения. В противном случае заключенный под влиянием насилия, угрозы, обмана, стечения тяжелых обстоятельств брачный договор может быть признан судом недействительным по иску потерпевшей стороны (ст. 44 СК).

4.2. Изменение и расторжение брачного договора. По взаимному согласию супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время (п. 1 ст. 43 СК). Причем соглашение об изменении или расторжении брачного договора должно быть заключено в той же форме, что и сам брачный договор, т. е. в письменной форме с обязательным нотариальным удостоверением. Обязательства супругов считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения об изменении или о расторжении брачного договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора (п. 3 ст. 453 ГК).

Законом (п. 1 ст. 43 СК) не допускается односторонний отказ от исполнения брачного договора. Однако при отсутствии взаимной договоренности супругов об изменении или расторжении брачного договора закон предоставляет право заинтересованному супругу обратиться в суд с иском об изменении или расторжении брачного договора (п. 2 ст. 43 СК). Основания и поря-

док изменения или расторжения брачного договора по требованию одного из супругов, согласно п. 2 ст. 43 СК, определяются соответствующими нормами гражданского законодательства об изменении или расторжении договора, т. е. ст. 450—453 ГК. Отсюда следует, что обязательным условием изменения или расторжения брачного договора по решению суда является соблюдение досудебной процедуры урегулирования спора непосредственно между сторонами брачного договора, т. е. между супругами. Требование об изменении или о расторжении брачного договора может быть заявлено одним из супругов в суд только после получения отказа другого супруга на предложение изменить или расторгнуть брачный договор либо не получения ответа в срок, указанный в предложении или в брачном договоре, а при его отсутствии — в 30-дневный срок (п. 2 ст. 452 ГК).

Решение о расторжении или изменении брачного договора принимается судом по основаниям, которые установлены гражданским законодательством для изменения и расторжения договора. Таким основанием может служить *существенное нарушение брачного договора одним из супругов* (п. 2 ст. 450 ГК). Под ним понимается такое нарушение, в результате которого другой супруг в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении брачного договора. Например, существенным нарушением брачного договора можно признать уклонение одного из супругов от выполнения условий договора, касающихся обеспечения нормальных условий существования другому супругу (предоставление места проживания, денежного содержания и т. п.).

Изменение или расторжение брачного договора возможно также *в связи с существенным изменением обстоятельств* (ст. 451 ГК). Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, брачный договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. По этому основанию брачный договор может быть расторгнут или изменен в судебном порядке, если иное не предусмотрено брачным договором, а стороны не достигли соглашения о приведении брачного договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении. В п. 2 ст. 451 ГК указаны также условия, необходимые для удовлетворения иска стороны об изменении или расторжении договора в связи с существенным изменением

ем обстоятельств. Следует заметить, что эти условия, исходя из их сущности, нельзя непосредственно применить к отношениям супругов, возникающим из брачного договора, так как они рассчитаны на гражданские правоотношения и связаны с возмездными договорами. Поэтому суд в каждом конкретном случае с учетом особенностей регулируемых брачным договором отношений должен выяснить: действительно ли имеет место существенное изменение обстоятельств, на которые ссылается один из супругов, требуя изменения или расторжения брачного договора. Скорее всего в данном случае речь будет идти об изменении материального или семейного положения супругов. При расторжении брачного договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд должен по требованию любой из сторон определить последствия расторжения брачного договора исходя из необходимости справедливого распределения между супругами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора (п. 3 ст. 451 ГК). Изменение брачного договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях и только тогда, в частности, когда расторжение брачного договора повлечет для сторон ущерб, который значительно превышает затраты, необходимые для исполнения договора на измененных условиях (п. 4 ст. 451 ГК).

Брачный договор может быть по требованию одной из сторон расторгнут или изменен по решению суда также по *иным основаниям, предусмотренным непосредственно в самом договоре* (подп. 2 п. 2 ст. 450 ГК). В качестве таких оснований могут выступать различные обстоятельства (болезнь супруга, потеря работы, нетрудоспособность супруга и т. д.). Указанный вопрос решается супругами при заключении брачного договора по собственному усмотрению и взаимному согласию.

При изменении или расторжении брачного договора в судебном порядке обязательства супругов считаются измененными или прекращенными с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора. Причем супруги не вправе требовать возмещения того, что было исполнено ими по договору до момента его изменения или расторжения, если иное не установлено законом или соглашением сторон (ст. 453 ГК).

Как следует из п. 3 ст. 43 СК, со времени прекращения брака (т. е. со дня вступления решения суда в законную силу — при расторжении брака в суде или со дня государственной

регистрации расторжения брака — при расторжении брака в органах загса) прекращается и действие брачного договора. Вместе с тем в таких случаях не прекращается действие отдельных обязательств супругов, которые были предусмотрены (особо оговорены) брачным договором на период после прекращения брака (по взаимному содержанию, по пользованию и распоряжению тем или иным имуществом, по разделу имущества и т. п.).

4.3. Признание брачного договора недействительным. Как установлено п. 1 ст. 44 СК, брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством для недействительности сделок. Брачный договор — это разновидность двусторонней сделки, а значит, имущественные права и обязанности супругов, установленные брачным договором, возникают при соблюдении определенных условий действительности сделки. В соответствии с гражданским законодательством сделка действительна при соблюдении следующих условий: а) содержание сделки законно; б) участники сделки обладают дееспособностью, необходимой для совершения данного вида сделки; в) волеизъявление участников сделки соответствует их действительной воле; г) в случаях, прямо предусмотренных законом, должна быть соблюдена установленная форма сделки. Перечисленные условия действительности сделок применяются и к брачному договору. При несоблюдении любого из указанных условий брачный договор признается недействительным. Это означает, что установленные брачным договором права и обязанности супругов не возникают, т. е. он не порождает тех правовых последствий, на которые был направлен, причем, как правило, с момента его совершения (ст. 167 ГК). Брачный договор может быть недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка) (ст. 166 ГК). Однако при спорах сторон по поводу ничтожности брачного договора потребуется обращение заинтересованной стороны в суд.

ГК устанавливает исчерпывающий *перечень оснований недействительности сделок и оснований для оспаривания сделки в судебном порядке*. Применительно к брачному договору к основаниям, позволяющим оспорить его действительность, можно отнести следующие:

1) заключение брачного договора с лицом, не способным понимать значения своих действий или руководить ими в момент его заключения, хотя и дееспособным (ст. 177 СК). Брачный

договор может быть признан недействительным по иску супруга, чьи права или законные интересы были нарушены в результате заключения брачного договора, или по иску супруга, находившегося в момент заключения брачного договора в таком состоянии (алкогольное опьянение, нервное потрясение, иное болезненное состояние). Если уже после заключения брачного договора супруг будет признан недееспособным, то в суд с требованием о признании брачного договора недействительным может обратиться его опекун. Требование опекуна подлежит удовлетворению, если будет доказано, что в момент заключения брачного договора его подопечный не был способен понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК);

2) заключение брачного договора под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение (ст. 178 ГК). Под заблуждением, имеющим существенное значение, ГК понимает, в частности, заблуждение относительно природы сделки. Заблуждение будет иметь место тогда, когда сторона в брачном договоре помимо своей воли и воли другой стороны составляет себе неправильное мнение или остается в неведении относительно тех или иных обстоятельств, имеющих для нее существенное значение, и под их влиянием заключает брачный договор. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения. Сторона, действовавшая под влиянием заблуждения, вправе оспорить в судебном порядке брачный договор;

3) заключение брачного договора под влиянием обмана, насилия, угрозы или вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка) (ст. 179 ГК). Брачный договор может быть признан судом недействительным по иску потерпевшей стороны, так как при заключении брачного договора она была лишена возможности свободно выразить свою волю и действовать в своих интересах. Волеизъявление потерпевшей стороны не соответствует ее действительной воле, так как если бы отсутствовали обстоятельства, указанные в ст. 179 ГК (т. е. обман, угрозы, насилие, стечение тяжелых обстоятельств), то договор не был бы заключен вообще или был бы заключен на других условиях. Следует иметь в виду, что обман, угроза и насилие могут исходить не только от стороны в брачном договоре, но и от других лиц, действующих в ее интересах. При этом под обманом понимается умышленное (намеренное) введение в заблуждение другой стороны с целью заключения брачного договора. Обман может выражаться как в совершении ак-

тивных действий (сообщение ложных сведений), так и в бездействии (умолчание о фактах, имеющих значение или могущих повлиять на заключение договора). Насилием является причинение участнику сделки (или лицам, близким ему) физических или нравственных страданий с целью принудить к заключению брачного договора, т. е. речь идет о противоправном воздействии на волю другого лица. Угроза состоит в противоправном психическом воздействии на волю лица посредством заявлений о причинении ему или его близким существенного физического или морального вреда, если он не подпишет брачный договор. Необходимо учитывать, что для признания брачного договора недействительным, как заключенного под влиянием угрозы, требуется, чтобы угроза была не предположительной, а имела значительный и реальный характер. Для признания брачного договора кабальной сделкой и по этому основанию соответственно недействительным необходимо наличие двух взаимосвязанных факторов: а) потерпевшая сторона вынуждена совершить сделку вследствие стечения тяжелых обстоятельств; б) сделка совершена на крайне невыгодных для стороны условиях. Вина другой стороны заключается в том, что она знала о тяжелых обстоятельствах лица и, воспользовавшись этим, вынудила его совершить сделку (заключить брачный договор) к своей выгоде;

4) заключение брачного договора с гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, без согласия его попечителя. В таких случаях брачный договор может быть признан судом недействительным по иску попечителя (ст. 176 ГК).

Законом (п. 2 ст. 44 СК) предусмотрено *специальное основание* признания недействительным полностью или частично брачного договора по иску одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение. Это основание вытекает из основных принципов семейного законодательства, которые должны соблюдаться супругами и в брачном договоре. Кроме того, п. 3 ст. 42 СК прямо запрещает включать в брачный договор условия, ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное имущественное положение. Можно предположить, что признание брачного договора недействительным по данному основанию найдет широкое распространение в судебной практике, к тому же в данном случае суп-

ругу не нужно доказывать, что брачный договор был заключен им вследствие стечения тяжелых обстоятельств.

При нарушении остальных требований п. 3 ст. 42 СК с учетом их очевидности условия брачного договора являются ничтожными даже независимо от констатации данного факта судом. Таким образом, *брачный договор недействителен как не соответствующий по содержанию закону* (ст. 168 ГК), если им:

а) ограничивается правоспособность или дееспособность супругов;

б) ограничивается право супругов на обращение в суд за защитой своих прав;

в) регулируются личные неимущественные отношения между супругами;

г) определяются права и обязанности супругов в отношении детей;

д) предусматриваются положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания;

е) устанавливаются другие условия, которые противоречат основным началам семейного законодательства, закрепленным в ст. 1 СК.

Кроме того, брачный договор будет ничтожным, если он заключен с недееспособным супругом (ст. 171 ГК) или между недееспособными супругами; или если он заключен лишь для вида (мнимая сделка) либо с целью скрыть другую сделку (притворная сделка) (ст. 170 ГК). Ничтожен брачный договор, заключенный с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК).

Не исключена ситуация, когда требованиям закона противоречат только некоторые условия заключенного брачного договора. В таком случае, если суд придет к выводу, что брачный договор мог быть заключен и без включения в него недействительных условий, то брачный договор признается недействительным только в части, содержащей эти условия, а в остальном он сохраняет силу (ст. 180 ГК).

§ 5. Ответственность супругов по обязательствам

Имущество, принадлежащее супругам во время брака (общее имущество, раздельное имущество), включает не только вещи и имущественные права, но также обязательства супругов. Обязательства супругов перед третьими лицами могут воз-

никнуть из договоров (гражданско-правовых и трудовых), в результате причинения вреда, вследствие неосновательного обогащения или совершения преступления и по другим основаниям. Обязательства (долги) супругов могут быть личными и общими.

К *личным обязательствам супругов* относятся те, которые возникли самостоятельно у каждого из них:

- а) до государственной регистрации заключения брака;
- б) после заключения брака, но в целях удовлетворения сугубо личных потребностей супруга;
- в) вследствие долгов, обременяющих имущество, перешедшее по наследству во время брака одному из супругов (долг наследодателя), или другое раздельное имущество одного из супругов;
- г) вследствие причинения вреда супругом другим лицам;
- д) вследствие неисполнения супругом алиментных обязательств в отношении детей (от другого брака) или членов семьи;
- е) из других оснований, порождающих обязательства, тесно связанные с личностью должника.

Общие обязательства супругов — это те обязательства, которые возникли по инициативе обоих супругов в интересах всей семьи (из договора займа, кредитного договора — деньги по которым получены супругами на покупку квартиры, земельного участка и т. п. для семьи, договора купли-продажи, аренды и т. п.). В таких обязательствах должниками являются оба супруга и они обязаны совершить в пользу кредиторов определенные действия: уплатить долг, передать имущество, выполнить работу и т. п. Обязательство, направленное на удовлетворение нужд семьи, может возникнуть из правоотношения, в котором должником выступает только один из супругов (например, в договоре займа заемщиком является только один супруг), однако все, полученное им по обязательству, израсходовано на нужды семьи. Общий долг (обязательства) супругов может быть следствием совместного причинения ими вреда другим лицам (ст. 1080 ГК), за который супруги отвечают перед потерпевшими солидарно. К общим относятся также обязательства супругов по возмещению вреда, причиненного их несовершеннолетними детьми (п. 3 ст. 45 СК).

Таким образом, для определения должника по обязательству (супруг или оба супруга) необходимо выяснить: время возникновения обязательства, его цель и назначение полученных по обязательству средств.

В п. 1 ст. 45 СК установлено правило, согласно которому *взыскание по личным обязательствам одного из супругов* обращается лишь на имущество этого супруга. Следовательно, ответственность по личным обязательствам несет супруг, являющийся субъектом обязательственного правоотношения. В этой связи следует иметь в виду, что в качестве одной из мер обеспечения иска кредитора о взыскании долга (уплате неустойки, возмещении убытков или вреда и т. п.) не исключено наложение судом ареста на имущество супруга-ответчика. Однако если в последующем будет установлена принадлежность указанного имущества (или его части) другому супругу (например, при установлении факта дарения), то по требованию этого супруга данное имущество (полностью или частично) может быть освобождено судом от ареста¹. При недостаточности личного имущества супруга кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника, которая причиталась бы супругу-должнику при разделе общего имущества супругов, для обращения на нее взыскания. Эта норма основана и на соответствующих положениях гражданского законодательства (ст. 255, 256 ГК). Важно также и то, что она действует независимо от того, какой режим имущества (законный или договорный) применяется супругами. Определение долей супругов в общем имуществе по требованию кредитора и выдел доли супруга-должника из общего имущества супругов производятся в соответствии с положениями ст. 38, 39 СК (при законном режиме имущества супругов) или в соответствии с условиями брачного договора (при договорном режиме имущества супругов). Выдел доли супруга-должника может быть произведен супругами добровольно. Но если кредитор посчитает, что доля супруга-должника во время раздела имущества занижена, то он может оспорить такой раздел в судебном порядке. На практике не исключены случаи, когда выделение доли супруга-должника из общего имущества в натуре невозможно либо против этого возражает другой супруг как участник совместной или долевой (по условиям брачного договора) собственности. В такой ситуации кредитор вправе требовать продажи супругом-должником

¹ См. п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 апреля 1985 г. № 5 «О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об освобождении имущества от ареста (исключения из описи)» (в ред. постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11, с изм., внесенными постановлением Пленума от 25 октября 1996 г. № 10) (ВВС РСФСР. 1985. № 7; ВВС РФ. 1994. № 3; 1997. № 1).

своей доли другому супругу по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга. При отказе супруга от приобретения доли супруга-должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности путем продажи этой доли с публичных торгов (ст. 255 ГК).

По общим обязательствам супругов взыскание обращается на их общее имущество (п. 2 ст. 45 СК). Кроме того, законом допускается обращение взыскания на общее имущество супругов по обязательствам одного из супругов. Такое возможно, если судом будет установлено, что все полученное супругом по таким обязательствам было использовано на нужды (в интересах) семьи. В СК не дано понятия нужд семьи, так как в силу их разнообразия это сделать просто невозможно. К расходам на нужды семьи можно отнести затраты на пищу, одежду, жилище, медицинский уход и необходимое социальное обслуживание, приобретение жилья для совместного проживания (по договору купли-продажи, ренты), ремонт жилища, оплату обучения детей и т. п., т. е. расходы на поддержание необходимого уровня жизни семьи в целом и каждого из ее членов.

По общим обязательствам ответственность несут оба супруга и взыскание по требованию кредиторов обращается на их общее имущество. *В случае недостаточности общего имущества* супруги несут по общим обязательствам солидарную ответственность имуществом каждого из них (п. 2 ст. 45 СК). При солидарной обязанности (ответственности) должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (ст. 323 ГК). Таким образом, кредитор при недостаточности общего имущества супругов вправе обратиться взыскание на личное имущество любого из супругов как полностью, так и в части долга. Если имущества одного из супругов будет недостаточно для удовлетворения требования кредитора, то кредитор имеет право требовать недополученное от другого супруга. Кредитор также имеет возможность одновременно обратиться взыскание на личное имущество обоих супругов.

Не вызывает сомнения целесообразность закрепления в п. 2 ст. 45 СК нормы об обращении взыскания на общее имущество супругов или его часть, если оно было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем. Гарантией от незаконного изъятия в таких случаях общего имущества супругов выступает требование об установлении факта противоправности получения указанных средств только приговором суда, что соответствует требова-

ниям федерального законодательства (ч. 1 ст. 49 Конституции РФ, ч. 2 ст. 368 ГПК). Данная норма применяется судом при возмещении вреда (материального и морального), причиненного преступлением одного из супругов.

Взыскание на имущество супругов может быть обращено также по требованиям о возмещении вреда, причиненного их несовершеннолетними детьми жизни, здоровью и имуществу других лиц (п. 3 ст. 45 СК). Условия ответственности супругов за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми, определяются гражданским законодательством и зависят от возраста ребенка и от объема его дееспособности (ст. 1073—1075 ГК). В этой связи следует иметь в виду, что несовершеннолетние, достигшие шестнадцати лет и объявленные полностью дееспособными (эмансипация — ст. 27 ГК) или вступившие в брак до достижения восемнадцати лет, в установленном законом порядке (п. 2 ст. 21 ГК) самостоятельно несут ответственность по своим обязательствам, в том числе и за причиненный вред.

Имущественную ответственность по сделкам малолетнего (несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцати лет), в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине (ст. 28 ГК). На родителей возлагается ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, не достигшими четырнадцати лет, если они не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1073 ГК). Под виной родителей понимается:

- а) неосуществление **должного** надзора за несовершеннолетними детьми;
- б) безответственное отношение к воспитанию детей;
- в) неправильное использование своих прав по отношению к детям, результатом которого явилось неправильное поведение детей, повлекшее вред, — попустительство или поощрение озорства, хулиганские действия, безнадзорность детей, отсутствие к ним внимания и т. п.¹

Следует учитывать, что обязанность родителей по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается автоматически с достижением им совершеннолетия или получением имущества, достаточного для возмещения вреда. И только в том случае, если родители умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда, ставший

¹ См. п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. № 3 «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» (ВС РФ. 1994. № 7).

полностью дееспособным, обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда (п. 4 ст. 1073 ГК).

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до семнадцати лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, заключенным в соответствии с требованиями ст. 26 ГК (т. е. как самостоятельно, так и с письменного согласия родителей), а также за вред, причиненный другим лицам. Родители же согласно п. 1, 2 ст. 1074 ГК привлекаются лишь к дополнительной (субсидиарной) ответственности, т. е. возмещают причиненный несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до семнадцати лет вред (полностью или в недостающей части), только при наличии следующих условий:

а) у самого несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда;

б) родители не докажут, что вред возник не по их вине.

Под имуществом, достаточным для возмещения вреда, в судебной практике понимается наличие у несовершеннолетнего на момент разрешения спора о возмещении вреда имущества, на которое может быть обращено взыскание и стоимость которого позволяет возместить причиненный вред. При этом обязанность родителей по возмещению вреда, если они были привлечены к ответственности, прекращается по достижении несовершеннолетним, причинившим вред, совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность в полном объеме (п. 3 ст. 1074 ГК).

Следует иметь в виду, что родители, возместившие вред, причиненный их несовершеннолетними детьми, не имеют права регресса (обратного требования) к ним (п. 4 ст. 1081 ГК).

В соответствии с п. 3 ст. 45 СК обращение взыскания на имущество супругов в случаях возмещения ими вреда, причиненного их несовершеннолетними детьми, производится по правилам обращения взыскания кредиторами на имущество супругов по их общим обязательствам без каких-либо исключений. Однако родитель, проживающий отдельно от ребенка, может быть освобожден от ответственности за вред, причиненный ребенком, если по вине другого родителя он был лишен возможности принимать участие в воспитании ребенка¹.

¹ См. п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. № 3 «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» (ВС РФ. 1994. № 7).

Законом особо оговорены условия ответственности родителей, лишенных родительских прав, за вред, причиненный несовершеннолетними. Суд может возложить ответственность на родителя, лишенного родительских прав, за вред, причиненный его несовершеннолетним ребенком, только в течение трех лет после лишения родителя родительских прав и лишь в том случае, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей (ст. 1075 ГК).

Порядок обращения взыскания на имущество супругов по их личным или общим обязательствам по решению суда установлен гл. IV Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве»¹. Обращение взыскания на имущество должника осуществляется по исполнительным документам судебным приставом-исполнителем и состоит из ареста (описи), изъятия и принудительной реализации имущества. Взыскание по исполнительным документам обращается в первую очередь на денежные средства должника в рублях и иностранной валюте и иные ценности, в том числе находящиеся в банках и иных кредитных организациях. При отсутствии же у должника достаточных денежных средств в рублях и иностранной валюте взыскание обращается на иное принадлежащее должнику имущество в очередности, определенной судебным приставом-исполнителем. Непосредственно арест имущества состоит из описи имущества, объявления запрета распоряжаться им, а при необходимости — ограничения права пользования имуществом, его изъятия или передачи на хранение. Причем денежные средства в рублях и иностранной валюте, драгоценные металлы и драгоценные камни, ювелирные и другие изделия из золота, серебра, платины и металлов платиновой группы, драгоценных камней и жемчуга, а также лом и отдельные части таких изделий, обнаруженные при описи имущества должника, на которое наложен арест, подлежат обязательному изъятию. Реализация арестованного имущества (за исключением имущества, изъятого по закону из оборота), независимо от оснований ареста и видов имущества, осуществляется путем его продажи (за исключением недвижимого имущества) специализированными организациями на комиссионных и иных договорных началах в двухмесячный срок со дня наложения ареста, если иное не предусмотрено федеральным законом. Продажа недвижимого имущества осуществляется путем проведения торгов специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью.

¹ СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3591.

Перечень видов имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, определен законом (ст. 446 ГПК). Так, при исполнении судебных решений взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину-должнику на праве собственности: а) жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением; б) земельные участки, на которых расположено жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, а также земельные участки, использование которых не связано с осуществлением гражданином-должником предпринимательской деятельности; в) предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши; г) имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает 100 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда; д) племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а также хозяйственные строения и сооружения, корма, необходимые для их содержания; е) семена, необходимые для очередного посева; ж) продукты питания и деньги на общую сумму не менее трехкратной установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника, лиц, находящихся на его иждивении, а в случае их нетрудоспособности — шестикратной установленной величины прожиточного минимума на каждого из указанных лиц; з) топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения; и) средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество; к) призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник.

Особого внимания при рассмотрении вопросов ответственности супругов по обязательствам заслуживает ст. 46 СК, устанавливающая дополнительно к уже предусмотренным гражданским законодательством нормам (ст. 309—329 ГК) *специальные гарантии прав кредиторов*. Они заключаются в обязанности супругов

уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора. Невыполнение указанного требования лишает возможности супруга-должника в последующем (в случае имущественного спора с кредитором) ссылаться на положения брачного договора как на обстоятельства, препятствующие выполнению им своих обязательств. Поэтому на имущество супруга-должника может быть обращено взыскание по требованию кредитора независимо от содержания брачного договора, по условиям которого изменилось материальное положение должника (имущество супруга-должника перешло в собственность другого супруга, или стало совместной собственностью супругов, или уменьшилась его доля в общем имуществе супругов). При этом сам брачный договор является действительным.

Установление обязанности супруга уведомлять своего кредитора о заключении, изменении или расторжении брачного договора дает кредиторам возможность получить информацию об изменении материального положения должника и, следовательно, если оно ухудшилось, своевременно принять все необходимые меры для защиты своих интересов. СК не обязывает прямо супруга-должника раскрывать содержание брачного договора своему кредитору. Однако, принимая во внимание в целом назначение ст. 46 СК — гарантировать интересы кредиторов супругов, полагаем, что супруг-должник обязан раскрыть содержание брачного договора своему кредитору, но только в части, касающейся изменения материального положения супруга-должника.

Кредитор, которого супруг-должник не уведомил о заключении, изменении или расторжении брачного договора, может не только потребовать от него исполнения обязательства независимо от содержания брачного договора, но и защитить свои интересы другим образом. СК (п. 2 ст. 46) предоставляет кредитору супруга-должника право требовать изменения условий или расторжения заключенного между ним и супругом-должником договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами в порядке, установленном ст. 451—453 ГК. К существенно изменившимся обстоятельствам относятся заключение, изменение или расторжение брачного договора между супругами, вследствие чего произошли значительные изменения имущественного положения должника, чего кредитор не мог предвидеть, иначе договор между ним и супругом-должником не был бы заключен либо был бы заключен на иных условиях.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть растор-

нут (общее правило) или изменен (как исключение из общего правила) решением суда по требованию кредитора (кредиторов) супруга-должника.

Контрольные вопросы

1. Что выступает юридическим основанием возникновения личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей супругов?

2. На каких принципах должны строиться личные отношения между супругами? В каких статьях СК закреплены эти принципы?

3. Перечислите виды личных неимущественных прав супругов и дайте им характеристику.

4. В чем состоит содержание права супругов на совместное решение вопросов жизни семьи?

5. Раскройте юридическое содержание обязанностей, вытекающих из личных правоотношений между супругами.

6. В каких случаях у супруга(ов) возникает право на выбор и перемену фамилии?

7. Допускается ли соединение фамилий супругов при заключении брака?

8. Какой орган решает вопрос о восстановлении супругу добрачной фамилии в случае расторжения брака? Вправе ли супруг, выбравший при заключении брака фамилию другого супруга, именоваться и после расторжения брака этой фамилией?

9. Назовите основания и порядок изменения гражданами РФ фамилий, имен и отчеств (не в связи с государственной регистрацией расторжения брака).

10. Какие органы правомочны разрешать споры между супругами в сфере реализации ими личных прав и обязанностей? Что это за споры?

11. Дайте понятие имущественных правоотношений между супругами и назовите их виды. Что является объектом имущественных правоотношений между супругами?

12. Дайте понятие законного режима имущества супругов. В каких случаях действует законный режим имущества супругов?

13. Дайте определение общей совместной собственности супругов. Приведите примеры объектов совместной собственности супругов в соответствии со ст. 34 СК и гл. 6, 7 (ст. 128—143) ГК.

14. Каков правовой режим совместной собственности супругов? Как осуществляется владение, пользование и распо-

ряжение общим имуществом супругов? В чем состоит равенство прав супругов на общее имущество?

15. Раскройте сущность презумпции согласия другого супруга на совершение сделки по распоряжению общим имуществом одним из супругов. В каких случаях данное правило не действует?

16. Какие требования предусмотрены законом в отношении сделок одного из супругов по распоряжению недвижимостью и сделок, требующих нотариального удостоверения и (или) регистрации?

17. При наличии каких условий судом может быть удовлетворено требование супруга о признании недействительной сделки по распоряжению общим имуществом, совершенной другим супругом? Установлен ли законом срок исковой давности для предъявления подобных требований?

18. На совершение каких сделок одним из супругов по распоряжению общим имуществом требуется получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга?

19. Каким образом может защитить свои права супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки по распоряжению общим имуществом не было получено?

20. Назовите срок исковой давности по требованиям супруга, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки другим супругом по распоряжению общим имуществом не было получено. С какого момента исчисляется этот срок исковой давности?

21. Какое имущество относится к собственности каждого из супругов?

22. Дайте понятие вещей индивидуального пользования. Какие вещи индивидуального пользования являются предметами роскоши?

23. Каков правовой режим собственности каждого из супругов?

24. При наличии каких оснований имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью?

25. Нормами какой отрасли права определяется правовой режим имущества, нажитого мужчиной и женщиной за время совместного проживания без государственной регистрации заключения брака?

26. В каких случаях производится раздел общего имущества супругов? Обязательным ли условием для этого является расторжение брака?

27. Каков порядок раздела общего имущества супругов? Возможно ли заключение между супругами соглашения о разделе общего имущества супругов?

28. Подлежат ли разделу вещи, приобретенные супругами исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей?

29. Учитываются ли при разделе общего имущества супругов вклады, внесенные супругами на имя общих несовершеннолетних детей?

30. Применяется ли срок исковой давности к требованиям супругов -о разделе общего имущества?

31. Назовите срок исковой давности, установленный СК для требований разведенных супругов о разделе общего имущества. С какого времени исчисляется этот срок исковой давности?

32. Какими признаются доли каждого из супругов в общем совместном имуществе? При наличии каких обстоятельств доля одного из супругов в общем имуществе при его разделе может быть увеличена судом?

33. Как распределяются общие долги супругов при разделе общего имущества?

34. Дайте понятие договорного режима имущества супругов. С какого времени в России применяется институт брачного договора? Каковы основания и порядок заключения брачного договора?

35. Какие требования предъявляет СК к форме брачного договора? Назовите правовые последствия несоблюдения установленной формы брачного договора.

36. Раскройте содержание брачного договора. Допускается ли установление в нем прав и обязанностей супругов по взаимному содержанию?

37. Возможно ли действие предусмотренных брачным договором прав и обязанностей супругов в течение определенного срока?

38. Могут ли права и обязанности супругов, предусмотренные брачным договором, ставиться в зависимость от наступления или от ненаступления определенных условий?

39. В чем заключается ограничение свободы брачного договора? Назовите круг вопросов, исключенных из сферы регулирования брачным договором.

40. Допускается ли законом односторонний отказ от исполнения брачного договора?

41. Назовите основания и охарактеризуйте порядок изменения и расторжения брачного договора.

42. В какой форме должно быть совершено соглашение супругов об изменении или о расторжении брачного договора?

43. По каким основаниям может быть изменен или расторгнут брачный договор в судебном порядке по требованию одного из супругов?

44. С какого момента прекращается действие брачного договора?

45. При наличии каких оснований брачный договор может быть признан судом недействительным? Допускается ли признание брачного договора недействительным в части?

46. Дайте понятие личных и общих обязательств (долгов) супругов.

47. Каким имуществом отвечает супруг по личным долгам?

48. Назовите основания выдела доли супруга-должника из общего имущества супругов по требованию кредитора (кредиторов).

49. Каким имуществом отвечают супруги по общим обязательствам? Возможна ли солидарная ответственность супругов по общим обязательствам имуществом каждого из них?

50. В каких случаях по обязательствам одного из супругов может быть обращено взыскание на общее имущество супругов?

51. Расскажите об ответственности супругов за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми.

52. На какое имущество супругов обращается взыскание при возмещении ими вреда, причиненного их несовершеннолетними детьми?

53. В чем заключаются гарантии прав кредиторов при заключении, изменении или расторжении супругами брачного договора?

Рекомендуемая литература

Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995. С. 43, 51, 52, 61—63, 68.

Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 137—170.

Беспалов Ю. Причинитель вреда — несовершеннолетний // Российская юстиция. 1996. № 10. С. 19—21.

Блохина О. Ю. Правовое положение женщины в семье (некоторые проблемы) // Государство и право на рубеже веков. М., 2001. С. 19—25.

Гниденко Т. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. Б., Власов Ю. Н., Хазова О. А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. Вып. 5. С. 82—86, 119—131, 139—158.

Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М., 1998. С. 284—324.

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. *Е. А. Васильева*. М., 1993. Гл. 25. С. 520—524.

Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств: Сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодексы / Под ред. *В. К. Пучинского*, *М. И. Кулагина*. М., 1986. С. 159, 160, 191.

Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. 2-е изд. М., 2000. С. 529—541.

Качанова И. Как заключается брачный контракт // Закон. 1997. № 11. С. 40, 41.

Ковлер А. И. Антропология права: Учебник для вузов. М., 2002. С. 411—427.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. *И. М. Кузнецова*. 2-е изд. М., 2000. С. 115—164.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. *П. В. Крашенинникова* и *Л. И. Седугина*. 2-е изд. М., 2001. С. 94—122.

Кузнецова И. М. Комментарий к законодательству о регистрации актов гражданского состояния. М., 2002. С. 40—42.

Куницын А. Р. Образцы судебных документов (с комментариями законодательства и судебной практики) / Под ред. *О. Е. Кутафина*. М., 1997. С. 84—86, 88—91.

Ломакина М. В. Международная защита прав женщин // Московский журнал международного права. 1996. № 3. С. 37—45.

Максимович Л. Брачный договор // Закон. 1997. № 11. С. 35—39.

Максимович Л. Брачный контракт. М., 1997.

Масевич М. Г., Кузнецова И. М., Марышева Н. И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // Дело и право. 1996. № 1. С. 24—26.

Матвеев Г. К. Советское семейное право. М., 1985. С. 112—138.

Мертус Д. (в соавторстве с *Датт М.* и *Флауэрс Н.*) Права женщин — права человека. Пособие для занятий. М., 1996.

Мурадьян Э. М. Основные гражданско-правовые документы: образцы. М., 1997. С. 180—189.

Нечаева А. М. Брак, семья, закон. М., 1984. С. 20—57.

Нечаева А. М. Новый Семейный кодекс // Государство и право. 1996. № 6. С. 58, 59.

Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. 2-е изд. М., 2001. С. 118—138.

Папаян Р. А. Христианские корни современного права. М., 2002. С. 107—111.

Пчелинцева Л. М. Практикум по семейному праву. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 58—81.

Пчелинцева Л. М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 134—203.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Краткий учебный курс. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2002. С. 96—127.

Репин В. С. Настольная книга нотариуса (теория и практика). М., 1994. С. 96—99.

Рыжаков А. П. Образцы документов в обеспечение прав граждан. М., 2002. С. 179—195.

Седугин П. И. Федеральный закон «Об актах гражданского состояния»: Комментарий. М., 1998. С. 80—85.

Семейный кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Сост. *Л. М. Пчелинцева, С. В. Пчелинцев*. 2-е изд. М., 2000. С. 185—239.

Синайский В. И. Русское гражданское право. М., 2002. С. 498—507.

Скловский К. Права учредителя хозяйственного общества и режим супружеского имущества // *Хозяйство и право*. 2003. № 3. С. 50—54.

Слепакова А. В. Фактические брачные отношения и право собственности // *Законность*. 2001. № 10. С. 8—15.

Советское семейное право / Под ред. *В. А. Рясенцева*. М., 1982. С. 93—114.

Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. *И. В. Решетниковой*. М., 2002. С. 227—228, 274—278.

Стешенко Л. А., Шамба Т. М. Нотариат в Российской Федерации. М., 2002. С. 171—176.

Чефранова Е. А. Правовое регулирование имущественных отношений супругов // *Российская юстиция*. 1996. № 7. С. 35, 36.

Чефранова Е. А. Имущественные отношения в российской семье. М., 1997. С. 5—68.

Чефранова Е. А. Обеспечение неприкосновенности собственности при обращении взыскания на имущество супругов // *Государство и право*. 2003. № 1. С. 75—79.

Шахматов В. П. Законодательство о браке и семье (Практика применения, некоторые вопросы теории). Томск, 1981. С. 24—79.

Шелютто М. Л. Действие во времени отдельных норм семейного законодательства // *Проблемы современного гражданского права*. М., 2000. С. 343—346.

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 426—435.

Хазова О. А. Брак и развод в буржуазном семейном праве. Сравнительно-правовой анализ. М., 1988. С. 62—107.

Хазова О. А. Брачный договор: опыт стран Запада // *Дело и право*. 1995. № 9. С. 33—36.

Глава 5

Права и обязанности родителей и детей

§ 1. Установление происхождения детей. § 2. Права несовершеннолетних детей. § 3. Права и обязанности родителей. § 4. Споры, связанные с воспитанием детей. § 5. Лишение родительских прав и их восстановление. § 6. Ограничение родительских прав и его отмена.

§ 1. Установление происхождения детей

1.1. Основание возникновения прав и обязанностей родителей и детей. Рождение ребенка — важное событие в жизни мужчины и женщины, давших ребенку жизнь. *Происхождение детей от конкретных родителей* является основанием для возникновения правовых отношений между родителями и детьми (ст. 47 СК) независимо от того, состоят родители в браке или нет, проживают они совместно или раздельно. Под термином «происхождение детей» имеется в виду их кровное (биологическое) происхождение от определенных мужчины и женщины, зарегистрированное с соблюдением установленного порядка. Хотя, как отмечается в современной юридической литературе, широкое применение современных медицинских технологий позволяет рассматривать родительские отношения не только как биологические, но и как социальные (концепция социального отцовства и материнства), что находит свое подтверждение и в российском законодательстве (см., например, п. 4 ст. 51 СК)¹.

В соответствии со ст. 7 Конвенции о правах ребенка, принятой и открытой для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1989 г.², ребенок должен быть зарегистрирован сразу же после рождения, чем подтверждается его происхождение. Этот

¹ См.: Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 171.

² Вступила в силу 2 сентября 1990 г. Ратифицирована Верховным Советом СССР 13 июля 1990 г. Вступила в силу для СССР 15 сентября 1990 г. (ВВС СССР. 1990. № 45. Ст. 955).

принцип соблюдается и в Российской Федерации. Происхождение ребенка от определенных родителей становится юридическим фактом лишь при условии его удостоверения компетентным органом (ст. 47 СК). В свою очередь, именно установление происхождения ребенка создает объективные предпосылки для соблюдения прав ребенка и исполнения обязанностей родителями по его воспитанию.

Немаловажно, что и в последующем единственным основанием для возникновения взаимных прав и обязанностей родителей и детей может быть лишь происхождение ребенка, удостоверенное в установленном законом порядке.

1.2. Установление происхождения ребенка. Происхождение ребенка устанавливается в районных, городских (районных в городах) органах загса путем *государственной регистрации рождения ребенка*. Порядок государственной регистрации рождения ребенка определен Законом об актах гражданского состояния (ст. 14—23). Государственная регистрация рождения ребенка производится органом загса по месту рождения детей либо по месту жительства родителей или одного из них (ст. 15 Закона об актах гражданского состояния). По существующим правилам родители самостоятельно решают, в каком из названных органов загса им зарегистрировать рождение ребенка. Органом загса по месту постоянного жительства родителей (одного из них) или в ближайшем к фактическому месту рождения ребенка органе загса осуществляется и регистрация рождения детей, родившихся в экспедициях, на полярных станциях и в отдаленных местностях, где нет органов загса. В случае, если ребенок родился на судне, в самолете, в поезде или в другом транспортном средстве, государственная регистрация рождения производится органом загса по месту жительства родителей (одного из них) или любым органом загса, расположенным по маршруту следования транспортного средства. При этом местом рождения ребенка согласно ст. 15 Закона об актах гражданского состояния указывается место государственной регистрации рождения ребенка. Регистрация рождения детей граждан РФ, проживающих за границей, может быть произведена в соответствующем консульском учреждении РФ (ст. 5 Закона об актах гражданского состояния)¹.

¹ См. также п. 8 Положения о Консульском учреждении Российской Федерации, утвержденного Указом Президента РФ от 5 ноября 1998 г. № 1330 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5509).

Сведения о родителях ребенка указываются в книге записей рождений. На основании этой записи выдается свидетельство о рождении ребенка с указанием в нем данных о его родителях (ст. 22, 23 Закона об актах гражданского состояния). Только эти документы (запись о родителях, произведенная органом загса, и свидетельство о рождении ребенка) могут являться доказательством происхождения ребенка от конкретных лиц, что имеет важное значение на практике¹. В соответствии со ст. 22, 23 Закона об актах гражданского состояния при рождении близнецов на каждого из них составляется отдельная запись акта о рождении и выдается отдельное свидетельство о рождении. Происхождение детей, не удостоверенное в установленном законом порядке, не может служить основанием возникновения взаимных прав и обязанностей родителей и детей.

Следует иметь в виду, что закон устанавливает различные процедуры удостоверения происхождения детей от конкретных мужчины и женщины в зависимости от следующих основных обстоятельств:

- а) родители ребенка состоят в браке (п. 2 ст. 48 СК);
- б) родители ребенка не состоят в браке, но отец добровольно признал свое отцовство в отношении ребенка, рожденного вне брака (п. 3 ст. 48 СК);
- в) родители ребенка не состоят в браке и отец добровольно не признал свое отцовство в отношении ребенка, рожденного вне брака (ст. 49 СК).

СК предусматривается обязательность установления как отцовства, так и материнства.

Правовые отношения между ребенком и его матерью возникают в силу факта их кровного родства. Для удостоверения происхождения ребенка от матери (материнства) не имеет значения, рожден ею ребенок в браке или нет. Заявление в орган загса о регистрации рождения ребенка вправе подать как мать ребенка, рожденного в браке, так и мать ребенка, рожденного вне брака (одинокая мать). В соответствии с п. 1 ст. 48 СК *происхождение ребенка от матери (материнство)* устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рожде-

¹ См. п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов» (ВВС РФ. 1997. № 1).

ния ребенка вне медицинского учреждения — на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств. На практике удостоверение материнства производится органом загса, как правило, на основании документа, подтверждающего рождение ребенка конкретной женщиной. Это документ установленной формы о рождении (медицинское свидетельство), выданный медицинской организацией независимо от ее организационно-правовой формы, в которой проходили роды, или документ установленной формы о рождении, выданный медицинской организацией, врач которой оказывал медицинскую помощь при родах или в которую обратилась мать после родов. Документ о рождении может выдать лицо, занимающееся частной медицинской практикой (частнопрактикующий врач), если роды проходили вне медицинской организации (ст. 14 Закона об актах гражданского состояния). В документе о рождении наряду с данными о ребенке и датой рождения ребенка обязательно указываются фамилия, имя и отчество матери¹. При рождении близнецов на каждого из них должно быть представлено отдельное медицинское свидетельство о рождении.

Общий порядок установления материнства распространяется также на случаи рождения ребенка в результате искусственного оплодотворения женщины или имплантации эмбриона при условии предварительного письменного согласия супругов или одинокой женщины на производство такой операции (п. 4 ст. 51 СК, ст. 35 Основ законодательства об охране здоровья граждан).

Особый порядок ведения и выдачи медицинских документов о рождении может применяться лишь в ситуациях, когда женщины-усыновительницы в целях обеспечения тайны усыновления имитируют беременность и роды.

В случаях рождения ребенка вне медицинского учреждения без оказания матери медицинской помощи законом предусмотрены и иные основания записи о его матери, т. е. установления материнства. Речь идет о свидетельских показаниях. Материнство может быть подтверждено и зарегистрировано органом загса на основании *заявления лица, присутствовавшего при родах, о рождении ребенка*. Такое заявление

¹ См. п. 1 Формы медицинского свидетельства о рождении, утвержденной приказом Министерства здравоохранения РФ от 7 августа 1998 г. № 241 (БНА. 1998. № 28).

может быть сделано лицом, присутствовавшим во время родов, устно или в письменной форме работнику органа загса, производящему государственную регистрацию рождения¹. В случае, если лицо, присутствовавшее во время родов, не имеет возможности явиться в орган загса, его подпись заявления о рождении ребенка данной женщиной должна быть удостоверена организацией, в которой указанное лицо работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией или органом местного самоуправления по месту его жительства либо администрацией стационарной медицинской организации, в которой указанное лицо находится на излечении (п. 2, 3 ст. 14 Закона об актах гражданского состояния). Оформленное в установленном порядке заявление лица, присутствовавшего во время родов, может быть представлено в орган загса родителями (одним из них) ребенка или другим заявляющим о рождении ребенка лицом, а также может быть направлено в орган загса посредством почтовой связи, электрической связи либо иным способом.

Закон не исключает установления материнства и при представлении *иных доказательств*, перечень которых не приводится. Возможно и комплексное сочетание разных видов доказательств, включая свидетельские показания и документы, составленные вне лечебного учреждения. В частности, если ребенок родился во время нахождения матери на морском, речном или воздушном судне, а также в поезде, то капитан (командир судна, начальник пассажирского поезда) может составить акт о рождении ребенка².

Возможна ситуация, когда отсутствуют как документы установленной формы о рождении или другие документы, подтверждающие факт рождения ребенка, так и свидетельские показания о материнстве. В подобных случаях в соответствии с п. 4 ст. 14 Закона об актах гражданского состояния государственная регистрация рождения ребенка и соответственно удостоверение материнства производятся только на основании

¹ См.: Форма бланка письменного заявления о рождении, подтверждающего факт рождения ребенка вне медицинской организации и без оказания медицинской помощи (форма № 6). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

² См., напр., ст. 70 Кодекса торгового мореплавания РФ. Федеральный закон от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ (СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207); ст. 12 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ. Федеральный закон от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ (СЗ РФ. 2001. № 11. Ст. 1001).

решения суда об установлении факта рождения ребенка данной женщиной.

Не вызывает сомнения, что соблюдение порядка установления материнства имеет важное значение, поскольку возможные ошибки в записи матери при регистрации рождения ребенка (когда в качестве матери будет записана другая женщина), согласно ст. 52 СК, могут быть оспорены только в судебном порядке.

Порядок установления происхождения ребенка от данного отца зависит от семейного положения матери ребенка: состоит она в браке (замужем) или нет. Как известно, права и обязанности супругов возникают с момента государственной регистрации заключения брака в органе загса, что позволяет соответственно осуществлять защиту законных прав и интересов не только самих супругов, но и их детей. На факте государственной регистрации заключения брака супругов и основана презумпция (предположение) отцовства супруга матери ребенка. Поэтому при рождении ребенка от лиц, состоящих между собой в браке, отцом ребенка согласно п. 2 ст. 48 СК признается муж матери ребенка, если не доказано иное в судебном порядке. Отцовство супруга матери ребенка удостоверяется записью об их браке, в связи с чем представления каких-либо дополнительных доказательств отцовства ни со стороны матери ребенка, ни со стороны отца ребенка не требуется. Это правило продолжает действовать и при рождении ребенка в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания брака недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка. Отцом ребенка в перечисленных случаях признается бывший супруг (супруг) матери ребенка (п. 2 ст. 48 СК).

Итак, единственным условием признания отцовства лица, состоящего в браке, при рождении ребенка его женой является запись о *браке*. Поэтому орган загса вносит сведения об отце ребенка в запись акта о рождении ребенка на основании свидетельства о браке родителей ребенка. В том случае, если брак между родителями ребенка расторгнут, признан судом недействительным или если супруг матери ребенка умер, но соответственно со дня расторжения брака, признания его недействительным или со дня смерти супруга до дня рождения ребенка прошло не более трехсот дней, сведения об отце ребенка в запись акта о его рождении вносятся на основании свидетельства о браке родителей или иного документа, подтверждающего факт государственной регистрации заключения бра-

ка, а также документа, подтверждающего факт и время прекращения брака (п. 1, 2 ст. 17 Закона об актах гражданского состояния). Естественно, что при регистрации отцовства лица, кроме заявления родителей (одного из них) о рождении ребенка в устной или письменной форме, необходимо предъявить медицинское свидетельство о рождении ребенка или документы, его заменяющие, а также документы, удостоверяющие личность обоих родителей (одного из них)¹. Если заявление о регистрации рождения ребенка было сделано не родителями, а иными лицами, требуется представление документов, удостоверяющих личность заявителей и подтверждающих их полномочия.

Закон не предусматривает каких-либо особых условий для установления материнства и отцовства в тех случаях, когда родители или один из них не достигли восемнадцатилетнего возраста. Поэтому рождение ребенка в такой ситуации регистрируется, и материнство, а также отцовство лиц устанавливается в обычном порядке. При этом согласия родителей (лиц, их заменяющих) несовершеннолетнего отца или матери на регистрацию рождения ребенка не требуется.

1.3. Добровольное установление отцовства. При рождении ребенка матерью, не состоящей в браке, отцовство может быть установлено путем *подачи в орган загса отцом и матерью ребенка совместного заявления* (п. 3 ст. 48 СК). При таком пути установления отцовства мужчина (отец ребенка) выражает волю, направленную на признание ребенка родившимся от него, т. е. своим сыном (дочерью), а мать ребенка дает согласие на признание его отцовства. Добровольное установление отцовства — это юридический акт отца ребенка, не состоящего в браке с его матерью. Он направлен на возникновение правоотношений между отцом и ребенком. Как всякий юридический акт, установление отцовства предполагает наличие у субъекта, его совершающего, соответствующего уровня сознания и воли. Отсюда следует, что лицо, признанное судом недееспособным вследствие психического расстройства, не может добровольно признать свое отцовство. Не допускается установление отцовства и по заявлению опекуна лица, признанного недееспособным, так как признание отцовства — это волеизъявление

¹ См.: Форма бланка заявления родителей о рождении ребенка (форма № 1). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

личного характера. Запрет на добровольное признание отцовства со стороны недееспособных лиц не распространяется на несовершеннолетних граждан и граждан, ограниченных судом в дееспособности. В п. 3 ст. 62 СК прямо предусмотрено право несовершеннолетнего родителя признавать свое отцовство. Ограничение же дееспособности гражданина затрагивает только сферу его имущественных прав, но не его права в сфере личных неимущественных отношений, в том числе семейных.

Порядок и основные правила добровольного установления отцовства определены Законом об актах гражданского состояния (ст. 48—53). В соответствии со ст. 49 Закона об актах гражданского состояния совместное заявление отца и матери ребенка, не состоящих между собой в браке на момент рождения ребенка, о регистрации установления отцовства подается в орган загса по месту жительства одного из родителей ребенка либо по месту государственной регистрации рождения ребенка. В случае, если отец или мать ребенка, не состоящие в браке между собой на момент рождения ребенка, не имеют возможности лично подать совместное заявление об установлении отцовства ребенка, их волеизъявление может быть оформлено отдельными заявлениями об установлении отцовства. Как установлено п. 5 ст. 50 Закона об актах гражданского состояния, подпись лица, не имеющего возможности присутствовать при подаче такого заявления, должна быть нотариально удостоверена. Совместное заявление отца и матери об установлении отцовства может быть подано как при государственной регистрации рождения ребенка, так и после государственной регистрации рождения ребенка. В совместном заявлении об установлении отцовства подтверждается *признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка, и согласие матери на установление отцовства*. При установлении отцовства после государственной регистрации рождения ребенка одновременно с совместным заявлением об установлении отцовства представляется свидетельство о рождении ребенка. В совместном заявлении отца и матери ребенка об установлении отцовства указываются следующие сведения: фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию заявителя), место жительства лица, признающего себя отцом ребенка; фамилия, имя, отчество, пол, дата и место рождения ребенка, а также реквизиты записи акта о его рождении (при установлении отцовства после

государственной регистрации рождения ребенка); фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию заявителя), место жительства матери ребенка; реквизиты записи акта о заключении брака (в случае вступления матери ребенка в брак с его отцом после рождения ребенка); фамилия, имя, отчество ребенка после установления отцовства; реквизиты документов, удостоверяющих личности отца и матери ребенка (п. 4 ст. 50 Закона об актах гражданского состояния)¹.

СК предусматривает возможность *предварительной подачи не состоящими в браке родителями будущего ребенка совместного заявления в орган загса по месту их жительства об установлении отцовства во время беременности матери* (п. 3 ст. 48 СК). Для подачи такого заявления требуется:

а) наличие обстоятельств, дающих основания предполагать, что подача заявления об установлении отцовства после рождения ребенка может оказаться невозможной или затруднительной (тяжелая болезнь одного из родителей, предстоящие длительная командировка или экспедиция, переезд на постоянное жительство в другую местность и т. д.);

б) подтверждение факта беременности медицинской справкой, выданной медицинской организацией или частнопрактикующим врачом.

В заявлении об установлении отцовства, поданном до рождения ребенка, подтверждается соглашение родителей будущего ребенка на присвоение ему фамилии отца или матери и имени (в зависимости от пола рожденного ребенка). Такое заявление регистрируется органом загса в журнале учета заявлений и хранится на общих основаниях. Однако оно может быть реализовано только после рождения ребенка. Для установления отцовства повторной подачи родителями еще одного заявления после рождения ребенка уже не требуется. Регистрация установления отцовства производится органом загса одновременно с регистрацией рождения ребенка. Разумеется, это станет возможным, если поданное предварительно заявление об установлении отцовства не будет впоследствии отозвано родителями либо одним из них. Отозванное заявление остается в

¹ См.: Форма бланка совместного заявления отца и матери ребенка, не состоящих в браке между собой, об установлении отцовства (форма № 12). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

оргane загса, и на нем делается отметка «заявление считать недействительным».

Если в связи с переменной места жительства матери или отца ребенка регистрация рождения и установления отцовства производится в другом органе загса, то по его запросу орган загса, хранивший предварительно поданное заявление, пересылает его по назначению.

СК допускает также *установление отцовства по индивидуальному заявлению отца, не состоящего в браке с матерью ребенка на момент рождения ребенка*, но только при соблюдении определенных условий (п. 3 ст. 48 СК). Во-первых, такое возможно в строго определенных законом случаях, а именно: смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления ее местонахождения или лишения ее родительских прав. Причем указанные обстоятельства должны быть подтверждены путем приложения к письменному заявлению в орган загса лица, признающего себя отцом ребенка, соответствующих документов: свидетельства о смерти матери, решения суда о признании матери недееспособной или о лишении ее родительских прав либо решение суда о признании матери безвестно отсутствующей или документ, выданный органом внутренних дел по последнему известному месту жительства матери, подтверждающий невозможность установления ее места пребывания (ст. 51 Закона об актах гражданского состояния). Во-вторых, на установление отцовства в отношении ребенка, не достигшего совершеннолетия, в вышеперечисленных случаях необходимо согласие органа опеки и попечительства, что является дополнительной гарантией защиты прав и интересов ребенка. Согласие органа опеки и попечительства на установление отцовства выражается в соответствующем документе, который представляется отцом в орган загса при подаче заявления об установлении отцовства. Если же согласие органа опеки и попечительства не получено, то решение об установлении отцовства по заявлению отца ребенка может быть принято судом¹.

В заявлении об установлении отцовства подтверждается признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка, и наличие обстоятельств, необходимых для установления отцовства по заявлению только отца ребенка. Кроме того,

¹ См. п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

в заявлении об установлении отцовства должны содержаться также следующие сведения: фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию заявителя), место жительства лица, признающего себя отцом ребенка; фамилия, имя, отчество, пол, дата и место рождения ребенка, реквизиты записи акта о его рождении; сведения о документе, подтверждающем смерть матери, признание ее недееспособной, невозможность установления места ее пребывания или лишение матери родительских прав; фамилия, имя, отчество ребенка после установления отцовства; реквизиты документа, удостоверяющего личность отца (п. 2 ст. 51 Закона об актах гражданского состояния)¹.

В соответствии с п. 4 ст. 48 СК *мужчина вправе признать себя отцом своего совершеннолетнего ребенка*. Однако закон устанавливает для такой ситуации определенное требование, в соответствии с которым установление отцовства в отношении лица, достигшего 18 лет (совершеннолетия), допускается только с его согласия. Если это лицо признано недееспособным, на установление отцовства требуется согласие его опекуна или органа опеки и попечительства. Согласие совершеннолетнего ребенка на установление отцовства дается в письменной форме и может быть выражено в отдельном заявлении или в его подписи под совместным заявлением отца и матери (заявлением отца) (ст. 52 Закона об актах гражданского состояния)². Требование о необходимости получить согласие совершеннолетнего ребенка на добровольное признание отцовства действует и при установлении отцовства в судебном порядке³.

Таким образом, установление отцовства в отношении совершеннолетнего ребенка зависит от волеизъявления не только отца, но и самого ребенка. В этой связи не исключено, что даже при отсутствии сомнений в отцовстве лица совершеннолетние сын (дочь) вправе не согласиться с установлением отцовства. Каких-либо мотивов для обоснования принятия им (ею) подобного решения не требуется, хотя иногда дача согласия на

¹ См.: Форма бланка заявления отца ребенка, не состоящего в браке с матерью ребенка, об установлении отцовства (форма № 13). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

² См.: Формы бланков заявлений об установлении отцовства (формы № 12, 13). Утверждены постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

³ См. п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

признание отцовства может повлечь нежелательные для ребенка последствия, в том числе и материального характера. В качестве примера можно привести ситуацию, когда на протяжении многих лет отец не оказывал ребенку материальной помощи и моральной поддержки, а его заявление вызвано стремлением в будущем добиться взыскания алиментов на свое содержание.

Государственная регистрация установления отцовства (добровольного признания отцовства) производится органом загса по месту жительства отца или матери ребенка, не состоящих между собой в браке на момент рождения ребенка, либо по месту государственной регистрации рождения ребенка, а в случаях, когда отцовство лица устанавливалось в судебном порядке, органом загса по месту вынесения судом решения об установлении отцовства. При государственной регистрации установления отцовства органом загса составляется запись акта об установлении отцовства. На основании записи об установлении отцовства в запись акта о рождении ребенка вносятся сведения о его отце. Орган загса, кроме того, обязан сообщить в трехдневный срок со дня государственной регистрации установления отцовства органу социальной защиты населения по месту жительства матери ребенка о внесении исправлений и дополнений в запись акта о рождении ребенка в связи с установлением отцовства. По просьбе родителей орган загса выдает им (одному из них) свидетельство об установлении отцовства (ст. 49, 55—57 Закона об актах гражданского состояния).

Руководитель органа загса имеет право отказать в государственной регистрации установления отцовства при наличии сведений об отце в записи акта о рождении ребенка, если только эта запись не была составлена по указанию матери ребенка, не состоящей в браке.

При отсутствии добровольного признания отцовства СК (ст. 49) предусматривает судебный порядок установления отцовства лица, не состоящего в браке с матерью ребенка. Кроме того, в судебном порядке устанавливается отцовство по заявлению лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае, когда мать умерла, признана недееспособной, невозможно установить место ее нахождения либо она лишена родительских прав, если орган опеки и попечительства не дал согласия на установление отцовства этого лица в органе загса только на основании его заявления.

1.4. Установление отцовства в судебном порядке. Установление отцовства влечет необходимость несения отцом определенных законом обязанностей, возникающих в связи с рождением ребенка. Поэтому далеко не все лица при рождении ребенка у не состоящей с ними в браке женщины добровольно признают свое фактическое отцовство, уклоняясь от его «оформления» путем подачи соответствующего заявления в орган загса. Это нередко приводит к установлению происхождения ребенка от конкретного мужчины (отцовства) в судебном порядке по требованию заинтересованных лиц.

К необходимым условиям установления отцовства лица в судебном порядке закон (ст. 49 СК) относит следующие обстоятельства:

- а) отсутствие зарегистрированного брака между родителями ребенка;
- б) отсутствие совместного заявления родителей или отца ребенка в орган загса об установлении отцовства;
- в) отсутствие согласия органа опеки и попечительства на установление отцовства по заявлению отца ребенка в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав.

Установление отцовства в судебном порядке чаще всего происходит по иску матери ребенка. Несовершеннолетняя мать ребенка вправе самостоятельно обратиться в суд с иском об установлении отцовства с четырнадцатилетнего возраста (п. 3 ст. 62 СК). Статьей 49 СК предусмотрена возможность подачи заявления в суд об установлении отцовства и отцом ребенка. Такое может быть в случаях, если мать ребенка:

- а) отказалась подать совместное с отцом ребенка заявление в орган загса об установлении отцовства;
- б) если мать умерла, признана недееспособной, невозможно установить место ее нахождения либо она лишена родительских прав, а орган опеки и попечительства не дал согласия на установление отцовства в органе загса только на основании заявления отца ребенка (п. 3 ст. 48 СК).

К числу лиц, имеющих право обратиться в суд с иском о установлении отцовства конкретного лица, относится также опекун (попечитель) ребенка. Исковое заявление может быть подано и лицами, на иждивении которых находится ребенок, при этом они не являются его опекунами (попечителями). На практике ими чаще всего являются близ-

кие родственники ребенка (бабушка, дедушка, тетя, дядя и т. д.), хотя не исключено нахождение ребенка на иждивении и у совершенно посторонних для него лиц. Обратиться в суд с требованием об установлении отцовства вправе и сам ребенок по достижении им совершеннолетия (ст. 49 СК).

Учитывая, что законом не установлен срок исковой давности по делам данной категории, отцовство лица может быть установлено судом в любое время после рождения ребенка. Однако необходимо иметь в виду, что в силу п. 4 ст. 48 СК установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста восемнадцати лет, допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным — с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства.

Дела об установлении отцовства рассматриваются судами в порядке искового производства. Естественно, что чаще всего иск предъявляется к предполагаемому отцу ребенка, в том числе к несовершеннолетнему или недееспособному (его интересы в суде будет представлять опекун), за исключением весьма редко встречающихся в судебной практике случаев, когда иск подан им самим вследствие отказа матери подать в орган загса совместное заявление об установлении отцовства. Одновременно с иском об установлении отцовства может быть предъявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетнего ребенка. С иском об установлении отцовства и взыскании алиментов на несовершеннолетнего ребенка истец вправе по своему выбору обратиться в суд по месту жительства ответчика или в суд по своему месту жительства (ч. 3 ст. 29 ГПК). В случаях если место пребывания лица, к которому предъявлен иск об установлении отцовства и взыскании алиментов, неизвестно, судом в соответствии со ст. 120 ГПК объявляется его розыск.

Судебные споры об установлении отцовства относятся к категории достаточно сложных дел. Как правило, они продолжительны по срокам рассмотрения и морально тяжелы для всех участвующих в них лиц.

Запись об отце ребенка, произведенная органом загса, является доказательством происхождения ребенка от указанного в ней лица. Поэтому при рассмотрении иска об установлении отцовства в отношении ребенка, отцом которого уже значится конкретное лицо (п. 1, 2 ст. 51 СК), оно должно быть обязательно привлечено судом к участию в деле, так как в случае удовлетворения заявленных требований прежние све-

дения об отце должны быть исключены (аннулированы) из актовой записи о рождении ребенка¹.

Если при рассмотрении дела об установлении отцовства ответчик выразил согласие подать заявление об установлении отцовства в орган загса, суд должен выяснить, не означает ли это признание ответчиком своего отцовства, и обсудить вопрос о возможности признания ответчиком иска и вынесения решения об удовлетворении заявленных требований (ч. 1 ст. 39, ч. 3 ст. 173 ГПК)², а утверждать мировые соглашения по данной категории дел суды не могут.

Вопрос об *основаниях установления отцовства в судебном порядке* заслуживает особого внимания. Ранее действовавшим законодательством (ч. 2 ст. 48 КоБС) предусматривалось, что при установлении отцовства суд принимает во внимание только следующие обстоятельства: а) совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка, или б) совместное воспитание либо содержание ими ребенка, или в) доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства. Для установления судом отцовства достаточно было наличия одного из указанных обстоятельств. С принятием СК суд не связан подобными формальными ограничениями при решении вопроса об установлении отцовства. Теперь в каждом конкретном случае решение по исковому заявлению об установлении отцовства будет приниматься судом *с учетом любых доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от конкретного лица* (ст. 49 СК). Таким образом, суд должен установить один-единственный факт — действительное происхождение ребенка.

В связи с существенным отличием предусмотренных действующим законодательством оснований для установления отцовства от тех, что предусматривались в ст. 48 КоБС, и положениями п. 1 ст. 168 и п. 1 ст. 169 СК о применении норм СК к семейным отношениям, возникшим после введения его в действие, следует иметь в виду, что суд, решая вопрос о том, какой нормой следует руководствоваться при рассмотрении дела об установлении отцовства — ст. 49 СК или ст. 48 КоБС, должен исходить из даты рождения ребенка. Так, в отношении детей, родившихся после введения в действие СК (т. е. 1 мар-

¹ См. п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

² См. п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

та 1996 г. и позднее этой даты), суд должен принимать во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. В отношении же детей, родившихся до введения СК в действие (т. е. в период с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г.), суд, решая вопрос об отцовстве, должен руководствоваться ч. 2 ст. 48 КоБС, принимая во внимание совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка, или совместное воспитание либо содержание ими ребенка, или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства². Поэтому ч. 2 ст. 48 КоБС будет применяться в судебной практике и впредь.

Вместе с тем рассмотренное правило о применении законодательства по основаниям установления отцовства следует применять на практике гибко, поскольку в силу ч. 2 ст. 362 ГПК формальные мотивы, связанные с необходимостью применения судом ст. 48 КоБС или ст. 49 СК (в зависимости от даты рождения ребенка), не могут повлечь отмену судебного решения об установлении отцовства, если оно правильно по существу, т. е. получены достоверные доказательства происхождения ребенка от конкретного лица. Характерным примером является следующее определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ³.

Мозговая обратилась в суд с иском к Сербину об установлении отцовства в отношении сына и взыскании алиментов, ссылаясь на следующие обстоятельства. В период с января до начала сентября 1993 г. она проживала с Сербиным единой семьей, вела с ним общее хозяйство, он заботился о ней и намерен был зарегистрировать брак после оформления развода с женой. 21 апреля 1994 г. от Сербина у нее родился сын. Однако после рождения ребенка Сербин ее оставил и отказался признать себя отцом.

Решением Советского районного суда г. Ростова-на-Дону (оставленным без изменения судебной коллегией Ростовского областного суда) иск удовлетворен.

Президиум Ростовского областного суда судебные постановления отменил, считая, что нормы материального права применены неправильно, и дело направил на новое рассмотрение. Заместитель Председателя Верховного Суда РФ в протесте поставил вопрос об отмене постановления надзорной инстанции. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 12 мая 1997 г. протест удовлетворила по следующим основаниям.

¹ Дата введения в действие Основ законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье от 27 июня 1968 г. (ВВС СССР. 1968. № 27. Ст. 241).

² См. п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

³ ВВС РФ. 1997. № 10. С. 4.

В силу п. 1 ст. 330 ГПК РСФСР основанием к отмене решения, определения, постановления суда является неправильное применение или толкование норм материального права. Отменяя судебные постановления по делу, президиум областного суда указал на неправильное применение ст. 49 СК, введенного в действие с 1 марта 1996 г., приведя такие доводы.

Поскольку у Мозговой родился ребенок 21 апреля 1994 г., в отношении возникшего спора об отцовстве ребенка, по мнению президиума областного суда, подлежали применению нормы материального права, действовавшие на момент рождения ребенка. СК введен в действие с 1 марта 1996 г. (ч. 1 ст. 168 СК), и его нормы в силу ч. 1 ст. 169 СК РФ применяются к семейным отношениям, возникшим после введения его в действие. Президиум областного суда сослался также на разъяснение, данное Пленумом Верховного Суда РФ в п. 2 постановления от 25 октября 1996 г. «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов», о том, что, поскольку обстоятельства для установления отцовства в судебном порядке, предусмотренные ст. 49 СК, существенно отличаются от тех, которые предусматривались ст. 48 КоБС, при рассмотрении дел этой категории суд должен исходить из даты рождения ребенка.

Президиум правильно указал на допущенную судами первой и кассационной инстанций ошибку при ссылке на норму материального права. Однако неправильная ссылка в решении и кассационном определении на ст. 49 СК по данному делу не могла служить основанием к пересмотру судебных постановлений.

Согласно ч. 2 ст. 48 КоБС при установлении отцовства суд принимает во внимание совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка или совместное воспитание либо содержание ими ребенка, или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства.

Как видно из материалов дела и содержания решения, районный суд правильно определил обстоятельства, которые в соответствии со ст. 48 КоБС имеют юридическое значение для разрешения спора об отцовстве. Истица представила суду такие доказательства.

При вынесении решения районный суд сослался на показания свидетелей Полигримовой и других, которые подтвердили обстоятельства совместного проживания сторон, посещения Сербиным Мозговой в родильном доме, его внимательного и заботливого отношения к ней до рождения ребенка, а также дал оценку и показаниям свидетелей со стороны ответчика о его нормальных взаимоотношениях с женой. Суд принял во внимание и тот факт, что Сербии отказался от прохождения биологической экспертизы крови.

В соответствии со ст. 56 ГПК РСФСР суд всесторонне и полно дал оценку представленным сторонами доказательствам в их совокупности и постановил обоснованное решение об удовлетворении иска. Основанием к пересмотру дела послужили формальные мотивы, которые в силу ч. 2 ст. 306 ГПК РСФСР¹ не могли повлечь отмены по существу правильного решения.

¹ Аналогичная норма содержится в ч. 2 ст. 362 ГПК.

Совместное проживание и ведение общего хозяйства ответчиком с матерью ребенка до его рождения как основание установления отцовства по ч. 2 ст. 48 КоБС в отношении детей, родившихся до введения в действие СК, может подтверждаться наличием обстоятельств, характерных для семейных отношений: проживание матери и предполагаемого отца ребенка в одном жилом помещении, совместное питание, взаимная забота друг о друге, приобретение имущества для совместного пользования и т. п. При ведении общего хозяйства затраты средств и труда обоих или одного из совместно проживающих лиц направлены на удовлетворение общих семейно-бытовых потребностей (приготовление пищи, стирка, уборка, закупка продуктов питания и предметов первой необходимости). Таким образом, речь идет о наличии устойчивых, фактических семейных отношений между матерью ребенка и ответчиком. Закон не требует, чтобы их совместное проживание и ведение общего хозяйства продолжались до самого рождения ребенка, не установлена законом и длительность подобных отношений. Прекращение таких отношений сторон до рождения ребенка само по себе не может служить основанием для отказа в удовлетворении иска об установлении отцовства, за исключением случаев, когда они были прекращены до начала беременности матери. Отсюда следует, что главным здесь является установление факта семейных отношений на протяжении какого-то времени между матерью ребенка и ответчиком от момента зачатия ребенка до рождения ребенка. Не исключено также, что отцовство по данному основанию может быть установлено в случаях, когда мужчина и женщина не проживали совместно по объективным причинам (отсутствие собственного жилья, проживание в разных общежитиях), но фактически семья сложилась и они вели общее хозяйство в специфических условиях и формах. Так, если будет доказано, что ответчик регулярно приходил к истице, ночевал у нее (или наоборот), они вместе питались, приобретали вещи для совместного пользования, ответчик высказывал намерение «узаконить» фактически сложившиеся семейные отношения и т. п., — суд вправе сделать вывод о наличии оснований для установления отцовства. Что же касается фактов взаимных посещений сторонами друг друга в целях проведения досуга (просмотр видеофильмов, компьютерные игры и т. п.), совместного питания (но не за счет общих средств, а на долевых началах), или случаев интимной

близости истицы и ответчика, то они не могут являться основанием установления отцовства, так как не свидетельствуют о их совместном проживании и ведении общего хозяйства в том смысле, который вкладывает в это понятие закон.

Совместное проживание и ведение общего хозяйства ответчиком с матерью ребенка до его рождения может быть подтверждено как свидетельскими показаниями, так и другими доказательствами.

Другим основанием установления отцовства, которое предусматривается ч. 2 ст. 48 КоБС, является участие предполагаемого отца в воспитании либо содержании ребенка. Закон не требует, чтобы одновременно имели место и воспитание ребенка, и содержание ребенка. Суду достаточно установить хотя бы одно из этих обстоятельств, хотя зачастую предполагаемый отец ребенка одновременно может участвовать в расходах по содержанию ребенка и проявлять заботу и внимание к ребенку, т. е. воспитывать.

Совместное воспитание ребенка имеет место, когда ребенок проживает с матерью и ответчиком (т. е. предполагаемым отцом) или ответчик общается с ребенком, проявляет о нем родительскую заботу и внимание (совместный отдых, игры; ответчик приводит или забирает ребенка из детского сада, встречает его при возвращении из школы, организует ребенку летний отдых и другие подобные факты). Под совместным содержанием ребенка матерью и ответчиком следует понимать нахождение ребенка на их иждивении или оказание ответчиком систематической помощи в содержании ребенка, независимо от размера этой помощи. Материальная помощь ответчика должна быть постоянной, а не носить эпизодический или единичный характер. Возможно и ее оказание родственниками предполагаемого отца (бабушкой, дедушкой ребенка и т. д.), если сам отец не имеет такой возможности по каким-либо причинам (безработный, болезнь, нахождение за рубежом, призыв на военную службу и т. д.). Содержание ответчиком ребенка может быть подтверждено как письменными доказательствами (квитанции о переводе денег, справки и счета об оплате товаров и услуг и т. п.), так и иными доказательствами, включая свидетельские показания.

Третьим основанием установления отцовства по ч. 2 ст. 48 КоБС являются доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком своего отцовства. Если совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка

и предполагаемым отцом, а также воспитание либо содержание ими ребенка объективно свидетельствуют о предполагаемом отцовстве лица, то в данном случае речь идет о субъективном, личном отношении лица к своему отцовству. К доказательствам признания отцовства могут относиться письма ответчика, его анкеты, заявления и другие фактические данные. Такое признание могло быть выражено им как в период беременности матери, так и после рождения ребенка. Признание предполагаемым отцом своего отцовства может подтверждаться также показаниями свидетелей (родственников, друзей, знакомых), вещественными доказательствами (например, фотографией с надписью «на память дочери или сыну»). Решая вопрос о допустимости доказательств, суд будет учитывать — прямо или косвенно они свидетельствуют о признании лицом своего отцовства.

Сами по себе рассмотренные обстоятельства (совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка, или совместное воспитание либо содержание ими ребенка, или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства) не всегда могут послужить основанием для безусловного и бесспорного вывода об отцовстве лица. Судом должны быть приняты во внимание и обязательно проверены те или иные доводы ответчика, опровергающие сведения о его отцовстве (неспособность к оплодотворению по состоянию здоровья, отсутствие ответчика в месте совместного проживания с матерью ребенка на момент зачатия ребенка и т. п.). Поэтому, если в процессе рассмотрения спора об установлении отцовства подтверждается одно из оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 48 КоБС, но ответчик не признает себя отцом ребенка, суд для выяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, может назначить судебно-медицинскую экспертизу (с целью определения времени зачатия ребенка; установления того, способен ли ответчик иметь детей, если он ссылается на неспособность к деторождению; с целью исключения отцовства ответчика по признакам крови матери, ребенка и ответчика). Данные экспертизы могут быть использованы судом с целью исключения отцовства ответчика.

Рассмотренные основания установления отцовства в судебном порядке применяются в отношении детей, родившихся до 1 марта 1996 г., но они могут быть приняты во внимание судом и при установлении отцовства в отношении детей, родившихся после 1 марта 1996 г. Однако эти основания уже не будут

иметь обязательного характера для суда по сравнению с иными доказательствами, т. е. они не могут быть признаны обстоятельствами, с достоверностью подтверждающими отцовство лица.

При установлении отцовства в отношении детей, родившихся после 1 марта 1996 г., суд принимает во внимание любые доказательства (фактические данные), достоверно подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Эти доказательства должны быть установлены с использованием средств доказывания, перечисленных в ст. 55 ГПК, — объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные доказательства, аудио- и видеозаписи, вещественные доказательства, заключения экспертов. Например, к доказательствам отцовства конкретного лица могут быть отнесены различные документы (письма ответчика, заявления по месту работы об оказании материальной помощи), устные заявления ответчика, соответствующее поведение ответчика во время беременности матери и после рождения ребенка (забота о матери, посещение ее в родильном доме, встреча матери с новорожденным, поздравления с новорожденным, подбор имени ребенка и т. п.). Они могут прямо или косвенно свидетельствовать о том, что отцом ребенка является ответчик. В основу решения суда могут быть положены и иные доказательства. Причем ни одно из них не может иметь приоритетного характера и должно рассматриваться лишь в совокупности с другими доказательствами, подтверждающими или опровергающими представленные лицами, участвующими в деле, данные.

Не имеет существенного значения, к какому периоду времени относятся добытые судом доказательства отцовства предполагаемого отца. Они могли быть зафиксированы как во время беременности матери (например, высказанное ответчиком желание иметь ребенка в результате факта интимной связи с женщиной, забота о матери будущего ребенка и др.), так и после рождения ребенка.

В необходимых случаях для разъяснения возникающих вопросов, связанных с происхождением ребенка, судом с учетом мнения сторон и обстоятельств дела (например, требующих специальных познаний в области медицины или биологии), может быть назначена экспертиза. Это возможно как при подготовке дела об установлении отцовства к судебному разбирательству, так и в ходе рассмотрения дела.

В этой связи следует отметить значение судебно-биологической экспертизы крови ребенка, ответчика и матери. Если ранее такая экспертиза могла лишь исключить отцовство ответчика, но не подтвердить его, то сейчас экспертиза крови, проведенная методом «геномной или генетической дактилоскопии», позволяет с очень высокой степенью вероятности установить — является ли ответчик биологическим отцом ребенка. Вместе с тем заключение экспертизы по вопросу о происхождении ребенка, в том числе проведенной методом «генетической дактилоскопии», в силу ч. 3 ст. 86 ГПК является лишь одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку в соответствии с ч. 2 ст. 67 ГПК никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы¹. Тем не менее генетическая дактилоскопическая экспертиза в настоящее время является единственной экспертизой, дающей ответ на вопрос, является мужчина отцом данного ребенка или нет, причем практически со стопроцентной вероятностью. Однако она проводится не по всем делам, связанным с установлением отцовства, так как не во всех регионах РФ имеются для этого технические возможности, а кроме того, она достаточно дорогая. Иногда в такой экспертизе и нет необходимости, так как те обстоятельства, на которые ссылается ответчик, могут быть подтверждены другими доказательствами (например, его неспособность к зачатию ребенка — медицинской экспертизой). В ряде случаев (ребенок, в отношении которого устанавливается отцовство, родился в период с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г.) заключение генетической экспертизы не будет иметь юридического значения при отсутствии других предусмотренных законом (ч. 2 ст. 48 КоБС) доказательств. Таким образом, назначение судом генетической экспертизы должно быть основано как на требованиях закона, так и вытекать из обстоятельств конкретного дела, когда разрешить те или иные вопросы, связанные с происхождением ребенка, с помощью иных доказательств не удалось и ответчик настаивает именно на такой экспертизе. Что же касается случаев неявки стороны на экспертизу по делам об установлении отцовства, когда без этой стороны экспертизу провести невозможно, либо непредставления экспертам необходимых предметов исследо-

¹ См. п. 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

вания, то сами по себе они не являются безусловным основанием для признания судом установленным или опровергнутым факта, для выяснения которого экспертиза была назначена. Вопрос об этом разрешается судом в каждом конкретном случае в зависимости от того, какая сторона и по каким причинам уклоняется от экспертизы или не представила экспертам необходимые предметы исследования, а также какое значение для нее имеет заключение экспертизы, исходя из имеющихся в деле доказательств в их совокупности. С учетом указанных обстоятельств суд вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым (ч. 3 ст. 79 ГПК)¹.

Следует учитывать, что суд вправе в порядке особого производства (ст. 264—268 ГПК) установить факт отцовства лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае смерти этого лица. Такой факт может быть установлен в отношении детей, родившихся 1 марта 1996 г. и позднее, при наличии доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от данного лица (ст. 49 СК), а в отношении детей, родившихся в период с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г., — при наличии доказательств, подтверждающих хотя бы одно из обстоятельств, перечисленных в ст. 48 КоБС².

Решение суда об установлении отцовства или об отказе в установлении отцовства должно основываться на всесторонне проверенных данных, подтверждающих или опровергающих заявленные требования истца. В зависимости от конкретных обстоятельств дела судом могут быть как приняты во внимание, так и отклонены любые представленные сторонами доказательства, но при этом ни одно из них не может иметь приоритетного характера по отношению к другим доказательствам.

В резолютивной части решения суда, удовлетворяющего требования об установлении отцовства, должны содержаться сведения, необходимые для регистрации акта об установлении отцовства в органах записи актов гражданского состояния (фамилия, имя, отчество отца; число, месяц, год и место его рождения; национальность; место постоянного жительства и работы). Если истцом было предъявлено также требование о взыскании алиментов на ребенка, то алименты присуждаются со дня предъявления иска (п. 2 ст. 107 СК). Взыскание алиментов

¹ См. п. 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

² См. п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

за прошлое время в данном случае исключается, поскольку до удовлетворения иска об установлении отцовства ответчик не был обязан уплачивать алименты, так как его отцовство не было удостоверено в установленном порядке. А следовательно, отсутствовали правовые отношения между ним и ребенком.

Государственная регистрация установления отцовства на основании решения суда об установлении отцовства производится по заявлению¹ матери или отца ребенка, опекуна (попечителя) ребенка, лица, на иждивении которого находится ребенок, либо самого ребенка, достигшего совершеннолетия (ст. 54 Закона об актах гражданского состояния). Указанные лица могут в письменной форме уполномочить сделать такое заявление и других лиц.

В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с его матерью и по каким-либо причинам не подавало заявление в орган загса о добровольном признании отцовства, суд в соответствии со ст. 50 СК вправе установить факт признания им отцовства. Факт признания отцовства устанавливается судом по правилам особого производства (ст. 264—268 ГПК). При этом судом могут быть приняты во внимание любые доказательства, достоверно подтверждающие факт признания лицом своего отцовства, выраженные в устной или письменной форме, включая свидетельские показания. Однако необходимо иметь в виду, что факт признания отцовства может быть установлен судом только при условии, что не возникает спора о праве. Если же такой спор возникает (например, по поводу наследственного имущества), заявление об установлении факта признания отцовства оставляется судьей без рассмотрения и заинтересованным лицам разъясняется их право разрешить спор в порядке искового производства (ч. 3 ст. 263 ГПК)².

В качестве заявителя по делу об установлении факта признания отцовства в большинстве случаев выступает мать ребенка или его опекун (попечитель), но в суд с подобным заявлением может обратиться и сам ребенок по достижении им совершеннолетия. К участию в деле должны быть привлечены заинтересованные граждане и организации, например воспи-

¹ См.: Форма бланка заявления об установлении отцовства на основании решения суда (форма № 14). Утверждена постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

² См. п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

тательные учреждения, в которых содержатся несовершеннолетние дети, оставшиеся без попечения родителей, наследники умершего гражданина.

В отношении детей, родившихся до 1 октября 1968 г. (с этой даты были введены в действие Основы законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье) от лиц, не состоявших в браке между собой, суд вправе установить факт признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, лишь при условии, что ребенок находился на иждивении этого лица к моменту его смерти либо ранее¹. Факт иждивения ребенка может быть установлен судом как в случае, когда ребенок находился на иждивении лица к моменту его смерти, так и ранее, если это лицо признавало себя его отцом. При этом под иждивением следует понимать нахождение ребенка на полном содержании умершего лица или получение от него регулярной, систематической помощи, которая была для ребенка основным и постоянным источником существования.

Установление факта нахождения ребенка на иждивении предполагаемого отца может рассматриваться в качестве одного из возможных доказательств факта признания им отцовства и в отношении детей, родившихся после 1 октября 1968 г. Однако теперь указанное обстоятельство не имеет решающего значения и должно оцениваться судом в совокупности с другими доказательствами. Резолютивная часть решения суда об установлении факта признания отцовства должна содержать сведения, необходимые для регистрации указанного факта в органах загса, которая производится по заявлению матери ребенка, опекуна (попечителя) ребенка, лица, на иждивении которого находится ребенок, либо самого ребенка, достигшего совершеннолетия (ст. 54 Закона об актах гражданского состояния).

1.5. Правовые последствия добровольного или судебного установления отцовства. В соответствии со ст. 47 СК взаимные права и обязанности родителей и детей основываются на факте происхождения детей от данных родителей, удостоверенном в установленном законом порядке. В этой связи объем

¹ См. ст. 9 Указа Президиума Верховного Совета РСФСР от 17 октября 1969 г. «О порядке введения в действие Кодекса о браке и семье РСФСР» (ВВС РСФСР. 1969. № 43. Ст. 1290; п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9).

прав и обязанностей родителей по отношению к ребенку с момента его рождения не может зависеть от характера отношений между родителями, в том числе и от того, состоят они в зарегистрированном браке или нет. Для возникновения взаимных прав и обязанностей родителей и детей важно соблюдение предусмотренного СК порядка установления материнства и отцовства. В соответствии со ст. 53 СК при добровольном установлении отцовства или установлении отцовства в судебном порядке дети, родившиеся от не состоящих в браке родителей, имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке между собой. Таким образом, в случае установления отцовства в добровольном или судебном порядке ребенок, рожденный вне брака, наделяется законом равными правами с ребенком, рожденным в браке. Причем правоотношения между ребенком и отцом, а также родственниками отца возникают с момента рождения ребенка, а не со дня установления отцовства.

Норма СК о правовых последствиях добровольного или судебного установления отцовства имеет большое значение с учетом устойчивой тенденции увеличения в России количества детей, рожденных женщинами, не состоящими в браке. По данным Государственного комитета РФ по статистике число этих детей в общем количестве новорожденных возросло с 14,6% в 1990 г. до 28,76% в 2001 г. Только в 1998—2001 гг. зарегистрировано 1 416 688 случаев рождения внебрачных детей¹.

Аналогичный подход к обеспечению прав внебрачных детей закреплен в семейном законодательстве большинства зарубежных государств. Следует отметить, что в некоторых странах Европы равенство прав детей, родившихся от состоящих в браке родителей, и детей, родившихся от лиц, не состоящих в браке между собой, закреплено даже в конституциях. Так, в Конституции Германии (ст. 6) закреплено, что внебрачным детям обеспечиваются в законодательном порядке такие же условия их физического и умственного развития и их положения в обществе, как и детям, родившимся в браке². Конституцией Италии предусмотрено, что закон обеспечивает детям, рож-

¹ См.: Российский статистический ежегодник. 2002. М., 2002. С. 125.

² См.: Конституция Германии // Конституции зарубежных государств. М., 1997. С. 155.

денным вне брака, всю защиту юридического и нравственного характера, совместимую с правами членов законной семьи¹.

Конституция Испании (ст. 39) устанавливает, что родители должны оказывать помощь своим несовершеннолетним детям независимо от того, рождены они в браке или вне брака. В свою очередь, публичные власти должны обеспечивать всестороннюю защиту детей, равных перед законом вне зависимости от происхождения и гражданского состояния матерей². Согласно ст. 36 Конституции Португалии запрещена какая-либо дискриминация внебрачных детей³.

Равенство прав детей, рожденных в браке и вне брака, закреплено также конституционным законодательством стран Восточной Европы (Албании, Болгарии, Румынии, Словацкой Республики, Республики Словении, Чешской Республики)⁴ и стран — участниц СНГ (Республики Молдова, Республики Узбекистан, Украины)⁵.

У ребенка, рожденного женщиной, не состоящей в браке, и отцовство в отношении которого не установлено в добровольном или судебном порядке, правоотношения возникают только с матерью и ее родственниками.

1.6. Запись родителей ребенка в книге записей рождений.

Порядок записи родителей в книге записей рождения регулируется ст. 51 СК, из п. 1 которой следует, что если отец и мать ребенка состоят в браке между собой, то они записываются в качестве родителей ребенка в *книге записей рождений* по заявлению любого из них, поданному в орган загса. При этом никаких дополнительных доказательств происхождения ребенка, кроме записи о браке родителей, не нужно. Если родители

¹ См. ст. 30 Конституции Итальянской Республики (Конституции зарубежных государств. М., 1997. С. 249).

² См.: Конституция Испании // Там же. С. 307.

³ См.: Конституция Португалии // Конституции государств Европейского Союза / Под ред. Л. А. Окунькова. М., 1997. С. 530.

⁴ См. ст. 33 Конституционного закона Республики Албании «Об основных конституционных положениях» (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. Н. Варламова М., 1997. С. 52); ст. 47 Конституции Республики Болгарии (Там же. С. 67); ст. 44 Конституции Румынии (Там же. С. 277); ст. 41 Конституции Словацкой Республики (Там же. С. 326); ст. 54 Конституции Республики Словении (Там же. С. 375); ст. 32 Хартии основных прав и свобод Чешской Республики (Там же. С. 524).

⁵ См. ст. 50 Конституции Республики Молдова (Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2 / Под ред. Н. А. Михалевой. М., 1997. С. 321); ст. 65 Конституции Республики Узбекистан (Там же. С. 460); ст. 51 Конституции Украины (Там же. С. 522).

не имеют возможности лично заявить о рождении ребенка в устной или письменной форме, то заявление о рождении ребенка может быть сделано родственником одного из родителей или иным уполномоченным родителями (одним из родителей) лицом, либо должностным лицом медицинской организации, или должностным лицом иной организации, в которой находилась мать во время родов или находится ребенок. Одновременно с подачей заявления о рождении ребенка в орган загса должен быть предоставлен соответствующий документ, подтверждающий факт рождения ребенка¹, а также документы, удостоверяющие личность родителей (одного из них) или личность заявителя и подтверждающие его полномочия, и документы, являющиеся основанием для внесения сведений об отце в запись акта о рождении — свидетельство о браке родителей (п. 1—3 ст. 16, п. 1 ст. 17 Закона об актах гражданского состояния). В таком же порядке записываются сведения о родителях ребенка, если брак между ними расторгнут, признан судом недействительным или супруг матери ребенка умер, но с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга до дня рождения ребенка прошло не более трехсот дней (п. 2 ст. 48 СК).

Сведения о матери ребенка вносятся в запись акта о рождении на основании документов, подтверждающих рождение ею ребенка, — документ установленной формы о рождении, выданный медицинской организацией либо лицом, занимающимся частной медицинской практикой; заявление лица, присутствовавшего во время родов, о рождении ребенка — при родах вне медицинской организации и без оказания медицинской помощи; решение суда об установлении факта рождения ребенка данной женщиной (п. 1 ст. 48 СК, п. 1 ст. 17 Закона об актах гражданского состояния). *Сведения об отце ребенка* вносятся в запись акта о рождении ребенка на основании представленных свидетельства о браке родителей или иного документа, подтверждающего факт государственной регистрации заключения брака, а также документа, подтверждающего факт и время прекращения брака (свидетельство о расторжении брака, вступившее в законную силу решение суда о призна-

¹ См.: Форма медицинского свидетельства о рождении. Утверждена приказом Министерства здравоохранения РФ от 7 августа 1998 г. № 241 (БНА. 1998. № 28).

нии брака недействительным; свидетельство о смерти супруга) (п. 2 ст. 48 СК, п. 2 ст. 17 Закона об актах гражданского состояния).

Если родители ребенка не состоят в браке между собой, то в соответствии с п. 2 ст. 51 СК запись о матери ребенка производится по заявлению матери, а запись об отце ребенка — по совместному заявлению отца и матери ребенка или только отца ребенка, либо отец записывается согласно решению суда. При этом сведения о матери в запись акта о рождении ребенка вносятся на основании документов, подтверждающих факт рождения ребенка. Сведения об отце ребенка в данном случае вносятся на основании записи акта об установлении отцовства.

При отсутствии совместного заявления родителей или решения суда об установлении отцовства при рождении ребенка у матери, не состоящей в браке, фамилия отца ребенка записывается по фамилии матери, а сведения об имени и отчестве отца ребенка вносятся в запись акта о рождении по указанию матери (п. 3 ст. 51 СК)¹. В этом случае данные об отце, по существу, являются «фиктивными» и не влекут никаких правовых последствий при случайном совпадении с данными о личности другого лица. Это означает, что у детей, рожденных вне брака, если отцовство не установлено, в предусмотренном законом порядке правоотношения возникают только с матерью и ее родственниками. По желанию матери сведения об отце в запись акта о рождении ребенка могут не вноситься (п. 3 ст. 17 Закона об актах гражданского состояния). Таким образом, сообщение сведений об отце ребенка для внесения их в запись акта о рождении и в свидетельство о рождении является правом матери, а не ее обязанностью. Следует иметь в виду, что запись об отце ребенка, произведенная со слов матери, не может служить в последующем препятствием для добровольного признания отцовства отцом ребенка или для установления отцовства в судебном порядке.

Заявление о рождении ребенка в орган загса должно быть сделано не позднее чем через месяц со дня рождения ребенка. Однако этот срок существенного практического значения не

¹ Соответствующие формы бланков заявления о внесении сведений об отце ребенка в запись акта о рождении (форма № 3) и заявления матери о рождении ребенка (форма № 2) утверждены постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5522).

имеет, поскольку закон не содержит временных ограничений по государственной регистрации рождения детей и не предусматривает юридических санкций за несвоевременную подачу родителями заявления о рождении ребенка. Пропуск установленного законом срока заявления о рождении ребенка не может служить основанием для отказа в государственной регистрации рождения. В данном случае речь может идти только об отдельных особенностях самой процедуры государственной регистрации рождения в органе загса.

В тех случаях, когда заявление о регистрации рождения ребенка подано с пропуском установленного месячного срока, но до достижения ребенком одного года, рождение регистрируется в обычном порядке, в книге текущей регистрации актов о рождении и по основаниям, предусмотренным п. 1 ст. 48 СК и п. 1 ст. 14 Закона об актах гражданского состояния (документ установленной формы о рождении, выданный медицинской организацией или частнопрактикующим врачом, иные документы, подтверждающие факт рождения, свидетельские показания о материнстве). Государственная регистрация рождения ребенка, достигшего возраста одного года и более, при наличии документа установленной формы о рождении, выданного медицинской организацией или частнопрактикующим врачом, производится по заявлению родителей (одного из них) или иных заинтересованных лиц. Если ребенок достиг совершеннолетия, государственная регистрация его рождения производится по заявлению самого ребенка. При отсутствии документа установленной формы о рождении государственная регистрация рождения ребенка, достигшего возраста одного года и более, производится на основании решения суда об установлении факта рождения (ст. 21 Закона об актах гражданского состояния).

Несвоевременная государственная регистрация рождения ребенка может породить трудности и нежелательные последствия разнообразного характера именно для родителей и их ребенка. Поэтому на практике, за редким исключением, государственная регистрация рождения производится в основном в пределах месячного срока со дня рождения ребенка.

В п. 4 ст. 51 СК содержатся нормы об основаниях производства записи о родителях в книге записей рождений в случае рождения ребенка у супругов в результате применения метода искусственного оплодотворения или имплантации эмб-

риона. Обязательным условием записи супругов родителями ребенка, рожденного в результате применения таких методов, является наличие их письменного согласия на осуществление операции по искусственному оплодотворению или на имплантацию эмбриона. Причем не имеет значения, являются оба супруга (или один из них) генетическими родителями ребенка или нет. Данные положения СК позволяют супругам реализовать свое право стать родителями и, по сути, конкретизируют предусмотренное Основами законодательства об охране здоровья граждан (ст. 35) право каждой совершеннолетней женщины детородного возраста на искусственное оплодотворение и имплантацию эмбриона, а также правила этих процедур. В определенной мере восполнен пробел в законодательстве, регулирующем правоотношения в сфере «репродукции человека» в целом.

Осуществление искусственного оплодотворения и имплантация эмбриона возможны только в учреждениях, получивших лицензию на указанный вид деятельности. Предварительно женщина имеет право получить информацию о предстоящей процедуре, о медицинских и правовых аспектах ее последствий, о данных медико-генетического обследования, внешних данных и национальности донора. При этом сведения об искусственном оплодотворении женщины и имплантации эмбриона, а также о личности донора составляют врачебную тайну (ст. 35 Основ законодательства об охране здоровья граждан). Какого-либо разграничения правовых последствий гомологического оплодотворения (с использованием половых клеток супругов, неспособных зачать ребенка естественным способом) и гетерологического (с использованием донорских гамет) закон не устанавливает¹.

СК (абз. 2 п. 4 ст. 51) предусматривается специальный случай имплантации эмбриона так называемой суррогатной матери, тем самым впервые в России сделана попытка разрешить проблему, связанную с регулированием отношений по поводу «суррогатного материнства» (вынашивание и рождение ребенка другой женщиной с целью передачи его супругам). За рубежом подобная практика существует уже около 20 лет, с 1978 г., когда в Англии таким образом был рожден первый в мире

¹ См. подробно: *Афанасьева Е. Г.* У истоков человеческой жизни: правовые аспекты. М., 1994.

ребенок. В связи с «суррогатным материнством» СК установлено следующее правило: супруги, давшие 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). Указанное правило носит принципиальный характер и направлено на объективный учет интересов всех лиц с учетом накопленного опыта разрешения таких проблем в зарубежных государствах. Считается, что в процессе вынашивания эмбриона между ним и суррогатной матерью возникает особая биологическая и эмоциональная связь, которая даст себя знать только после рождения ребенка. В ряде стран немалой проблемой является предотвращение фактов заключения договоров о суррогатном материнстве с использованием крайне тяжелого материального положения женщины, соглашающейся вынашивать эмбрион. Заслуживает серьезного внимания и такое обстоятельство, как отсутствие у суррогатной матери противопоказаний медицинского характера к вынашиванию ребенка¹. На практике не исключены спорные ситуации, когда суррогатная мать по тем или иным причинам не желает передавать рожденного ею ребенка лицам, по соглашению с которыми он был рожден. Здесь следует иметь в виду, что во избежание судебных споров и коммерческого использования института суррогатного материнства Советом Европы рекомендовано производить подобные операции только по экстремальным медицинским показаниям и использовать в качестве «матери-инкубатора» сестер, близких родственниц или подруг бесплодной женщины с оплатой лишь объективно допустимых расходов.

При государственной регистрации рождения ребенка по заявлению супругов, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, одновременно с документом, подтверждающим факт рождения ребенка, должен быть представлен документ, выданный медицинской организацией, подтверждающий факт получения согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери), на запись данных супругов родителями ребенка (п. 5 ст. 16 Закона об актах гражданского состояния). Если суррогатная мать не дает согласия

¹ См.: *Афанасьева Е. Г.* Необходимость принятия закона о развитии человека // Фонд развития парламентаризма в России. 1995. Вып. 58.

на такую запись и хочет оставить ребенка у себя, она сама регистрирует рождение ребенка в органе загса на основании медицинского документа о рождении ею ребенка.

Государственная регистрация рождения ребенка производится органом загса по месту жительства родителей (одного из них) или по месту рождения ребенка (ст. 15 Закона об актах гражданского состояния). На основании составленной записи акта о рождении ребенка органом загса выписывается свидетельство о рождении, которое выдается лицу, сделавшему заявление о регистрации рождения. В первую очередь здесь имеются в виду родители или один из них. Свидетельство о рождении должно содержать следующие сведения: фамилию, имя, отчество, дату и место рождения ребенка; фамилию, имя, отчество, гражданство родителей (одного из родителей); дату составления и номер записи акта о рождении; место государственной регистрации рождения (наименование органа записи актов гражданского состояния); дата выдачи свидетельства о рождении. По желанию родителей в свидетельство о рождении может быть внесена запись о национальности родителей (одного из родителей) (ст. 23 Закона об актах гражданского состояния)¹.

1.7. Оспаривание отцовства (материнства). Доказательством происхождения ребенка от конкретных лиц является произведенная в установленном законом порядке запись родителей в книге записей рождений (ст. 47 СК). Однако такая запись согласно п. 1 ст. 52 СК может быть оспорена в судебном порядке. Ранее предусмотренный ч. 5 ст. 49 КоБС годичный срок исковой давности для оспаривания записи об отцовстве (материнстве) в ст. 52 СК отсутствует, в результате чего ликвидированы временные ограничения реализации заинтересованными лицами своего права на оспаривание отцовства (материнства). Вместе с тем положения ч. 5 ст. 49 КоБС о сроке исковой давности должны применяться при оспаривании записи об отце (матери), произведенной в отношении ребенка, родившегося до 1 марта 1996 г. В соответствии с КоБС такая запись могла быть оспорена в течение года с того времени, когда лицу, записанному в качестве отца или матери ребенка, стало или должно было стать известным о произведенной записи². В тех

¹ См.: Формы бланков записи акта о рождении и свидетельства о рождении. Утверждены постановлением Правительства РФ от 6 июля 1998 г. № 709 (СЗ РФ. 1998. № 28. Ст. 3359).

² См. п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

случаях, когда к моменту, с которого начинается течение давностного срока, лицо не достигло совершеннолетия, срок исковой давности для оспаривания произведенной записи об отце (матери) ребенка исчисляется со времени достижения им восемнадцати лет.

Оспаривание отцовства (материнства) возможно в случаях, когда в книге записей рождений отцом (матерью) записано не то лицо, которое фактически им (ею) является. На практике такие факты встречаются, например, тогда, когда муж не является отцом ребенка, хотя и записан им (например, нахождение мужа в момент зачатия ребенка в длительной командировке или невозможность быть отцом по состоянию здоровья).

Требования об исключении записи об отце, произведенной в актовой записи о рождении в соответствии с п. 1, 2 ст. 51 СК (на основании записи о браке родителей ребенка или на основании добровольного или судебного установления отцовства лица), и внесении новых сведений об отце (т. е. об установлении отцовства другого лица) рассматриваются судом в исковом порядке, даже если между заинтересованными лицами (например, между матерью ребенка и 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 суда¹.

СК значительно расширил по сравнению с прежним законодательством круг лиц, обладающих правом оспорить запись об отцовстве (материнстве). Наряду с лицами, записанными в качестве отца или матери ребенка (несовершеннолетние родители вправе оспаривать отцовство и материнство на общих основаниях — п. 3 ст. 62 СК), такое право предоставлено лицу, фактически являющемуся отцом или матерью ребенка, опекуну (попечителю) ребенка, опекуну родителя, признанного недееспособным, а также самому ребенку по достижении им совершеннолетия (ст. 52 СК). Как и прежде, не наделены подобными полномочиями родители несовершеннолетних родителей, т. е. бабушка, дедушка ребенка, поскольку решение вопроса об оспаривании отцовства (материнства) является исключительно

¹ См. п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

личным делом самих лиц, записанных родителями ребенка. Однако это не относится к случаям, когда родители несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, исполняют обязанности опекунов ребенка несовершеннолетних родителей.

Суд, рассматривая требования об оспаривании отцовства (материнства), должен установить, соответствует ли действительному происхождению ребенка сделанная органом загса запись о родителях, т. е. является ли лицо, записанное отцом (матерью) ребенка, его биологическим отцом (матерью). При этом суд будет принимать во внимание любые предоставленные сторонами доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица.

Закон вводит некоторые ограничения по реализации права на оспаривание записи об отцовстве (материнстве) в п. 2, 3 ст. 52 СК прежде всего с целью защиты интересов детей. Эти ограничения заключаются в том, что ряд лиц не вправе при оспаривании отцовства (материнства) ссылаться на отсутствие кровной связи с ребенком как основание своих исковых требований, но могут оспаривать отцовство (материнство) по иным основаниям.

Во-первых, согласно п. 2 ст. 52 СК не могут быть удовлетворены требования об оспаривании отцовства лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, но записанного отцом ребенка по совместному с матерью или собственному заявлению, а равно по решению суда (при отсутствии согласия органа опеки и попечительства установить отцовство по заявлению отца ребенка — п. 3 ст. 48 СК), если в момент записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребенка. Предполагается, что при принятии решения об «оформлении» своего отцовства мужчина учитывал все возможные правовые последствия для себя, даже с учетом того, что фактически отцом ребенка является иное лицо. Именно поэтому произвольное изменение им в последующем первоначально принятого решения или отзыв поданного заявления в орган загса об установлении отцовства после его государственной регистрации не допускаются. Вместе с тем СК не исключает права лица, записанного отцом ребенка по его заявлению об установлении отцовства, оспаривать произведенную запись по мотивам нарушения волеизъявления (например, если заявление об установлении отцовства было подано под влия-

нием угроз, насилия либо в состоянии, когда гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими).

Во-вторых, п. 3 ст. 52 СК запрещает супругу при оспаривании отцовства ссылаться на факт применения метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, если им предварительно было дано письменное согласие на производство операции такого вида жене.

В-третьих, закон не допускает спор о действительном происхождении ребенка, выношенного и рожденного суррогатной матерью, уже после записи его родителей в книге записей рождений. В п. 3 ст. 52 СК указано, что супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать не вправе при оспаривании материнства и отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства. Большую роль в закреплении подобной нормы имел опыт зарубежных государств, где подобные ситуации не редкость и даже являлись предметом громких судебных разбирательств.

При рассмотрении дела об оспаривании записи об отцовстве (материнстве) суд обязан учитывать правило ст. 57 СК о праве ребенка выражать свое мнение при решении вопроса, затрагивающего его интересы.

При удовлетворении судом требования об оспаривании отцовства (материнства) прежние сведения об отце (матери) ребенка должны быть исключены органом загса из актовой записи о рождении ребенка.

§ 2. Права несовершеннолетних детей

Реализация в СК (гл. 11) неоднократно высказываемого предложения о замене существовавшего в КоБС довольно неопределенного термина «интересы детей» на конкретные и более содержательные нормы о правах детей отвечает нормам международного права и позволяет установить определенный семейно-правовой статус несовершеннолетних детей. Включение в СК отдельной главы, посвященной правам несовершеннолетних детей, позволяет преодолеть традиционный подход к детям как к пассивным объектам родительской заботы. Российская Федерация является участником Конвенции о правах ре-

бенка¹ с 15 сентября 1990 г. Конвенция рассматривает ребенка как самостоятельную личность, наделенную соответствующими правами, способную в определенной мере к их самостоятельному осуществлению и защите. Закрепленный в СК подход к ребенку как к самостоятельному субъекту права соответствует положениям Конвенции о правах ребенка и принятым Российской Федерацией обязательствам обеспечить всемерную защиту прав и интересов ребенка.

Определение понятия ребенка дается в ст. 1 Конвенции о правах ребенка и в п. 1 ст. 54 СК. Согласно п. 1 ст. 54 СК ребенком признается лицо, не достигшее возраста 18 лет (совершеннолетия). Способность ребенка приобретать права, предусмотренные семейным законодательством, возникает с момента рождения. Дееспособность ребенка определяется ГК (ст. 21, 26—28) и соответствующими статьями СК. Приобретение ребенком полной гражданской дееспособности до достижения совершеннолетия (вступление в брак — п. 2 ст. 21 ГК, эмансипация — ст. 27 ГК) не означает, что его нельзя более рассматривать в качестве ребенка, за исключением случаев, указанных в законе (см., например, п. 2 ст. 120 СК). Следует заметить, что применяемые в СК и ГК термины «ребенок», «дети», «несовершеннолетний» тождественны.

В СК права несовершеннолетних детей подразделяются на два вида: личные неимущественные и имущественные права.

2.1. Личные неимущественные права несовершеннолетних детей. К личным неимущественным правам несовершеннолетних детей относятся:

- право жить и воспитываться в семье (ст. 54 СК);
- право на общение с родителями и другими родственниками (ст. 55 СК);
- право на защиту (ст. 56 СК);
- право выражать свое мнение (ст. 57 СК);
- право на имя, отчество и фамилию (ст. 58 СК).

Право ребенка жить и воспитываться в семье — одно из самых важных его прав. Именно семейное воспитание позволяет обеспечить нормальное физическое, нравственное, интеллектуальное и социальное развитие ребенка, стать ему полноцен-

¹ Принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1989 г. Вступила в силу 2 сентября 1990 г. Ратифицирована Верховным Советом СССР 13 июля 1990 г. (ВВС СССР. 1990. № 45. Ст. 955).

ным 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 СК о праве ребенка на семейное воспитание согласуются и с п. 2 ст. 20 ГК, устанавливающей 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. В целях обеспечения права ребенка на совместное проживание с родителями или лицами, их заменяющими, регистрация по месту жительства детей, не достигших четырнадцатилетнего возраста и проживающих вместе с родителями (усыновителями, опекунами), осуществляется на основании документов, удостоверяющих личность родителей (усыновителей), или документов, подтверждающих установление опеки, и свидетельства о рождении несовершеннолетних. Таким же образом в случае необходимости осуществляется и регистрация несовершеннолетних граждан по месту пребывания¹. Регистрация места жительства или места пребывания несовершеннолетних, достигших возраста четырнадцати лет, производится на основании их паспорта². Право на совместное проживание с родителями несовершеннолетнего, достигшего возраста четырнадцати лет, естественно, сохраняется. Место жительства ребенка при раздельном проживании родителей определяется соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор разрешается судом (п. 3 ст. 65 СК).

Несовершеннолетний гражданин РФ имеет право покидать место жительства и выезжать из Российской Федерации, но, как правило, совместно хотя бы с одним из родителей. Если же несовершеннолетний выезжает из Российской Федерации без сопровождения родителей, то он должен иметь при себе нотариально оформленное согласие родителей на выезд из Российской Федерации. В случае, если один из родителей заявит о своем несогласии на выезд несовершеннолетнего ре-

¹ См. п. 28, 29 Правил регистрации граждан РФ по месту жительства.

² См.: Положение о паспорте гражданина Российской Федерации. Утверждено постановлением Правительства РФ от 8 июля 1997 г. № 828 // СЗ РФ. 1997. № 28. Ст. 3444.

бенка из Российской Федерации, вопрос о возможности его выезда из Российской Федерации разрешается в судебном порядке¹.

Право ребенка жить и воспитываться в семье не может быть реализовано лишь в исключительных случаях, когда совместное проживание с родителями противоречит интересам ребенка, в частности, при лишении родителей родительских прав или при ограничении их в родительских правах. С учетом важности данного вопроса для интересов ребенка решение о его раздельном проживании с родителями может быть принято только судом с соблюдением установленных СК необходимых процедур и условий. Это соответствует международно-правовым нормам, согласно которым разлучение ребенка с родителями допускается по судебному решению, исходя из наилучших интересов ребенка. Такое решение может оказаться необходимым в том или ином конкретном случае, например, когда родители жестоко обращаются с ребенком, или не заботятся о нем, или когда родители проживают раздельно и необходимо принять решение относительно места проживания ребенка².

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, насколько это возможно, своих родителей и право на их заботу вытекает из требований 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 (ст. 47 СК). Право ребенка знать своих родителей на практике может быть ограничено случаями, когда получение сведений о родителях является невозможным. В первую очередь речь идет о подкинутых (найденных) детях. В современной юридической литературе также отмечается, что окончательно не разре-

¹ См. ст. 10, 20—22 Федерального закона от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029; 1998. № 30. Ст. 3606; 1999. № 26. Ст. 3175; 2003. № 2. Ст. 159).

² См. ст. 9 Конвенции о правах ребенка.

шен вопрос о соотношении права ребенка знать своих родителей с тайной усыновления и тайной биологического происхождения ребенка (при применении методов искусственного оплодотворения человека)¹.

Право ребенка знать своих родителей и право на их заботу неразрывно связано с правом детей на совместное проживание с родителями, создающим наиболее благоприятные условия для проявления родителями всесторонней заботы о ребенке, его надлежащего воспитания и всестороннего физического и духовного развития. Забота родителей о ребенке заключается не только в удовлетворении его жизненно необходимых потребностей материально-бытового характера (питание, обеспечение одеждой, обувью, учебными принадлежностями и т. п.), но и в проявлении внимания к ребенку, оказании помощи при разрешении интересующих его вопросов, возможных конфликтов с другими детьми и т. д. (т. е. в обеспечении разнообразных интересов детей).

Создание родителями в семье условий, обеспечивающих достоинство ребенка (т. е. осознание ребенком своих человеческих прав, своей моральной ценности и уважение их в себе), его уверенность в себе, активное участие в жизни общества, а также всестороннее обеспечение его интересов являются необходимым фактором надлежащего воспитания ребенка.

В случаях утраты родительского попечения (отсутствие родителей, смерть родителей, лишение их родительских прав, признание недееспособными, болезнь родителей и в других случаях, предусмотренных ст. 121 СК) право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства в установленном законом (гл. 18 СК) порядке. При этом согласно ст. 123 СК предпочтение отдается семейным формам воспитания детей, оставшихся без родительского попечения: передача их на усыновление, в приемную семью или под опеку (попечительство). И только в том случае, когда отсутствует возможность устройства ребенка на воспитание в семью, он подлежит передаче в детское воспитательное учреждение.

Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками. С правом несовершеннолетних детей жить и воспитываться в семье неразрывно связано и закрепленное ст. 55 СК право детей на общение с обоими родителями, бабушкой,

¹ См.: Антокольская М. В. Семейное право. М., 1996. С. 206.

бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками, что создает необходимые предпосылки для полноценного воспитания и образования детей. В этой связи необходимо отметить, что в России издревле воспитывалось уважение у детей к кровным узам родства. Каждая степень ближайшего родства имела свое специальное наименование. В XVIII—XIX вв. была достаточно широко распространена практика передачи детей на воспитание близким родственникам, особенно бабушкам, на несколько месяцев или даже лет¹.

Ребенок имеет право на общение с родственниками обоих родителей, включая бабушку и дедушку как со стороны отца, так и со стороны матери. Исчерпывающий перечень родственников, имеющих право на общение с ребенком, в законе отсутствует, что дает возможность включения в эту категорию лиц не только близких родственников обоих родителей ребенка, непосредственно указанных в ст. 55 СК, но и родственников более отдаленных степеней родства. Под родственниками понимаются лица, связанные между собой кровным родством и происходящие один от другого или от общего предка, в том числе прадед (прабабка), дядя (тетя), племянник (племянница), двоюродные братья (сестры) и т. д.² Линия родства может быть прямой (восходящей и нисходящей) и боковой³.

В конкретных жизненных ситуациях вопрос об общении ребенка с теми или иными родственниками может быть решен в каждой семье по-своему, в том числе и в зависимости от существующих родственных связей в соответствии с местными и национальными традициями. Определяющим обстоятельством здесь может быть только соблюдение интересов ребенка, целесообразность и необходимость для него общения с теми или иными родственниками. Что касается форм общения, то они могут быть самыми разнообразными (переписка, личные контакты при встрече, телефонные переговоры и т. п.) и зависят от возраста ребенка, места жительства ребенка и его родственников, наличия или отсутствия конфликтов в семье и от других конкретных обстоятельств.

В СК особо подчеркивается, что право ребенка на общение с обоими родителями сохраняется также в случаях:

- а) расторжения брака родителей;
- б) признания брака родителей недействительным;

¹ См.: *Пушкарева Н. Л.* Указ. соч. С. 200—202.

² См.: *Румянцев О. Г., Додонов В. Н.* Указ. соч. С. 274.

³ Советское семейное право / Под ред. В. А. Рясенцева. М., 1982. С. 53—57.

в) раздельного проживания родителей, в том числе при их проживании в разных государствах, что подтверждено существующими по этому вопросу международно-правовыми нормами.

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 покинуть любую страну, включая свою собственную, а затем возвращаться в нее¹. На практике встречаются случаи игнорирования данного требования, когда родитель — гражданин иностранного государства без предварительного согласования с другим родителем — гражданином РФ увозит ребенка в другое государство. Решение же вопроса о порядке общения ребенка с оставшимся в России родителем приобретает затяжной и довольно сложный характер из-за отсутствия договоров РФ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам с большинством зарубежных государств.

Лишение родителей права на общение с ребенком, что в свою очередь может лишить ребенка права на общение с родителями, законом предусматривается в строго установленных случаях: в судебном порядке — при лишении или ограничении родительских прав (ст. 71, 74 СК), а также в административном порядке — при отобрании ребенка у родителей органом опеки и попечительства из-за непосредственной угрозы жизни ребенка или его здоровью (ст. 77 СК).

Право ребенка на общение со своими родителями и другими родственниками в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу и др.) с учетом особенностей его осуществления и важности для ребенка отдельно выделено в п. 2 ст. 55 СК. Содержание п. 2 ст. 55 СК согласуется и с нормами международного права, предусматривающими в таких случаях право ребенка на незамедлительное и непосредственное информирование об обвинениях против него через его родителей или законных опекунов и попечителей и получение правовой и другой необходимой помощи с их участием при подготовке и осуществлении своей защиты².

Понятие экстремальной ситуации законом не дается и может охватывать различные случаи, создающие реальные

¹ См. ст. 10 Конвенции о правах ребенка.

² См. ст. 40 Конвенции о правах ребенка.

предпосылки для причинения морального и физического вреда несовершеннолетнему и требующие незамедлительного оказания ему содействия в каких-либо формах, соответствующих степени угрозы его жизни, здоровью, личной неприкосновенности и т. д. В качестве примеров подобной ситуации закон выделяет лишь задержание, арест, заключение под стражу, а также нахождение в лечебном учреждении. Для определения иных разновидностей экстремальной ситуации, в которой может оказаться ребенок, возможно использовать также понятие трудной жизненной ситуации, под которой понимается ситуация, объективно нарушающая жизнедеятельность гражданина (инвалидность, неспособность к самообслуживанию в связи с болезнью, сиротство, безнадзорность, малообеспеченность, отсутствие определенного места жительства, конфликты и жестокое обращение в семье, одиночество, природные и техногенные катастрофы и т. п.), которую он не может преодолеть самостоятельно¹.

Безусловно, экстремальной является ситуация, связанная с привлечением ребенка к административной или уголовной ответственности. Понятно, что в подобных обстоятельствах общение ребенка с родителями и другими близкими родственниками крайне необходимо для него, но только в порядке и формах, определенных законом. В частности, законом предусмотрено, что родители, как законные представители, осуществляют защиту прав и законных интересов своего несовершеннолетнего ребенка, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. Они обязательно должны быть уведомлены об административном задержании несовершеннолетнего (п. 4 ст. 27.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП)². На основании постановления следователя, прокурора, дознавателя к участию в качестве законных представителей по уголовным делам в отношении своих несовершеннолетних детей с момента их первого допроса в качестве подозреваемого или обвиняемого обязательно привлекаются родители. Они также незамедлительно извещаются о задержании или заключении под стра-

¹ См. ст. 3 (п. 4) Федерального закона от 10 декабря 1995 г. № 195-ФЗ «Об основах социального обслуживания населения в Российской Федерации» (СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4872).

² Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ. Введен в действие с 1 июля 2002 г. Федеральным законом от 30 декабря 2001 г. № 196-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1. Ст. 1, 2.

жу их несовершеннолетних детей (ст. 48, 423, 426 Уголовно-процессуального кодекса РФ (далее — УПК¹). По определению суда или постановлению судьи один из близких родственников несовершеннолетнего обвиняемого может быть допущен в качестве защитника по уголовному делу (п. 2 ст. 49 УПК). Это не только согласуется с требованиями Конституции РФ о том, что в Российской Федерации каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения (ст. 48 Конституции РФ), но и может являться дополнительной гарантией соблюдения прав ребенка в ходе предварительного или судебного следствия. Участие родителей как законных представителей предусмотрено в целях оказания помощи несовершеннолетнему подсудимому и в судебном следствии (ст. 428 УПК). При допросе несовершеннолетних в качестве свидетелей или потерпевших (что для ребенка, как правило, является экстремальной ситуацией) вправе присутствовать их законные представители (т. е. родители, усыновители, опекуны, попечители) или их близкие родственники (ст. 191 УПК).

Приведенные в качестве примера формы общения ребенка с родителями в условиях экстремальной ситуации не носят исчерпывающего характера. Они могут быть различны и по-разному реализовываться на практике (например, посещение больного ребенка в лечебном учреждении, свидание с задержанным ребенком в местах предварительного заключения или с осужденным ребенком в воспитательных колониях общего или усиленного режима или в специальном воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении для несовершеннолетних и т. п.). Главным требованием здесь является соблюдение установленного законом порядка и условий такого общения между родителями и детьми.

Так, осужденным несовершеннолетним, содержащимся в воспитательных колониях общего или усиленного режима, могут предоставляться краткосрочные (продолжительностью 4 часа) и длительные (продолжительностью до 3 суток на территории воспитательной колонии и до 5 суток с проживанием вне воспитательной колонии) свидания с родителями (с правом совмес-

¹ Федеральный закон от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ. Введен в действие с 1 июля 2002 г. Федеральным законом от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ // СЗ РФ. № 52. Ч. I. Ст. 4921, 4924.

тного проживания с родителями). Количество свиданий и их продолжительность зависят от условия содержания. Кроме того, несовершеннолетние осужденные имеют право на телефонные переговоры с родителями в установленном порядке. Они могут быть поощрены путем предоставления права выхода за пределы воспитательной колонии в сопровождении родителей продолжительностью до восьми часов (ст. 89, 92, 133, 134, 135 Уголовно-исполнительного кодекса РФ (далее — УИК))¹.

СК не только наделяет ребенка соответствующими правами, но и предусматривает гарантии их осуществления. Одной из таких гарантий является закрепление *права ребенка на защиту своих прав и законных интересов* в ст. 56 СК.

В международном праве предусматривается необходимость защиты прав ребенка от следующих угроз и посягательств:

а) произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь или посягательства на честь и достоинство;

б) всех форм физического или психического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации;

в) 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;

г) незаконного потребления наркотических средств и психотропных веществ;

д) всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения;

е) бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания;

ж) всех других форм эксплуатации, наносящих ущерб любому аспекту благосостояния ребенка².

Меры защиты ребенка от перечисленных выше угроз и посягательств могут включать как разработку социальных программ с целью предоставления необходимой поддержки ребенку и лицам, которые о нем заботятся, а также для осуществ-

¹ Введен в действие с 1 июля 1997 г. Федеральным законом от 8 января 1997 г. № 2-ФЗ (СЗ РФ. 1997. № 2. Ст. 198, 199; 1998. № 2. Ст. 227).

² См. ст. 16, 19, 32—34, 37 Конвенции о правах ребенка.

ления других форм предупреждения и выявления случаев жестокого обращения с ребенком, так и законодательные, административные, просветительные и иные меры¹.

В Российской Федерации государственные мероприятия (организационные, социальные, правовые) по защите прав ребенка в соответствии с требованиями Конвенции о правах ребенка осуществляются на основе специальных нормативных правовых актов². С принятием Федерального закона от 24 июня 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»³ законодательно определены цели государственной политики, основные направления и организационные основы обеспечения прав ребенка, конкретизированы полномочия органов государственной власти различного уровня в этой сфере. Законом установлены основные принципы государственной политики в интересах детей, включающие законодательное обеспечение прав ребенка, государственную поддержку семьи в целях обеспечения защиты прав детей, ответственность должностных лиц и граждан за нарушение прав и законных интересов ребенка, а также государственную поддержку органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций, осуществляющих деятельность по защите прав и законных интересов ребенка.

В настоящее время выдвигаются обоснованные предложения об учреждении института Уполномоченного по правам ре-

¹ См. ст. 4, 19 и 33 Конвенции о правах ребенка.

² См., напр.: Постановление Правительства РФ от 23 августа 1993 г. № 848 «О реализации Конвенции ООН о правах ребенка и Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей» // САПП РФ. 1993. № 35. Ст. 3318; СЗ РФ. 1998. № 41. Ст. 5034; Постановление Правительства РФ от 8 октября 1998 г. № 1174 «О Межведомственной комиссии по координации работ, связанных с выполнением в Российской Федерации Конвенции ООН о правах ребенка и Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей» // СЗ РФ. 1998. № 41. Ст. 5034; Основные направления государственной социальной политики по улучшению положения детей в Российской Федерации до 2000 г. — Национальный план действий в интересах детей. Утвержден Указом Президента РФ от 14 сентября 1995 г. № 942 // СЗ РФ. 1995. № 38. Ст. 3669; План действий по улучшению положения детей в Российской Федерации на 1998—2000 гг. Утвержден постановлением Правительства РФ от 18 декабря 1997 г. № 1565 // СЗ РФ. 1997. № 51. Ст. 5815; Постановление Правительства РФ от 2 ноября 2000 г. № 839 «Об утверждении Правил разработки и распространения государственного доклада о положении детей в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2000. № 45. Ст. 4488.

³ СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3802; 2000. № 30. Ст. 3121.

банка в Российской Федерации¹. В отдельных субъектах РФ в целях создания дополнительного механизма защиты прав ребенка и его действенного функционирования уже введены должности Уполномоченного по правам ребенка².

СК (п. 1 ст. 56) установлено, что непосредственная защита прав и законных интересов ребенка должна осуществляться родителями или лицами, их заменяющими (усыновителями, опекунами, попечителями, приемными родителями), а в прямо предусмотренных СК случаях — органами опеки и попечительства, прокурором и судом. Если ребенок, оставшийся без попечения родителей, находится в воспитательном учреждении или в учреждении социальной защиты, то защита его прав и интересов возлагается на администрацию этих учреждений (ст. 147 СК).

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 попечи-

¹ См.: Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в 1998 году // Становление и развитие института Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации и ее субъектах. М., 2000. С. 38; Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в 1999 году // Там же. С. 74; Дети России на пороге XXI века. Независимый доклад Российского детского фонда о положении детей и реализации Конвенции о правах ребенка в Российской Федерации // Дитя человеческое. 2000. № 4—6. С. 7, 12, 61.

² См.: Закон г. Москвы от 5 октября 2001 г. № 43-ЗК «Об уполномоченном по правам ребенка в городе Москве» // Вестник мэрии Москвы. 2001. № 41; Временное положение об Уполномоченном по защите прав детей, проживающих на территории г. Екатеринбурга. Утверждено решением Екатеринбургской городской Думы от 10 февраля 1998 г. № 34/3 // Становление и развитие института Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации и ее субъектах. М., 2000. С. 733—737; Положение об Уполномоченном по правам ребенка в области на общественных началах. Утверждено постановлением администрации Новгородской области от 17 марта 1998 г. № 90 // Там же. С. 738—739; Временное положение об Уполномоченном по правам ребенка Волгоградской области. Утверждено постановлением Главы администрации Волгоградской области от 8 мая 1998 г. № 232 // Там же. С. 724—728; Временное положение об отделе по защите прав и законных интересов ребенка в Санкт-Петербурге. Утверждено распоряжением губернатора Санкт-Петербурга от 16 ноября 1998 г. № 1155-р // Там же. С. 729—732.

теля 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 (п. 1 ст. 27 ГК). Кроме того, несовершеннолетний приобретает дееспособность в полном объеме в случае вступления в брак (п. 2 ст. 21 ГК, п. 2 ст. 13 СК). Несовершеннолетний, ставший полностью дееспособным, обладает юридической способностью (возможностью) самостоятельно, т. е. своими действиями, приобретать гражданские права и обязанности, их осуществлять (за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз¹) и нести гражданско-правовую ответственность.

В случаях, предусмотренных законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет имеют право лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. При этом несовершеннолетние освобождаются от уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах по заявлениям о защите своих прав (п. 12 ч. 1 ст. 89 ГПК). Привлечение к участию в таких делах родителей, усыновителей или попечителей несовершеннолетних для оказания им помощи зависит от усмотрения суда (ч. 4 ст. 37 ГПК).

Право ребенка на защиту включает и возможность самостоятельного принятия им (независимо от возраста) некоторых мер в случае нарушения его законных прав и интересов. Это возможно при злоупотреблениях со стороны родителей, а равно при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями обязанностей по воспитанию, образованию ребенка. В таких ситуациях ребенку предоставлено право обратиться в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет — в суд. Последствия такого обращения могут заключаться в привлечении родителей к административной или уголовной ответственности, немедленном отобрании ребенка у родителей органом опеки и попечительства при непосредствен-

¹ См., напр., ст. 13 Федерального закона от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ «Об оружии» (СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 5681); ст. 22 Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1475).

ной угрозе жизни ребенка или его здоровью (ст. 77 СК), лишения или ограничения родительских прав в судебном порядке (ст. 69, 73 СК).

Реальному осуществлению права ребенка на защиту должны способствовать введение практики ознакомления детей через школьную программу с их правами, включая информирование детей о возможности пожаловаться на насилие в семье, освещение в средствах массовой информации прецедентов процессов над гражданами (в том числе родителями), нарушающими права детей как в семье, так и в образовательных (дошкольных, школьных) и иных (лечебных, исправительно-трудовых) учреждениях.

Гарантией надлежащей защиты прав ребенка в семье является установление п. 3 ст. 56 СК обязанности должностных лиц организаций и граждан, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка или о нарушениях его прав и законных интересов, 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 ребенка.

Под должностными лицами могут пониматься лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ¹. Для возможности проверки сообщений о нарушении прав ребенка органы опеки и попечительства наделены правом посещения (с привлечением в необходимых случаях сотрудников милиции) семей, пребывание детей в которых представляет угрозу их жизни и здоровью, с последующим принятием решений в соответствии с законом.

В дополнение к положениям СК о праве ребенка на защиту своих прав и законных интересов Законом об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации (ст. 9) предусмотрены специальные меры по защите прав ребенка при осуществлении деятельности в области его воспитания и образования образовательными учреждениями:

¹ См. примечание 1 к ст. 285 УК, примечание к ст. 24 КоАП.

а) создание в образовательных учреждениях по инициативе обучающихся в возрасте старше восьми лет общественных объединений обучающихся;

б) проведение по ходатайству обучающихся с участием их выборных представителей дисциплинарного расследования деятельности работников образовательных учреждений, нарушающих и ущемляющих права ребенка;

в) обращение обучающихся за содействием и помощью в уполномоченные государственные органы при несогласии с решением администрации образовательного учреждения;

г) проведение обучающимися собраний и митингов по поводу нарушения своих законных прав и интересов.

Право ребенка выразить свое мнение. Статья 12 Конвенции о правах ребенка предусматривает, что государства-участники обеспечивают ребенку, способному сформулировать свои собственные взгляды, право свободно выражать эти взгляды по всем вопросам, затрагивающим ребенка, причем взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка. С этой целью ребенку, в частности, предоставляется возможность быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, затрагивающего интересы ребенка, либо непосредственно, либо через представителя или соответствующий орган. В соответствии с положениями Конвенции о правах ребенка ст. 57 СК предоставляет ребенку право выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Закрепление в СК данного права ребенка свидетельствует о том, что законодатель признает его личностью, с которой необходимо считаться, особенно когда речь идет о решении вопросов, прямо касающихся интересов ребенка. Ребенок правомочен довести до сведения родителей и других членов семьи свои соображения по тому или иному вопросу, связанному с его интересами, в любой доступной для него форме. В СК не указано, с какого возраста ребенок обладает правом свободно выражать свое мнение. В Конвенции о правах ребенка такое право признается за ребенком, способным сформулировать собственные взгляды. Таким образом, ребенок вправе выразить свое мнение тогда, когда он достигает определенного уровня развития, позволяющего ему выразить собственную точку зрения на тот или иной вопрос, непосредственно касающийся его интересов (выбор образовательного

учреждения, формы обучения, организация досуга и т. п.). С этого же момента он вправе быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Например, ребенок вправе выразить свое мнение при рассмотрении в суде дел об оспаривании записи об отцовстве¹, при разрешении спора между родителями о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК), при рассмотрении иска родителей о возврате им детей (п. 1 ст. 68 СК), о восстановлении родителей в родительских правах (п. 4 ст. 72 СК), об отмене ограничения родительских прав (п. 2 ст. 76 СК) и т. д.

Если по обстоятельствам дела, связанного с воспитанием детей, судом будет признано необходимым опросить ребенка, то следует предварительно выяснить мнение органа опеки и попечительства о том, не окажет ли неблагоприятного воздействия на ребенка его присутствие в суде. Опрос производится с учетом возраста и развития ребенка в присутствии педагога в обстановке, исключающей влияние на него заинтересованных лиц. При опросе ребенка суду необходимо выяснить, не является ли мнение ребенка следствием воздействия на него заинтересованных лиц, осознает ли он свои собственные интересы при выражении своего мнения, как он его обосновывает и тому подобные обстоятельства².

В зависимости от возраста ребенка его мнению законом придается различное правовое значение. Принятие во внимание или отклонение доводов детей, не достигших возраста десяти лет, является прерогативой родителей. Ребенок в этом возрасте еще не обладает достаточной зрелостью и способностью осознавать свои интересы, хотя бывает и способен сформулировать свое мнение. Учет мнения ребенка, не достигшего возраста десяти лет, при решении вопроса, затрагивающего его интересы, предполагает, что его мнение будет заслушано, а при несогласии родителей или других лиц с мнением ребенка им следует объяснить ему, по каким причинам его точка зрения не может быть принята во внимание. Однако после достижения ребенком десятилетнего возраста учет его мнения родителями является обязательным. Исключение здесь могут

¹ См. п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

² См. п. 20 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» (БВС РФ. 1998. № 7).

составить лишь те предложения и пожелания ребенка, реализация которых прямо бы противоречила его интересам. Случаи, когда мнение ребенка, достигшего возраста десяти лет, может быть не принято во внимание, невозможно полностью перечислить, они могут быть весьма разнообразны с учетом конкретных жизненных обстоятельств. Например, отказ ребенка от посещения школьных занятий в целях использования высвобождаемого времени на занятия спортом или от поездки совместно с другими членами семьи на лечение в санаторий (по рекомендации врачей) повлечет наступление негативных последствий для воспитания и состояния здоровья ребенка, а потому может быть не принят во внимание родителями, исходя именно из интересов ребенка. В то же время в некоторых случаях, прямо предусмотренных СК, решение может быть принято компетентным органом (орган опеки и попечительства или суд) только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет. Речь идет о ситуациях, когда определенными действиями затрагиваются важнейшие интересы ребенка, а именно: изменение имени и (или) фамилии ребенка (ст. 59 СК); восстановление родителей в родительских правах (ст. 72 СК); усыновление (ст. 132 СК); изменение фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка (п. 4 ст. 134 СК); запись усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка (ст. 136); изменение имени, отчества или фамилии ребенка при отмене усыновления (п. 3 ст. 143 СК); передача на воспитание в приемную семью (п. 3 ст. 154 СК). Данный перечень случаев, когда орган опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

Право ребенка на имя, отчество и фамилию. В соответствии со ст. 8 Конвенции о правах ребенка каждый ребенок имеет право на сохранение своей индивидуальности, включая гражданство, имя и семейные связи. Право ребенка на имя закреплено в ст. 58 СК. Право ребенка на имя, включающее собственно имя, фамилию и отчество, появляется у ребенка с момента рождения одновременно с правом на приобретение гражданства¹. В соответствии с п. 2 ст. 58 СК имя ребенку дается по соглашению родителей. При этом орган загса не вправе отказать в присвоении ребенку имени, выбранного родителями, на том основании, что данное имя не указано в справочнике

¹ См. ст. 7 Конвенции о правах ребенка.

личных имен или является сокращенным, ласкательным. Отчество ребенку присваивается по имени отца или по имени лица, записанного в качестве отца ребенка. СК устанавливает возможность присвоения отчества ребенку в ином порядке в соответствии с законами субъектов РФ или на основании национальных обычаев. Кроме того, законом субъекта РФ с учетом национальных традиций народов, населяющих его территорию, может быть предусмотрено, что присвоение отчества на данной территории необязательно и может осуществляться по желанию лиц, регистрирующих рождение ребенка. Возможность образования отчества ребенка согласно национальным традициям или неприсвоения отчества вообще по просьбе родителей ранее предусматривалась Инструкцией о регистрации актов гражданского состояния в СССР (п. 2.13).

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ (с учетом национальных традиций) (п. 3 ст. 58 СК).

При отсутствии соглашения между родителями относительно имени и (или) фамилии ребенка возникший спор разрешается органом опеки и попечительства (п. 4 ст. 58 СК). Не вызывает сомнений, что подобные споры должны разрешаться только исходя из интересов ребенка. При этом во внимание могут приниматься самые разнообразные факторы, включая, например, неблагозвучность фамилии одного из родителей, что в последующем может вызвать насмешливое или неуважительное отношение к ребенку со стороны окружающих. Во внимание может быть принято и желание кого-то из родителей присвоить ребенку свою фамилию вследствие ее широкой известности и популярности из-за наличия общепризнанных заслуг самого родителя или его ближайших родственников в области науки, культуры, спорта или иной сферы деятельности.

Имя, фамилия и отчество ребенка указываются в записи акта о рождении и в свидетельстве о рождении (ст. 22, 23 Закона об актах гражданского состояния), а в последующем вносятся в паспорт гражданина РФ — основной документ, удостоверяющий его личность.

Изложенный порядок присвоения фамилии, имени и отчества ребенку соблюдается и при установлении отцовства лица, не состоящего в браке с матерью ребенка (по совместному заяв-

лению родителей в орган загса, по заявлению только отца ребенка в орган загса, по решению суда (п. 3 ст. 48, ст. 49 СК).

В тех случаях, когда отцовство не установлено, фамилия ребенку в соответствии с п. 5 ст. 58 СК присваивается только по фамилии матери. Что же касается имени и отчества ребенка, то они записываются в таких случаях по указанию матери.

Фамилия, имя и отчество найденному (подкинутому) ребенку записываются в записи акта о рождении по указанию органа опеки и попечительства, медицинской или воспитательной организации, организации социальной защиты населения, органа внутренних дел (п. 1, 3 ст. 19 Закона об актах гражданского состояния). Перечисленные органы обязаны заявить о государственной регистрации рождения найденного (подкинутого) ребенка, родители которого неизвестны, не позднее чем через 7 дней со дня обнаружения ребенка. В свою очередь, лицо, нашедшее ребенка, обязано заявить об этом в течение 48 часов в орган внутренних дел или в орган опеки и попечительства по месту обнаружения ребенка. Одновременно с заявлением о государственной регистрации рождения найденного (подкинутого) ребенка представляются документ об обнаружении ребенка (выдается органом внутренних дел или органом опеки и попечительства) и документ, подтверждающий возраст и пол ребенка (выдается медицинской организацией).

СК допускает изменение имени и фамилии ребенка. В соответствии с п. 1 ст. 59 СК изменение имени, а также фамилии ребенка на фамилию другого родителя возможно лишь по совместной просьбе родителей до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста и только с разрешения органа опеки и попечительства. При этом в законе прямо указывается, что изменение имени и фамилии ребенка производится исходя из интересов ребенка. В качестве обязательного условия перемены фамилии ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, на фамилию другого родителя или имени ребенка выступает согласие ребенка, достигшего возраста десяти лет (п. 4 ст. 59 СК). После достижения несовершеннолетним ребенком возраста четырнадцати лет вопрос о перемене им имени, включающего в себя фамилию, собственно имя и (или) отчество, решается по его собственному заявлению в соответствии с требованиями действующего законодательства (ст. 58—63 Закона об актах гражданского состояния). В частности, согласно п. 3 ст. 58 Закона об актах гражданского состояния перемена име-

ни лицом, не достигшим совершеннолетия, производится при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия — на основании решения суда, за исключением случаев приобретения лицом полной дееспособности до достижения им совершеннолетия.

Перемена имени производится органом загса по месту жительства или по месту государственной регистрации рождения лица, желающего переменить фамилию, имя и (или) отчество.

При раздельном проживании родителей, что в большинстве случаев связано с расторжением их брака, родитель, с которым остался проживать ребенок, вправе просить о присвоении ему своей фамилии (п. 2 ст. 59 СК). Для решения данного вопроса родителю нужно обратиться в орган опеки и попечительства, в компетенцию которого входит выдача разрешения на изменение фамилии ребенка. Перемена фамилии в такой ситуации может быть целесообразна, так как разные фамилии ребенка и родителя в одной семье могут создавать неудобства. С другой стороны, ходатайство о перемене фамилии ребенка может быть обусловлено стремлением одного из родителей досадить подобным образом бывшему супругу или добиться прекращения взаимоотношений между ним и ребенком. По этой причине при разрешении такого ходатайства орган опеки и попечительства должен учитывать интересы ребенка и мнение другого родителя. Не исключено, что если ребенок привык к своей фамилии и продолжает любить отдельно проживающего отца (мать), и он (она) по-прежнему занимается в установленном порядке его воспитанием, то изменение фамилии может противоречить интересам ребенка и родителя. Поэтому орган опеки и попечительства должен оценить доводы каждого из родителей и вынести решение, наиболее отвечающее интересам ребенка. При наличии определенных обстоятельств, прямо перечисленных в законе, разрешение на перемену фамилии ребенка может быть дано органом опеки и попечительства и без учета мнения родителя, проживающего отдельно от ребенка: невозможность установления его места нахождения, лишение его родительских прав, признание недееспособным, уклонение родителя без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка (п. 2 ст. 59 СК).

На практике органы опеки и попечительства дают согласие на перемену фамилии ребенка по просьбе одного из ро-

дителей при вступлении матери (отца) в повторный брак, когда ею (им) выбрана фамилия нового супруга. Однако в таких случаях необходимо выяснять характер сложившихся взаимоотношений между ребенком и отчимом (мачехой), их длительность и устойчивость. При выявлении фактов безразличного отношения нового супруга к ребенку, отсутствия между ними подлинно семейных отношений или непрочного характера брака удовлетворять подобное ходатайство будет нецелесообразно. Если же ребенок счастлив в новой семье и привязан к супругу своей матери (отца), а тот проявляет заботу о его содержании, воспитании и образовании, как настоящий родитель, вопрос может быть решен положительно. Это относится и к случаям, когда ребенок рожден от лиц, не состоящих в браке между собой, и отцовство в законном порядке не установлено. При такой ситуации, исходя из интересов ребенка, орган опеки и попечительства вправе разрешить изменить его фамилию на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой (п. 3 ст. 59 СК).

Решение вопроса о возможности изменения фамилии или имени ребенка входит в компетенцию руководителей органов местного самоуправления (глав администраций муниципальных образований) и осуществляется, как правило, по заключению соответствующих органов управления образованием¹.

Во всех случаях перемены имени и (или) фамилии ребенка по совместной просьбе родителей или только по просьбе одного родителя является обязательным согласие ребенка на изменение его фамилии и имени после достижения им десятилетнего возраста (п. 4 ст. 59 СК), когда он уже может самостоятельно дать оценку последствий подобного решения для себя с учетом взаимоотношений с родителями, со сверстниками и педагогами в школе и в среде своего общения. Введение в закон этой нормы является дополнительной существенной гарантией соблюдения прав несовершеннолетних детей.

¹ См., напр., ст. 3 Закона Владимирской области от 2 апреля 1997 г. «Об организации работы по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних во Владимирской области» (Призыв. 1997. № 81); ст. 4 Закона Мурманской области от 16 июня 1997 г. № 70-01-ЗМО «Об организации и деятельности органов опеки и попечительства в Мурманской области» (Мурманский вестник. 1997. 20 июня); ст. 4 Закона Пензенской области от 28 июня 1997 г. № 44-ЗПО «Об органах опеки и попечительства в Пензенской области» (Пензенская правда. 1997. 22 июня).

Закон напрямую не предусматривает возможности перемены отчества ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, по совместной просьбе родителей, так как это связано с изменением имени отца. Только в случае государственной регистрации перемены имени отцом изменяется отчество его несовершеннолетних детей. При этом их отчество исправляется в записи акта о рождении. Отчество совершеннолетних детей может изменяться только по их заявлению (п. 3 ст. 63 Закона об актах гражданского состояния).

Что касается государственной регистрации перемены фамилии и имени ребенка, то она производится органом загса в общем порядке, установленном для перемены фамилий, имен и отчеств.

2.2. Имущественные права несовершеннолетних детей.

Каждый ребенок имеет право на уровень жизни, необходимый для нормального физического, умственного, духовного, нравственного и социального развития, что требует соответствующих материальных затрат. Создание условий жизни, необходимых для развития ребенка, обеспечивается главным образом родителями, несущими основную финансовую ответственность за его достойное содержание¹. Ранее нормы об имущественных правах ребенка в КоБС отсутствовали, что создавало определенные сложности в решении вопросов, связанных с защитой имущественных интересов детей. Только с принятием СК устранен этот пробел в семейном законодательстве.

Статья 60 СК наделяет ребенка следующими имущественными правами:

а) правом на получение содержания от своих родителей и других членов семьи (т. е. совершеннолетних трудоспособных братьев и сестер, дедушки, бабушки);

б) правом собственности на полученные им доходы, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, и на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка;

в) правом владеть и пользоваться имуществом родителей при совместном с ними проживании (по взаимному согласию ребенка и родителей).

Порядок и размер предоставления содержания ребенку родителями и другими членами семьи определяются разд. V СК «Алиментные обязательства членов семьи» (ст. 80—84, 86, 93,

¹ См. ст. 27 Конвенции о правах ребенка.

94). Что касается различных денежных сумм, причитающихся ребенку, то право собственности на них признается за ребенком. Согласно п. 2 ст. 60 СК эти средства поступают в распоряжение родителей или лиц, их заменяющих (усыновителей, опекунов, попечителей, приемных родителей), и должны расходоваться ими на содержание, воспитание и образование ребенка. Это относится как к алиментам, так и к другим выплатам — пенсиям и пособиям. В частности, детям может назначаться трудовая пенсия по случаю потери кормильца, пенсия по инвалидности, социальная пенсия в связи со смертью кормильца (ст. 5, 8, 9 Федерального закона от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ «О трудовых пенсиях в Российской Федерации»¹). Ребенок в семьях со среднедушевым доходом не свыше величины прожиточного минимума в субъекте РФ имеет право на пособие со стороны государства². Заявление о назначении ежемесячного пособия на ребенка подается родителем (усыновителем, опекуном, попечителем) в орган социальной защиты населения по месту жительства родителя, с которым проживает ребенок, или по месту военной службы, службы в качестве лиц рядового и начальствующего состава в органах внутренних дел одного из родителей (при условии неполучения ежемесячного пособия на ребенка в органах социальной защиты населения другим родителем)³.

Законом предусмотрены определенные меры по соблюдению имущественных интересов ребенка и предотвращению возможных фактов злоупотреблений со стороны недобросовестных родителей (использования полученных на ребенка средств в своих или любых других целях). Так, согласно п. 2 ст. 60 СК по требованию родителя, обязанного уплачивать алименты на несовершеннолетних детей, суд вправе вынести решение о перечислении не более 50% сумм алиментов, подлежащих выплате, на счета, открытые на имя несовершеннолетних детей в банках. Решение об этом может быть принято судом только исходя из интересов детей. В этой связи необходимо учитывать, что если такое требование заявлено родителем, с кото-

¹ СЗ РФ. 2001. № 52. Ч. I. Ст. 4920.

² См. ст. 16 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1929).

³ См. п. 37, 38, 50 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3628).

рого взыскиваются алименты на основании судебного приказа или решения суда, то оно разрешается судом по правилам изменения способа и порядка исполнения решения суда¹.

Ребенок может иметь на праве собственности любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам (ст. 213 ГК). Это не только имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, но и доходы (зарботок), полученные им, а также имущество, приобретенное на средства ребенка. Суммы полученных родителями (лицами, их заменяющими) алиментов, пенсий и пособий, причитающихся ребенку, также являются собственностью ребенка. Ребенок может стать собственником имущества и по другим основаниям. Например, в результате приватизации жилого помещения (бесплатная передача в собственность граждан занимаемых ими жилых помещений в государственном и муниципальном жилищном фонде). Так, в собственность несовершеннолетних передаются жилые помещения, в которых проживают только они. Для этого требуется заявление родителей (усыновителей) или опекунов, если ребенок не достиг возраста четырнадцати лет, и предварительное разрешение органов опеки и попечительства. Жилые помещения, в которых проживают исключительно несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, передаются им в собственность по их заявлению с согласия родителей (усыновителей), попечителей и органов опеки и попечительства. В случае смерти родителей или утраты родительского попечения по другим причинам, если в жилом помещении остались проживать исключительно несовершеннолетние дети, органы опеки и попечительства, руководители учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, опекуны (попечители), приемные родители или иные законные представители в течение трех месяцев оформляют договор о передаче жилого помещения в собственность ребенка. Договор о передаче жилого помещения в собственность несовершеннолетнего, не достигшего возраста четырнадцати лет, оформляется по заявлению его законного представителя (усыновителя, опекуна) с предварительного разрешения органа опеки и попечительства или при необходимости по инициативе таких органов. Несовершеннолетние, достигшие возраста четырнад-

¹ См. п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9; ст. 207 ГПК.

цати лет, оформляют указанный договор самостоятельно с согласия их законных представителей и органов опеки и попечительства. В этой связи следует иметь в виду, что оформление договора передачи в собственность жилых помещений, в которых проживают исключительно несовершеннолетние, проводится за счет средств местных бюджетов¹.

Права ребенка по распоряжению принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяются гражданским законодательством и зависят от объема его гражданской дееспособности (ст. 26, 28 ГК). Так, малолетние дети в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе согласно ст. 28 ГК самостоятельно совершать только следующие сделки:

а) мелкие бытовые сделки (в законе понятие такой сделки не дается, поэтому принадлежность сделки к мелкой бытовой определяется в каждом конкретном случае. Как правило, эти сделки направлены на удовлетворение обычных, каждодневных потребностей малолетнего или членов его семьи и незначительны по сумме: покупка продуктов питания, школьных принадлежностей и т. д.);

б) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации (принятие в подарок игровой приставки, компьютера, одежды и т. д.);

в) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения (т. е. дети могут получать деньги от родителей или других законных представителей и расходовать их на свои нужды или по целевому назначению. Посторонние лица могут предоставлять ребенку денежные средства только с согласия законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов).

Все другие сделки за малолетних совершают от их имени их родители, усыновители или опекуны (п. 1 ст. 28 ГК) с соблюдением ограничений, установленных законом. Так, например, они не вправе осуществлять дарение (за исключением подарков стоимостью до пяти установленных законом мини-

¹ См. ст. 2 Закона РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» (с изм. и доп.) (Ведомости РСФСР. 1991. № 28. Ст. 959; Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 67; СЗ РФ. 1994. № 16. Ст. 1864; 1998. № 13. Ст. 1472; 1999. № 18. Ст. 2214; 2001. № 21. Ст. 2360; 2002. № 21. Ст. 1918; №. 48. Ст. 4738).

мальных размеров оплаты труда) от имени и за счет имущества малолетних (п. 1 ст. 575 ГК).

В случае совершения ребенком в возрасте от шести до четырнадцати лет сделки с превышением предоставленных ему ст. 28 ГК правомочий она признается законом недействительной (ничтожной) (п. 1 ст. 172 ГК). Однако в интересах ребенка такая сделка может быть по требованию законных представителей (родителей, усыновителей, опекуна) признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего (п. 2 ст. 172 ГК).

Имущественную ответственность по всем сделкам малолетнего (включая сделки, совершенные им самостоятельно), несут его родители (усыновители или опекуны), если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают и за вред, причиненный малолетними (п. 2, 3 ст. 28, ст. 1073 ГК).

Что касается несовершеннолетних детей в возрасте до шести лет, то ГК не наделяет их гражданской дееспособностью вообще, а поэтому их права по распоряжению принадлежащим им на праве собственности имуществом полностью осуществляют их родители (усыновители, опекуны) с соблюдением предусмотренных законом ограничений.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет согласно ст. 26 ГК вправе самостоятельно:

а) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, разрешенные малолетним (п. 2 ст. 28 ГК);

б) распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами. Однако суд при наличии достаточных оснований по ходатайству родителей (усыновителей) или попечителей либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме (вступление в брак или эмансипация — п. 2 ст. 21, ст. 27 ГК);

в) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;

г) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;

д) быть членами кооперативов (по достижении шестнадцати лет).

Все остальные сделки несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет совершаются только с письменного согласия своих законных представителей — родителей (усыновителей) или попечителей (п. 1 ст. 26 ГК). В случае нарушения этого требования сделка, совершенная несовершеннолетним, может быть признана судом недействительной по иску родителей (усыновителей) или попечителя (ст. 175 ГК), за исключением сделок несовершеннолетних, ставших полностью дееспособными.

В отличие от малолетних несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, совершенным ими в соответствии с требованиями ст. 26 ГК. Они также могут быть привлечены к имущественной ответственности за причиненный ими вред в порядке, установленном гражданским законодательством (п. 3 ст. 26, ст. 1074 ГК).

Правомочия родителей по управлению имуществом ребенка также определяются гражданским законодательством. В соответствии с его положениями родители малолетних (несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет) не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а родители несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет — давать согласие на совершение сделок по отчуждению имущества ребенка (включая обмен, дарение имущества, сдачу его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог), иных сделок, влекущих отказ от принадлежащих ребенку прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества (п. 2 ст. 37 ГК). Например, предварительное разрешение органов опеки и попечительства необходимо для совершения сделок (договоров купли-продажи, мены, дарения и др.) в отношении жилых помещений, собственниками которых являются несовершеннолетние. Более того, предварительное разрешение органа опеки и попечительства необходимо для совершения сделок с приватизированными жилыми помещениями, в которых проживают несовершеннолетние лица, независимо от того, являются ли они собственниками, сособственниками или членами семьи собственников, в том числе бывшими, имеющими право пользования данным жилым помещением. Указанное правило распространяется также на жилые помещения, в которых несовершеннолетние не проживают, однако на момент приватизации имели на это

жилое помещение равные с собственником права. Законом также установлено, что средства от сделок с приватизированными жилыми помещениями, в которых проживают (проживали) исключительно несовершеннолетние, зачисляются родителями (усыновителями), опекунами (попечителями), администрацией детских или иных воспитательных учреждений на счет по вкладу на имя несовершеннолетнего в местном отделении Сберегательного банка¹.

Необходимо также иметь в виду, что в соответствии с п. 4 ст. 292 ГК отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника, если при этом затрагиваются их права или охраняемые законом интересы, допускается с согласия органа опеки и попечительства. Данное требование касается и осуществления сделок с жилыми помещениями, собственниками которых по различным основаниям, в том числе и на праве долевой собственности, являются несовершеннолетние. Например, согласие органа опеки и попечительства требуется при приобретении гражданами жилья с зачетом стоимости имеющегося у них жилого помещения, если правом долевой собственности на него обладают даже не проживающие в этом помещении несовершеннолетние. Однако само по себе наличие согласия органа опеки и попечительства на совершение сделки по отчуждению имущества малолетнего ребенка не является для суда достаточным подтверждением законности сделки. Как указала Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ в определении от 29 августа 1997 г., критерием оценки действительности сделки является только реальное соблюдение имущественных прав ребенка².

Без разрешения органов опеки и попечительства родители согласно п. 1 ст. 37 ГК вправе производить только необходимые для содержания ребенка расходы (на питание; на приобретение одежды, школьных принадлежностей, книг, игрушек; на лечение, отдых и т. п.) за счет сумм, причитающихся ребенку в качестве дохода, кроме доходов, которыми несовершеннолетние вправе распоряжаться самостоятельно.

В целях защиты имущественных прав несовершеннолетних и предупреждения возможных злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих) п. 4 ст. 37 ГК предусмотрено, что родители (лица, их заменяющие) не вправе совер-

¹ См. ст. 3 Закона о приватизации жилищного фонда.

² ВВС РФ. 1998. № 2.

шать сделки со своими несовершеннолетними детьми, за исключением передачи им имущества в качестве дара или в безвозмездное пользование. Это ограничение распространяется и на близких родственников родителей.

Впервые в семейном праве законодательно закреплён принцип раздельности имущества родителей и детей, означающий, что ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, а родители не имеют права собственности на имущество ребенка (п. 4 ст. 60 СК). Тем не менее дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

В случае возникновения права общей собственности родителей и детей (в результате, например, приватизации, наследования) их права по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом определяются гражданским законодательством (п. 5 ст. 60 СК). Общая собственность родителей и детей может быть долевой или совместной. Каждый из видов общей собственности имеет соответствующий правовой режим. Правовой режим общей долевой собственности определен в ст. 244—252 ГК, а совместной собственности — в ст. 253—259 ГК. Так, в общую собственность (совместную или долевую) родителей и детей могут передаваться занимаемые ими жилые помещения путем приватизации. Невключение детей в приватизационные документы, в договор о передаче в собственность жилого помещения Законом о приватизации жилищного фонда не допускается. Несовершеннолетние, проживающие совместно с нанимателем и являющиеся членами его семьи, имеют равные с ним права, вытекающие из договора социального найма жилого помещения. Поэтому в случае приватизации занимаемого помещения они наравне с совершеннолетними членами семьи нанимателя вправе стать участниками общей собственности на это помещение. В договор передачи жилого помещения в собственность включаются также несовершеннолетние, не проживающие с нанимателем на момент приватизации жилого помещения, но не утратившие права пользования данным жилым помещением¹.

¹ См. ст. 2, 7 Закона о приватизации жилищного фонда; п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» (в ред. постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11, с изм., внесенными постановлением Пленума от 25 октября 1996 г. № 10) (ВС РФ. 1993. № 11; 1994. № 3; 1997. № 1).

В завершение вопроса об имущественных правах детей необходимо отметить, что с принятием СК они имеют собственную правовую основу (ст. 60 СК), и хотя их перечень выходит за рамки семейных отношений, а правовое регулирование осуществляется в большей степени гражданским законодательством, тем не менее наличие таких прав у ребенка позволяет говорить о нем как о самостоятельном субъекте семейных правоотношений.

§ 3. Права и обязанности родителей

3.1. Общая характеристика родительских прав и обязанностей. Принцип общей и одинаковой ответственности обоих родителей за воспитание и развитие ребенка закреплен в нормах международного права. Конвенцией о правах ребенка провозглашено, что родители несут основную ответственность за воспитание и развитие ребенка, наилучшие интересы которого должны являться предметом основной заботы родителей¹. Это положение нашло закрепление не только в семейном законодательстве, но и в основных законах многих государств. Так, в новых конституциях ряда стран Восточной Европы и Балтии (Болгарии, Венгрии, Литовской Республики, Польской Республики, Словацкой Республики, Республики Словении, Республики Хорватии, Чешской Республики, Эстонской Республики) предусмотрено, что воспитание несовершеннолетних детей является правом и обязанностью родителей². Аналогичная норма закреплена в ст. 36 Конституции Португалии³.

Частью 2 ст. 38 Конституции РФ установлено, что забота о детях, их воспитании — равное право и обязанность родите-

¹ См. ст. 18 Конвенции о правах ребенка.

² См. ст. 47 Конституции Республики Болгарии (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. *Н. Варламова*. М., 1997. С. 66); § 67 и 70/Ж Конституции Венгерской Республики (Там же. С. 127, 130); ст. 38 Конституции Литовской Республики (Там же. С. 156); ст. 48 Конституции Польской Республики (Там же. С. 206, 207); ст. 41 Конституции Словацкой Республики (Там же. С. 326); ст. 54 Конституции Республики Словении (Там же. С. 375); ст. 63 Конституции Республики Хорватии (Там же. С. 436); ст. 32 Хартии основных прав и свобод Чешской Республики (Там же. С. 524); ст. 27 Конституции Эстонской Республики (Там же. С. 537).

³ См.: Конституция Португалии // Конституции государств Европейского Союза / Под ред. *Л. А. Окунькова*. М., 1997. С. 530.

лей. Данная конституционная норма обеспечивается и конкретизируется семейным законодательством РФ (гл. 12, 13, 16 СК). Статья 61 СК гласит, что родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей (родительские права). Родительские права основаны на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке. Равенство прав и обязанностей родителей в отношении детей должно соблюдаться независимо от наличия или отсутствия брака родителей.

Характерной особенностью родительских прав, о которых идет речь в СК, является то, что они органически включают не только собственно права, но и обязанности родителей. Поэтому родители не только вправе, но и обязаны осуществлять родительские права. Родительским правам корреспондируют соответствующие обязанности родителей, неисполнение которых может повлечь для родителей определенные санкции (лишение родительских прав — ст. 69 СК; ограничение родительских прав — ст. 73 СК; взыскание средств на содержание детей с родителей в судебном порядке — п. 2 ст. 80 СК). Отсюда под родительскими правами понимается совокупность прав и обязанностей, которыми наделяются родители как субъекты родительских правоотношений (родительские правоотношения — это правоотношения между родителями и детьми). Предметно суть родительских прав раскрывается в ст. 63—68 СК, причем в этих статьях речь идет о личных неимущественных правах и обязанностях родителей. Имущественным правам и обязанностям родителей в отношении несовершеннолетних детей посвящены статьи, регулирующие алиментные обязательства родителей (ст. 80—84, 86, 99—105 СК).

К личным неимущественным правам родителей, которые будут рассмотрены в настоящем параграфе, относятся: право на воспитание и образование детей, право на защиту прав и интересов детей, право на защиту родительских прав.

В состав родительских прав данного вида также входят право родителей дать ребенку имя, фамилию (ст. 58 СК), право изменить имя и фамилию ребенка до достижения им возраста четырнадцати лет (ст. 59 СК). Порядок и условия реализации данных правомочий родителями были рассмотрены в предыдущем параграфе настоящей главы.

Родители обязаны осуществлять свои права в отношении детей в установленном законом порядке и в соответствии с их интересами. основополагающим принципом осуществления родительских прав является обеспечение прав и интересов ребенка. Интерес ребенка — это его потребность в создании условий, необходимых для надлежащего воспитания, содержания, образования, подготовки к самостоятельной жизни, благополучного развития¹.

Родители не вправе принимать по собственному усмотрению произвольные решения о передаче своих родительских прав другим лицам, т. е. родительские права являются неотчуждаемыми. Отказ родителей от своих прав в отношении детей и дача ими согласия на усыновление детей иными лицами возможны лишь при исключительных обстоятельствах и при неукоснительном соблюдении установленного законом порядка (ст. 129, 130 СК). Лишение или ограничение родительских прав допускается также только при наличии установленных законом оснований (ст. 69, 73 СК).

Необходимо отметить, что родительские права носят срочный (временный) характер. Они возникают с момента рождения ребенка. Прекращаются родительские права при наступлении определенных обстоятельств, предусмотренных законом (п. 2 ст. 61 СК):

а) достижение детьми возраста восемнадцати лет (совершеннолетия);

б) вступление несовершеннолетних детей в брак в установленном законом порядке и приобретение ими в связи с этим полной дееспособности (п. 2 ст. 21 ГК);

в) объявление несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет, полностью дееспособным (эмансипация) по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда. Для эмансипации необходимо, чтобы несовершеннолетний работал по трудовому договору или контракту или с согласия своих родителей, усыновителей или попечителя занимался предпринимательской деятельностью (ст. 27 ГК).

Таким образом, родители наделяются законом родительскими правами на тот период времени, когда ребенок нуждается в воспитании и заботе, обеспечении его интересов, защите.

¹ См.: *Беспалов Ю. Ф.* Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. Владимир, 2000. С. 29.

СК не только раскрывает содержание родительских прав и обязанностей, тем самым определяя их сущность, но и устанавливает *допустимые пределы (границы) осуществления родительских прав*. Согласно п. 1 ст. 65 СК родительские права не могут осуществляться вопреки интересам детей, так как обеспечение интересов детей должно быть основным предметом заботы их родителей; при осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию.

Установление факта осуществления родительских прав в ущерб правам и интересам детей может при различных обстоятельствах повлечь для родителей негативные последствия в виде:

а) лишения полномочий по представлению интересов детей (п. 2 ст. 64 СК);

б) лишения родительских прав (ст. 69 СК);

в) ограничения родительских прав (ст. 73 СК);

г) привлечения к административной или уголовной ответственности по установленным КоАП и УК основаниям.

В частности, неисполнение или ненадлежащее исполнение родителями обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и законных интересов несовершеннолетних влечет наложение административного штрафа в размере до пяти минимальных размеров оплаты труда (ст. 5.35 КоАП).

С 1 января 1997 г. введена уголовная ответственность родителей за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, если это деяние соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним (ст. 156 УК). Родители могут быть также привлечены к уголовной ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК) и вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ст. 151 УК).

Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, должны решаться родителями по их взаимному согласию, исходя из интересов детей и с учетом мнения детей (п. 2 ст. 65 СК), а учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, — обязателен (ст. 57 СК). Разногласия между родителями по вопросам воспитания и образования детей могут быть разрешены по обращению родителей (или одного из них) в органы опеки и попечительства или в суд.

3.2. Осуществление родительских прав несовершеннолетними родителями. Особого внимания заслуживают нормы СК о родительских правах несовершеннолетних родителей и особенностях их осуществления. Эти нормы являются новеллой семейного законодательства и свидетельствуют о том, что родительские права признаются и за несовершеннолетними родителями, т. е. лицами, не достигшими возраста восемнадцати лет, в случае рождения у них ребенка. Некоторые же предусмотренные законом особенности реализации несовершеннолетними родителями своих родительских прав обусловлены объективными причинами и направлены на защиту прав и интересов как ребенка, так и родителей. Закрепленные в п. 1 ст. 62 СК права несовершеннолетних родителей на совместное проживание со своим ребенком и на участие в его воспитании основаны на факте установления их отцовства (материнства). СК (ст. 48, 51) не содержит ограничений по основаниям и порядку установления происхождения ребенка от несовершеннолетних родителей и их записи родителями в книге записей рождений органом загса. В таких случаях государственная регистрация рождения ребенка производится в обычном порядке. Согласия родителей или опекунов (попечителей) самих несовершеннолетних отца или матери на регистрацию рождения ребенка не требуется.

Порядок осуществления родительских прав несовершеннолетними родителями зависит от ряда обстоятельств:

- а) состоят в браке несовершеннолетние родители или нет;
- б) возраста несовершеннолетних родителей.

Так, СК (п. 2 ст. 62) не предоставляет несовершеннолетним родителям возможности самостоятельно осуществлять родительские права, если они не состоят в браке и не достигли шестнадцати лет, хотя они имеют право на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Ребенку таких несовершеннолетних родителей до достижения ими возраста шестнадцати лет может быть назначен опекун, который будет осуществлять воспитание ребенка совместно с его родителями. Опекун обязан проживать совместно с ребенком и заботиться о его содержании, обеспечении уходом и лечением, защищать его права и интересы (п. 2, 3 ст. 36 ГК). Как правило, опекуном над ребенком несовершеннолетнего родителя назначается кто-либо из его родственников (если таковые имеются и выразили желание быть опекунами, а кроме того, отвечают требованиям, предъявляемым законом к кандидатам в опекуны, — ст. 35 ГК). Естественно, родственники несовершеннолетнего родите-

ля могут помогать ему в воспитании ребенка и без официального назначения опекунами, что часто и имеет место в жизни.

При усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, предусматривается обязательное участие в решении этого вопроса их родителей или опекунов (попечителей) несовершеннолетних родителей, а при их отсутствии — органа опеки и попечительства (ст. 129 СК).

Орган опеки и попечительства правомочен по просьбе несовершеннолетних родителей или опекуна ребенка разрешать разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями. Последствия урегулирования подобного спора могут быть различны. Например, при ненадлежащем выполнении опекуном возложенных на него обязанностей он может быть отстранен от исполнения этих обязанностей и даже привлечен к установленной законом ответственности. А при наличии уважительных причин (болезнь, отсутствие взаимопонимания с родителями ребенка и т. п.) опекун может быть освобожден от исполнения своих обязанностей (п. 2, 3 ст. 39 ГК).

Несовершеннолетние родители, достигшие возраста шестнадцати лет, независимо от того, состоят они в браке или нет, а также несовершеннолетние родители любого возраста, состоящие в браке, осуществляют свои родительские права самостоятельно. Однако при осуществлении родительских прав несовершеннолетним родителем, достигшим возраста шестнадцати лет, но не состоящим в браке и не эмансипированным, могут возникнуть определенные правовые сложности, связанные с отсутствием у него полной гражданской дееспособности.

В соответствии с п. 3 ст. 62 СК *несовершеннолетние родители*, независимо от возраста, также *имеют право*:

- а) признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях (ст. 48; 52 СК);
- б) требовать при условии достижения ими возраста четырнадцати лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке (ст. 49 СК).

На несовершеннолетних родителей распространяются правила СК: о содержании родительских прав, о защите родительских прав, о лишении или ограничении родительских прав, об отобрании ребенка у родителей при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью (ст. 63—77 СК).

3.3. Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей. Наиболее важным среди родительских прав является право родителей на воспитание детей (ст. 63 СК). При-

чем, как закреплено в п. 1 ст. 63 СК, *родители не только имеют право, но и обязаны воспитывать своих детей*. Родители обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей. В этой связи вполне обоснованно установление законом ответственности родителей за воспитание и развитие ребенка, что отвечает и требованиям ст. 18 и 27 Конвенции о правах ребенка. За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию детей родители могут быть привлечены к различным видам юридической ответственности: административной (ст. 5.35 КоАП), гражданско-правовой (ст. 1073—1075 ГК), семейно-правовой (ст. 69, 73 СК), уголовной (ст. 156 УК). Принцип равной ответственности родителей за воспитание несовершеннолетних детей закреплен и в законодательстве некоторых субъектов РФ¹. Причем в ряде регионов страны одновременно с этим также предусмотрено, что труд по воспитанию детей приравнивается ко всякому другому труду и является основой для достойного социального обеспечения².

В СК (ст. 63) в отличие от КоБС (ст. 1, 52) не конкретизируются задачи воспитания детей родителями, отсутствуют морально-нравственные и идеологические предписания. Конкретное содержание родительских прав и обязанностей по воспитанию детей СК также не раскрывается. В нем лишь названы основные направления деятельности родителей по воспитанию своих детей. Главным закон признает заботу родителей о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии детей (п. 1 ст. 63 СК), а каким образом осуществлять эту заботу — решают сами родители. Родители являются первыми педагогами, которые обязаны заложить основы физического, нравственного и интеллектуального развития личности ребенка в раннем детском возрасте³. В этих целях родителям предо-

¹ См., напр., п. 2 ст. 89 Устава — Основного закона Читинской области от 1 июня 1995 г. в ред. Закона Читинской области от 30 мая 2001 г. № 300-ЗЧО (Забайкальский рабочий. 1995. 15 июня; 2001. 21 июня).

² См., напр., п. 2 ст. 25 Устава (Основного закона) Тамбовской области от 30 ноября 1994 г. (Там же. С. 96); п. 2 ст. 103 Устава Ханты-Мансийского автономного округа от 30 мая 1995 г. (в ред. закона Ханты-Мансийского автономного округа от 30 октября 2000 г. № 81-03) (Собрание законодательства Ханты-Мансийского автономного округа. 2000. № 10).

³ См. п. 1 ст. 18 Закона РФ «Об образовании» (в ред. Федерального закона от 13 января 1996 г. № 12-ФЗ, с изм., внесенными Федеральным законом от 20 июля 2000 г. № 102-ФЗ) (Ведомости РФ. 1992. № 30. Ст. 1797; СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 150; 2000. № 30. Ст. 3120).

ставляется свобода выбора средств и методов воспитания своего ребенка с соблюдением ограничений, предусмотренных законом (п. 1 ст. 65 СК), а именно: родители не вправе причинять вред физическому или психическому развитию ребенка, его нравственному развитию. Способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию ребенка.

СК законодательно закреплён принцип преимущественного права родителей на воспитание своих детей перед всеми другими лицами (п. 1 ст. 63 СК). Право на воспитание своего ребенка — это личное неотъемлемое право родителя. Родитель может быть лишен этого права только судом по основаниям, предусмотренным законом (ст. 69, 71, 73, 74 СК). Родители не правомочны передавать кому-либо право на воспитание ребенка либо отказаться от него. Естественно, что родители могут временно поручить воспитание ребенка другим лицам (дедушке, бабушке, няне и т. д.) или отдать ребенка на воспитание в различные детские учреждения (детский сад, ясли, пансионат и т. д.). Однако при этом они остаются ответственными в полной мере за воспитание и развитие своего ребенка. В осуществлении родителями личного права на воспитание ребенка и исполнении ими соответствующей обязанности всемерную помощь и поддержку должно оказывать государство. Конкретные виды такой помощи обозначены в Основных направлениях государственной семейной политики, утвержденной Указом Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712¹. Так, государство гарантирует финансовую и материальную поддержку родителей в воспитании детей раннего детского возраста, обеспечивает доступность образовательных услуг дошкольного образовательного учреждения для всех слоев населения, оказывает возможное содействие родителям в воспитании детей, что считается одним из главных направлений государственной семейной политики².

Мероприятия государственного характера по усилению помощи семье в воспитании детей могут осуществляться, в частности, путем:

¹ СЗ РФ. 1996. № 21. Ст. 2460.

² См. п. 2 ст. 18 Закона об образовании; п. 2 Указа Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712 «Об основных направлениях государственной семейной политики» (СЗ РФ. 1996. № 21. Ст. 2460).

государственной финансовой поддержки издания массовым тиражом и распространения книг по воспитанию ребенка и уходу за ним;

распространения специальной литературы для семьи среди молодежи, молодых родителей, комплектования ею массовых библиотек;

введения запрета на изготовление, распространение и рекламирование печатных изданий, изображений, видеокассет или иных изделий, пропагандирующих порнографию, культ насилия или жестокости;

государственной координации и финансовой поддержки нравственного, этического и экологического просвещения населения и введения программ такого просвещения для детей и молодежи в детских дошкольных учреждениях, общеобразовательных и профессиональных учебных заведениях¹.

Неотъемлемой составляющей процесса воспитания ребенка и формирования его как всесторонне развитой личности является образование. В соответствии с п. 4 ст. 43 Конституции РФ родители или лица, их заменяющие, обеспечивают получение детьми основного общего образования (т. е. образования в объеме 9 классов общеобразовательной школы). Требование обязательности основного общего образования применительно к конкретному обучающемуся сохраняет силу до достижения им возраста пятнадцати лет, если соответствующее образование не было получено обучающимся ранее (п. 3, 4 ст. 19 Закона об образовании).

Государство гарантирует гражданам право на образование, общедоступность и бесплатность основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях.

В п. 2 ст. 63 СК подтверждается конституционная норма об обязанности родителей обеспечить получение детьми основного общего образования. При этом родителям необходимо исходить из того, что образование должно обеспечивать формирование у ребенка адекватной современному уровню знаний и уровню образовательной программы картины мира и формирование человека и гражданина, интегрированного в современное ему общество и нацеленного на совершенствование этого общества. Непосредственно содержание образования должно быть направлено на достижение следующих основных целей:

¹ См. п. 21 Основных направлений государственной семейной политики.

а) развитие личности, талантов, умственных и физических способностей ребенка;

б) воспитание уважения к правам человека и основным свободам;

в) воспитание уважения к родителям, языку и ценностям страны, в которой ребенок проживает, страны его происхождения и цивилизации, отличной от его собственной;

г) подготовку к сознательной жизни в духе взаимопонимания, мира, терпимости, равноправия мужчин и женщин и дружбы между народами, этническими и религиозными группами, а также лицами из числа коренного населения;

д) бережное отношение к окружающей среде¹.

Права и обязанности родителей (лиц, их заменяющих) в сфере образования несовершеннолетних детей определены ст. 52 Закона об образовании и включают:

а) выбор формы обучения;

б) выбор образовательных учреждений;

в) защиту законных прав и интересов ребенка;

г) участие в управлении образовательным учреждением;

д) выполнение устава образовательного учреждения.

Родители самостоятельно выбирают образовательное учреждение и формы обучения детей, учитывая при этом мнение детей. С учетом потребностей и возможностей ребенка образовательные программы осваиваются в следующих формах: в образовательном учреждении — очной, очно-заочной (вечерней), заочной форме; в форме семейного образования, самообразования, экстерната. Допускается сочетание различных форм получения образования. Однако для всех форм получения образования в пределах конкретной основной общеобразовательной программы действует единый государственный образовательный стандарт (ст. 10 Закона об образовании).

Возможность получения семейного образования означает обучение ребенка вне образовательного учреждения с предоставлением права на аттестацию в форме экстерната в аккредитованных образовательных учреждениях соответствующего типа. Родители имеют право дать ребенку начальное общее, основное общее, среднее (полное) общее образование в семье. Ребенок, получающий образование в семье, вправе на любом

¹ См.: *Зайцев Е., Семина Л.* Права, обязанности и ответственность детей, родителей и работников образовательных учреждений в сфере отношений, связанных с образованием и воспитанием // *Правозащитник.* 1997. № 2. С. 11.

этапе обучения при его положительной аттестации по решению родителей продолжить образование в образовательном учреждении. Родителям (законным представителям), осуществляющим воспитание и образование несовершеннолетнего ребенка в семье, выплачиваются дополнительные денежные средства в размере затрат на образование каждого ребенка на соответствующем этапе образования в государственном или муниципальном образовательном учреждении, определяемых государственными (в том числе ведомственными) и местными нормативами финансирования. Выплаты производятся за счет средств учредителей государственных или муниципальных образовательных учреждений соответствующих типов и видов¹.

Родители с учетом мнения детей могут решить вопрос о получении детьми дополнительного образования, что также возможно в различных формах, в том числе в образовательных учреждениях дополнительного образования (в учреждениях повышения квалификации, на курсах, в центрах профессиональной ориентации, музыкальных и художественных школах, школах искусства, домах детского творчества, на станциях юных техников, станциях юных натуралистов и в иных учреждениях, имеющих соответствующие лицензии) или посредством индивидуальной педагогической деятельности².

Особого внимания заслуживает проблема воспитания и обучения детей-инвалидов, которые по состоянию здоровья не могут посещать общеобразовательные учреждения. В таких случаях органы управления образованием и образовательные учреждения, реализующие образовательные программы, с согласия родителей обеспечивают обучение этих детей на дому. Порядок воспитания и обучения детей-инвалидов на дому и в негосударственных образовательных учреждениях утвержден постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 861³. Этим же постановлением определено (п. 8), что органами управления образованием компенсируются затраты родителей на самостоятельное обучение детей-инвалидов. При этом размеры компенсации указанных затрат определяются государственными и местными нормативами финансирования затрат на обу-

¹ См. п. 1 ст. 10, п. 8 ст. 40, п. 3 ст. 50, п. 3 ст. 52 Закона об образовании.

² См. ст. 26 Закона об образовании; Типовое положение об образовательном учреждении дополнительного образования для детей. Утверждено постановлением Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 233 (с изм., внесенными постановлением Правительства РФ от 22 февраля 1997 г. № 212) // СЗ РФ. 1995. № 12. Ст. 1053; 1997. № 10. Ст. 1169.

³ СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3754.

чение и воспитание в государственном или муниципальном образовательном учреждении соответствующего типа и вида.

Таким образом, на выбор родителями вида образовательного учреждения и формы обучения ребенка могут влиять различные факторы: состояние здоровья ребенка и его способности, семейные традиции, профессия родителей, репутация учебного заведения и (или) его местонахождение и т. п. В любом случае родители при решении данного вопроса должны прежде всего исходить из интересов ребенка и по возможности учитывать его мнение.

Родители несут ответственность не только за получение детьми основного общего образования, но и за их воспитание в период обучения¹. Так, в случае совершения несовершеннолетними детьми преступлений небольшой или средней тяжести на родителей в соответствии со ст. 90, 91 УК может быть возложена обязанность по воспитательному воздействию на детей в качестве принудительной меры. Данная мера выражается в передаче несовершеннолетнего под надзор родителей. При принятии такого решения судам рекомендуется выяснять возможности родителей (лиц, их заменяющих) осуществлять надзор за ребенком (характер их работы, образ жизни и др.) и оказывать на него воспитательное воздействие².

Право бабушки, бабушки, братьев, сестер и других родственников на общение с ребенком. Право ребенка на полноценное воспитание и образование может быть реализовано наиболее полно и глубоко в условиях всесторонней заботы о нем как со стороны родителей, так и других родственников, что предполагает необходимость их общения с ребенком. Это соответствует и интересам родственников ребенка, которые могут испытывать потребность в общении с ним (как с внуком, братом, сестрой, племянником и т. д.) в силу родственных чувств и взаимной привязанности. Поэтому п. 1 ст. 67 СК закреплено право бабушки, бабушки, братьев, сестер и других родственников на общение с ребенком. Право на общение с ребенком его родственников не только направлено на защиту их взаимных интересов, но и согласуется с другими нормами СК, закрепляющими, в частности:

¹ См. п. 4 ст. 52 Закона об образовании; п. 60 Типового положения об общеобразовательном учреждении, утвержденного постановлением Правительства РФ от 19 марта 2001 г. № 196 (СЗ РФ. 2001. № 13. Ст. 1252).

² См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (общая часть) / Под общ. ред. Ю. И. Скуратова и В. М. Лебедева. С. 258—261.

а) необходимость построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав (ст. 1 СК);

б) право детей на общение с дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками (ст. 55 СК).

СК дает лишь примерный перечень родственников, имеющих право на общение с ребенком (п. 1 ст. 67 СК): дедушка, бабушка, братья, сестры. К категории лиц, имеющих право на общение с ребенком, можно отнести его тетю, дядю, а также и иных родственников.

В силу различных обстоятельств (развод супругов, семейный конфликт, смерть одного из родителей и т. п.) некоторые родители препятствуют дедушке или бабушке видеть своих внуков, братьям и сестрам — своих братьев и сестер, дяде и тете — племянников и т. д. Полномочиями по разрешению подобных спорных ситуаций наделен орган опеки и попечительства, который может обязать родителей (одного из них) не препятствовать общению близких родственников с ребенком (п. 2 ст. 67 СК). Порядок их общения (время, место, продолжительность и т. п.) в таких случаях определяется решением (распоряжением) органа опеки и попечительства. При неисполнении родителями (одним из них) решения органа опеки и попечительства близкие родственники ребенка (т. е. дедушка, бабушка, братья и сестры) либо сам орган опеки и попечительства в соответствии с п. 3 ст. 67 СК вправе обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком. Спор разрешается судом исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. Представляется, что порядок общения близких родственников с ребенком может определяться судом на основе принципиальных положений семейного законодательства о порядке общения с ребенком отдельно проживающего родителя (ст. 66 СК). Решение суда о порядке общения близких родственников с ребенком подлежит обязательному исполнению родителями. В случае неисполнения судебного решения на виновного родителя судебным приставом-исполнителем может быть наложен штраф в размере до 200 установленных законом минимальных размеров оплаты труда (ст. 85 Закона об исполнительном производстве).

3.4. Права и обязанности родителей по защите прав и интересов детей. Право ребенка на защиту своих прав и законных интересов закреплено в ст. 56 СК. Там же установлено, что защита

прав и интересов ребенка должна осуществляться родителями или лицами, их заменяющими. Поскольку несовершеннолетние не обладают дееспособностью в полном объеме (а несовершеннолетние в возрасте до шести лет абсолютно недееспособны), а значит, и не в состоянии самостоятельно защитить свои права и законные интересы, ст. 64 СК закрепляет *обязанность родителей по защите прав и интересов детей* и соответственно наделяет их *статусом законных представителей своих детей*.

В силу прямого указания закона (п. 1 ст. 64 СК) родители как законные представители своих детей наделены полномочиями выступать в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий (т. е. без доверенности). Для этого им достаточно предъявить документы, подтверждающие факт происхождения детей от конкретных родителей (свидетельство о рождении ребенка). Исходя из закрепленного законом принципа равенства прав и обязанностей родителей (ст. 61 СК), функции по защите прав и интересов детей могут осуществляться как отцом, так и матерью ребенка, а равно ими обоими одновременно. Предметом защиты являются права и интересы детей, предусмотренные как семейным законодательством (ст. 54—58, 60 СК), так и другими отраслями законодательства (гражданское, жилищное, трудовое и др.). Формы и способы защиты родителями прав и интересов несовершеннолетних детей зависят от различных факторов: содержание самого права, возраст ребенка, характер совершенного правонарушения и т. д. Так, родители вправе обратиться в установленном законодательством РФ порядке в суд с иском о возмещении ребенку вреда, причиненного его здоровью, имуществу, а также морального вреда¹. При рассмотрении в судах дел о защите прав и законных интересов ребенка не взыскивается государственная пошлина.

На родителей возложена защита прав и интересов несовершеннолетних за пределами Российской Федерации².

На практике родители чаще всего осуществляют полномочия законных представителей своих детей в делах, вытека-

¹См. ст. 23 Закона об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации.

²См. ст. 21 Федерального закона от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029; 1998. № 30. Ст. 3606; 1999. № 26. Ст. 3175; 2003. № 2. Ст. 159).

ющих из гражданско-правовых отношений, семейных правоотношений, а также при рассмотрении совершенных детьми административных и уголовных правонарушений. Соответственно содержание этих полномочий определяется нормами гражданского права, гражданского процессуального права, административного права, уголовного процесса.

Полномочия родителей по защите прав несовершеннолетних детей в гражданских правоотношениях определяются нормами гражданского законодательства о представительстве (ст. 26, 28, 37, 182 ГК). Как известно, гражданским законодательством несовершеннолетним предоставляются лишь ограниченные полномочия по распоряжению принадлежащим им имуществом, различающиеся в зависимости от достигнутого детьми возраста — от шести до четырнадцати лет или от четырнадцати до восемнадцати лет (ст. 26, 28 ГК, ст. 60 СК). Соответственно родители выступают в гражданских правоотношениях как законные представители своих детей, не достигших возраста четырнадцати лет, т. е. совершают от их имени и в их интересах те сделки, которые дети не вправе заключать самостоятельно. Что касается несовершеннолетних, достигших возраста четырнадцати лет, то родители не заключают сделок от их имени, а дают письменное согласие на совершение детьми тех сделок, которые они не могут совершать самостоятельно.

При совершении несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет сделки без согласия родителей, когда это согласие в силу закона (ст. 26 ГК) было необходимо, родители вправе в судебном порядке оспорить такую сделку и требовать признания ее недействительной (ст. 175 ГК). Предъявляя иск о признании сделки недействительной, родители исполняют свою обязанность по защите интересов своих несовершеннолетних детей.

Способность лично осуществлять свои права в суде и поручать ведение дела представителю (гражданская процессуальная дееспособность) имеется у граждан, достигших совершеннолетия. Поэтому права и интересы несовершеннолетних защищаются в суде их законными представителями — родителями. Однако при этом суд обязан привлечь к участию в деле самих несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ч. 3 ст. 37 ГПК). ГПК (ч. 3 ст. 52) наделяет законных представителей правом совершать от имени представляемых все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемому, с ограничениями, предусмотр-

ренными законом. Например, законные представители вправе предъявить иск о взыскании алиментов на содержание своих несовершеннолетних детей (ст. 107 СК) или о возмещении ущерба, причиненного имуществу или личности детей (ст. 1064 ГК), отказаться от иска, признать иск, заключить мировое соглашение и др. Родители представляют интересы детей, являющихся также и ответчиками по гражданскому делу (например, по спору о разделе наследственного имущества). В тех случаях, когда несовершеннолетние могут самостоятельно выступать в суде в защиту своих прав (спору, вытекающие из трудовых, семейных правоотношений, из сделок, связанных с распоряжением полученным заработком, и др.), суд, исходя из конкретных обстоятельств дела, вправе привлечь к участию в деле родителей для оказания несовершеннолетним помощи. При необходимости допрос в суде несовершеннолетнего свидетеля в возрасте до четырнадцати лет (а по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет) по гражданскому делу может быть произведен с участием родителей, которые имеют право с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно содержания данных им показаний (ст. 179 ГПК).

В соответствии со ст. 25.3 КоАП полномочия законного представителя осуществляются родителями при защите прав и интересов своих детей, как привлекаемых к административной ответственности, так и являющихся потерпевшими по делам об административных правонарушениях.

Если несовершеннолетние привлекаются к уголовной ответственности, то их родители, как законные представители, допускаются к участию в уголовном деле на основании постановления прокурора, следователя, дознавателя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого (ст. 426 УПК). В судебном заседании родители несовершеннолетнего подсудимого вправе участвовать в исследовании доказательств на судебном следствии, давать показания, представлять доказательства, заявлять ходатайства, участвовать в прениях сторон, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, участвовать в заседании суда апелляционной, кассационной и надзорной инстанций. Они присутствуют в зале судебного заседания в течение всего судебного разбирательства (ст. 428 УПК). Кроме того, вызов несовершеннолетнего к следователю, прокурору или в суд производится через его законных представителей (п. 4 ст. 188, ст. 424

УПК). Законные представители могут также участвовать при допросе своих несовершеннолетних детей в качестве свидетелей или потерпевших (ст. 191 УПК).

Родители как законные представители своих несовершеннолетних детей осуществляют их права и в исполнительном производстве. Вместе с тем родители могут поручить участие в исполнительном производстве другому лицу, выбранному ими в качестве представителя (п. 2 ст. 30, п. 1, 4 ст. 37 Закона об исполнительном производстве).

При злоупотреблении родителями своими родительскими правами ребенок, согласно ст. 56 СК, вправе самостоятельно обратиться за защитой своих прав в орган опеки и попечительства, одной из основных задач которого является защита личных и имущественных прав и интересов несовершеннолетних, а по достижении возраста четырнадцати лет — в суд. По результатам проверки такого обращения или любого иного сообщения органом опеки и попечительства может быть, в частности, установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В таких случаях исполнение родителями полномочий законных представителей своих детей может нанести ущерб имущественным и личным правам ребенка. Поэтому СК (п. 2 ст. 64) запрещает родителям в подобной ситуации представлять интересы своих детей. Соответственно к обязанности органа опеки и попечительства в случае разногласий между родителями и детьми отнесено назначение представителя для защиты прав и интересов детей. Однако, как правильно отмечается в юридической литературе, четко правовое положение такого представительства в СК не определено¹.

Не могут быть законными представителями своих детей родители, лишенные родительских прав (ст. 71 СК) или ограниченные в родительских правах (ст. 74 СК).

3.5. Право родителей на защиту родительских прав. Право родителей на воспитание ребенка предполагает наличие у них возможности лично воспитывать ребенка, а для этого он должен находиться вместе с родителями. Удержание ребенка другими лицами при отсутствии к этому законных оснований является нарушением родительских прав. Поэтому закон не только наделяет родителей родительскими правами, но и предусматривает специальные меры по защите родительских прав. В соответствии с п. 1 ст. 68 СК *родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не*

¹ См.: Нечаева А. М. Указ. соч. С. 165.

на основании закона или судебного решения. Право родителей требовать возврата ребенка от любого лица основано на их преимущественном праве на воспитание своих детей перед другими лицами (п. 1 ст. 63 СК). Такое требование может быть предъявлено родителями при условии, что ребенок удерживается какими-либо лицами, включая и родственников, не на основании:

а) закона (т. е. не в связи с установлением над ребенком опеки или попечительства, усыновлением, передачей в приемную семью, в воспитательное учреждение и т. д.);

б) судебного решения.

Например, ребенок может быть временно (на определенный срок) передан самими родителями по тем или иным причинам (командировка, отпуск, отсутствие в течение какого-то времени в месте жительства по иным причинам и т. п.) на воспитание своим родственникам (дедушка, бабушка, тетя, дядя и др.) или знакомым. По истечении же оговоренного срока лица, у которых находится ребенок, уклоняются от его возврата родителям, выдвигая в качестве обоснования своих действий различные предлоги (ребенок привык к ним и не хочет возвращаться домой, необходимо завершить начатый курс обучения в образовательном учреждении и т. д.). В таких случаях родители лишаются возможности воспитывать своих детей, что вызывает необходимость принятия ими мер по защите своих родительских прав. Ребенок может быть возвращен родителям по их требованию без вмешательства государственных и иных органов, т. е. по договоренности между заинтересованными лицами. И лишь в случае возникновения спора (противодействия в любых формах возврату ребенка в семью) родители вправе обратиться в суд за защитой своих родительских прав. Как правило, дела такой категории рассматриваются в суде по месту жительства лиц, противоправно удерживающих ребенка (ст. 28 ГПК). В силу ст. 78 СК к участию в деле обязательно должен быть привлечен орган опеки и попечительства, которым по результатам обследования условий жизни сторон составляется заключение по заявленному родителями требованию. Преимущественное право родителей на воспитание своих детей учитывается судом, но не во всех случаях может служить основанием для удовлетворения их требования о возврате ребенка. Законом (п. 1 ст. 68 СК) предусматривается *возможность отказа в удовлетворении иска родителей, но только при условии, если суд придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает интересам ребенка.* Это может про-

изойти в случае, если предшествующее поведение родителей свидетельствует о том, что они не в состоянии осуществлять надлежащее воспитание ребенка и обеспечить в полном объеме соблюдение его законных прав и интересов. Не исключены также ситуации, когда связанное с возвращением домой лишение ребенка привычных для него условий жизни может неблагоприятно повлиять на его дальнейшее развитие и воспитание. Закон не содержит исчерпывающего перечня причин, в силу которых суд может отказать в удовлетворении требования родителей о возврате ребенка. Обязательным для суда является только учет интересов и мнения самого ребенка.

Если в процессе судебного разбирательства по требованию родителей о возврате ребенка выяснится, что ни родители, ни лица, у которых находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд согласно п. 2 ст. 68 СК передает ребенка на попечение органа опеки и попечительства. При определенных обстоятельствах такого ребенка можно рассматривать как оставшегося без попечения родителей. В этой связи в последующем возможно не только временное помещение ребенка в воспитательное учреждение, но и иные формы его устройства, предусмотренные ст. 123 СК. Законом не исключается повторное рассмотрение судом требований родителей о передаче им ребенка. Ребенок может быть возвращен родителям при существенном изменении обстоятельств, послуживших основанием для вынесения судом первоначально отрицательного решения, а также при условии, что ребенок в последующем не был усыновлен в установленном законом порядке.

Встречаются ситуации, когда родители требуют возврата ребенка от лиц, у которых он находится на законных основаниях (опекуны, попечители, приемные родители, детское воспитательное учреждение для детей, оставшихся без попечения родителей). В таких случаях первоначально родителям необходимо решить вопрос в органе опеки и попечительства об отмене решения об установлении над несовершеннолетним ребенком опеки (попечительства) или о досрочном расторжении (по инициативе органа опеки и попечительства) договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью (п. 1 ст. 39 ГК, п. 2 ст. 152 СК). При отказе органа опеки и попечительства вынести решение о прекращении опеки (попечительства) или о расторжении договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью родители вправе обратиться в суд с иском о возврате ребенка. Разрешая спор, суд будет учитывать следующее:

а) изменились ли ко времени рассмотрения спора обстоятельства, послужившие основанием для передачи ребенка под опеку (попечительство) или в приемную семью;

б) отвечает ли интересам ребенка его возвращение родителям.

Суд вправе с учетом мнения ребенка отказать родителям в иске, если этого требуют интересы ребенка, т.е. спор разрешается судом по аналогии со ст. 68 СК, применять которую он вправе в соответствии со ст. 5 СК.

Требование родителей (одного из них) о возврате ребенка также может быть рассмотрено судом одновременно с иском заявлением родителей (одного из них) о восстановлении их в родительских правах (п. 3 ст. 72 СК).

3.6. Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Основные положения по осуществлению родительских прав родителем, проживающим в силу различных обстоятельств отдельно от ребенка, закреплены в ст. 66 СК. В соответствии с п. 1 ст. 66 СК *родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на общение с ребенком, участие в его воспитании и решение вопросов получения ребенком образования*, что согласуется с установленным в СК принципом равных родительских прав и обязанностей (п. 1 ст. 61) и предоставленным ребенку правом в случае раздельного проживания родителей на общение с каждым из них (п. 1 ст. 55).

Нередки случаи, когда родитель, с которым остался проживать ребенок, создает условия, фактически лишаящие другого родителя возможности общаться с ребенком и участвовать в его воспитании. В результате ущемляются законные права и интересы как одного из родителей, так и ребенка. В этой связи п. 1 ст. 66 СК установлено, что 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. Разъяснение сторонам данного требования закона, в частности, является обязанностью суда при расторжении брака супругов, имеющих несовершеннолетних детей, независимо от того, возбужден ли спор о детях.

Порядок осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (право на общение с ребенком, право на воспитание ребенка и защиту его прав и интересов), может быть определен заключаемым в письменной

форме соглашением между родителями (п. 2 ст. 66 СК). В соглашении могут быть решены вопросы, касающиеся форм, места, частоты, продолжительности общения ребенка с родителем, проживающим отдельно от него, а также любые вопросы участия родителя в воспитании ребенка. Если же такое соглашение не достигнуто, то спор между родителями о порядке осуществления родительских прав отдельно проживающим от ребенка родителем разрешается судом с участием органа опеки и попечительства по требованию заинтересованного родителя. Предварительного обращения родителей (или одного из них) в таких случаях в орган опеки и попечительства не требуется, как это предусматривалось ранее КоБС (ст. 56), что является новеллой семейного законодательства, направленной на защиту интересов ребенка, родительских прав отдельно проживающего родителя и сокращение времени разрешения спорной ситуации. В СК также отсутствует прежде имевшаяся в КоБС норма о праве органа опеки и попечительства при определенных условиях лишать родителя, проживающего отдельно от ребенка, права на общение с ним. В настоящее время орган опеки и попечительства лишь привлекается судом к участию в деле при разрешении спора между родителями о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

Новеллой семейного законодательства является также закрепление в п. 4 ст. 66 СК права родителя, проживающего отдельно от ребенка, на получение информации о своем ребенке из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты и других аналогичных учреждений. Такая информация, например, может касаться хода и содержания воспитательного процесса в образовательном учреждении и успехов ребенка в обучении. При этом право родителя на получение соответствующей информации о ребенке может быть при необходимости закреплено в заключенном между ним и общеобразовательным учреждением договоре¹. Родителем, проживающим отдельно от ребенка, может быть затребована информация о состоянии здоровья ребенка из учреждений здравоохранения², а также иная информация о ребенке.

¹ См. п. 59—61 Типового положения об общеобразовательном учреждении, утвержденного постановлением Правительства РФ от 19 марта 2001 г. № 196 (СЗ РФ. 2001. № 13. Ст. 1252).

² См. ч. 2 ст. 31 Основ законодательства о здравоохранении.

Предоставление указанными учреждениями информации о ребенке является обязательным. В предоставлении такой информации может быть отказано только при наличии угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны родителя. Однако и в этом случае отказ в предоставлении информации может быть оспорен родителем в судебном порядке.

Таковы основные права и обязанности родителей в отношении своих детей, которые должны осуществляться родителями в соответствии с интересами детей. Действующее законодательство наделяет родителей равными родительскими правами. Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, должны решаться родителями по взаимному согласию. Если согласие между родителями по этим вопросам не будет достигнуто, они вправе обратиться за разрешением спора в орган опеки и попечительства или в суд. Порядок и основания разрешения споров между родителями по поводу воспитания детей рассматриваются в следующем параграфе.

§ 4. Споры, связанные с воспитанием детей

4.1. Споры между родителями, связанные с воспитанием детей. При осуществлении родителями родительских прав и обязанностей между ними могут возникнуть споры различного характера по поводу воспитания детей. Это связано с тем, что возможны неодинаковые, в том числе и противоположные, подходы отца и матери к решению тех или иных вопросов образования и воспитания детей, большинство из которых разрешается, как правило, по взаимному согласию родителей. Безусловно, далеко не все споры между родителями в отношении детей имеют серьезное значение и влекут соответствующие правовые последствия для всех членов семьи, а потому могут быть улажены без вынесения их на рассмотрение суда или привлечения органа опеки и попечительства и компетентных государственных органов. Поэтому к объектам семейно-правового регулирования относятся не все без исключения споры между родителями о воспитании детей, а только представляющие наибольшую значимость как для родителей, так и для детей и которые не могут быть разрешены без применения предусмотренной СК судебной или иной процедуры. Так, если родители не могут достичь согласия по вопросам воспитания

(например, о способах и методах воспитания) или образования ребенка, то они вправе обратиться за помощью в орган опеки и попечительства. Орган опеки и попечительства дает родителям устные или письменные рекомендации по преодолению возникших между ними разногласий с учетом интересов ребенка. Эти рекомендации относятся к области педагогики и не подлежат принудительной реализации. Однако если между родителями возникает спор о праве на воспитание ребенка и они не в состоянии достичь соглашения, то такой спор разрешается в судебном порядке.

К спорам, разрешаемым судом, закон относит прежде всего споры об определении места жительства детей при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК) и об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66 СК).

Спор об определении места жительства детей при раздельном проживании родителей. Как определено п. 3 ст. 65 СК, при отсутствии соглашения родителей о месте жительства детей при раздельном проживании родителей спор между родителями может быть разрешен судом по требованию любого из них. Спор о месте жительства детей суд может рассматривать в период брака родителей, в бракоразводном процессе, после расторжения брака родителей. При разрешении спора между родителями о месте жительства несовершеннолетних детей суд исходит, во-первых, из равенства родительских прав и обязанностей отца и матери и, во-вторых, из интересов и мнения несовершеннолетних детей (при обязательном учете мнения ребенка, достигшего десяти лет). В качестве обстоятельств, которые суду необходимо принять во внимание при разрешении данного спора, п. 3 ст. 65 СК называет:

- а) привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам;
- б) возраст ребенка;
- в) нравственные и иные личные качества родителей;
- г) отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком;
- д) возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей, состояние здоровья родителей и др.).

При этом само по себе преимущество в материально-бытовом положении одного из родителей не может являться оп-

ределяющим условием для передачи ему несовершеннолетних детей¹. Суд также может учесть и иные обстоятельства, например, кто из родителей проявляет большую заботу и внимание к детям, отсутствие или наличие у родителей вредных привычек и отклонений в поведении и т. п. Кроме того, в таких ситуациях рекомендуется выявлять психологическую предпочтительность одного из родителей для ребенка с учетом сходства (или различия) их темперамента, имеется ли у каждого из родителей другая семья, причины распада брака родителей ребенка и т. п.² В необходимых случаях к участию в рассмотрении дела судом в установленном законом порядке может быть привлечен эксперт-психолог. В целях выявления мнения (желания) ребенка проживать с отцом или матерью он может быть опрошен судом, с учетом его возраста и развития. Суд вправе отступить от мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, если оно противоречит его интересам (ст. 57 СК).

К участию в таких делах судом обязательно привлекается орган опеки и попечительства, заключение которого по существу спора между родителями и акт обследования условий их жизни имеют решающее значение для вынесения судом решения о месте проживания детей (ст. 78 СК). Вместе с тем следует иметь в виду, что суд должен оценивать такие заключения в совокупности с другими доказательствами. В случае несогласия суда с заключением органа опеки и попечительства в судебном решении должны быть приведены конкретные мотивы, которыми при этом руководствовался суд.

Судебная практика свидетельствует о том, что, по результатам рассмотрения споров о месте жительства детей, в большинстве случаев (по некоторым сведениям — до 90%) дети передаются на воспитание матери и проживают с ней³. Причем подобные решения основаны не на приоритете права матери на воспитание детей, а на убеждении суда, что в том или ином конкретном случае (особенно если ребенок малолетний) мать сможет лучше, чем отец, выполнять обязанности по воспитанию ребенка. Нередки случаи, когда эти решения должным

¹ См. п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

² См.: *Драгунская Л.* Кому передать на воспитание ребенка? (Против любых стереотипов судебных решений) // *Российская юстиция.* 1996. № 10. С. 51—52.

³ См.: *Панасюк А.* Кому передать на воспитание ребенка? (Об одном стереотипе судебных решений) // *Российская юстиция.* 1996. № 9. С. 53—54.

образом не мотивированы и принимаются в пользу матери независимо от подлежащих учету обстоятельств, что представляется ошибочным как с учетом требований закона, так и с точки зрения здравого смысла¹.

Определяющим здесь должно являться только соблюдение интересов ребенка с учетом возможности создания родителями наиболее благоприятных условий для его воспитания и образования. Не исключено, что они будут более оптимальными для ребенка не у матери, а у отца. В этой связи немотивированное решение о передаче ребенка матери исходя только из сложившейся традиции и судебной практики может быть оспорено.

Спор между родителями о порядке осуществления родительских прав отдельно проживающим от ребенка родителем разрешается судом по их требованию (требованию одного из них), если родители не могут прийти к соглашению (п. 2 ст. 66 СК). К участию в деле привлекается орган опеки и попечительства (ст. 78 СК). Суд при рассмотрении таких дел принимает во внимание различные обстоятельства с учетом соблюдения принципа равенства родительских прав обоих родителей и интересов ребенка.

Так, суд <должен учесть конкретные условия, в которых воспитываются дети, их возраст, особенности развития, характер взаимоотношений родителей, отношение к ним детей, условия жизни отдельно проживающего родителя, возможность положительного или отрицательного влияния его на детей, а также и другие конкретные обстоятельства, выявившиеся при рассмотрении дела. При необходимости судом назначается судебно-психологическая экспертиза, которая может проводиться как в отношении родителей (одного из них), так и по психологическому анализу ситуации (семейного конфликта). Такая экспертиза позволит выяснить важные обстоятельства психологической природы (например, наличие или отсутствие психологического влияния на ребенка со стороны одного из родителей и его характер, мотивационные линии поведения каждой из сторон, психологическую характеристику системы взаимоотношений ребенка с каждым из родителей) и подтвердить или опровергнуть те или иные доводы

¹ См.: Мельниченко А. И. Стал слишком сильным слабый пол // Российская газета. 1996. 23 окт.; Ермаков В. Д. Материалы международной научно-практической конференции «Семья в процессе развития». М., 1994. С. 78—79.

каждой из сторон, что позволит суду принять правильное решение по делу¹. Однако следует иметь в виду, что заключение судебно-психологической экспертизы, как и заключение органа опеки и попечительства, является согласно ст. 78 ГПК одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами.

В исключительных случаях, когда общение ребенка с отдельно проживающим родителем может нанести вред ребенку, суд, исходя из п. 1 ст. 65 СК, вправе отказать этому родителю в удовлетворении иска об определении порядка его участия в воспитании ребенка, изложив мотивы принятого решения².

При удовлетворении иска о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, в резолютивной части решения суд с учетом обстоятельств конкретного дела конкретно определяет порядок общения этого родителя с ребенком, т. е. указывает время, место, продолжительность, периодичность общения и т. п.³ Причем такое общение может осуществляться не только при личных встречах родителя и ребенка, но и в иных формах (телефонные переговоры, переписка и т. п.). Решение суда об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, подлежит обязательному исполнению обоими родителями по правилам ст. 206 ГПК, т. е. в порядке, установленном для исполнения решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия.

В случае неподчинения родителя, с которым проживает ребенок, решению суда о порядке участия другого родителя, проживающего отдельно от ребенка, в его воспитании к нему применяются *меры ответственности, предусмотренные законодательством об исполнительном производстве*. За неисполнение решения суда на виновного родителя судебным приставом-исполнителем может быть наложен штраф в размере до 200 установленных законом минимальных размеров оплаты труда. При повторном и последующих нарушениях виновным родителем устанавливаемых сроков для исполнения судебного решения на него вновь налагаются штрафы, размеры которых каж-

¹ См. подробно: Сахнова Т. В. Основы судебно-психологической экспертизы по гражданским делам. М., 1997. С. 95—108.

² См. п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

³ Там же.

дый раз удваиваются. Однако их уплата не освобождает родителя, с которым остался проживать ребенок, от обязанности выполнить решение суда о порядке общения с ребенком отдельно проживающего родителя (п. 1, 3 ст. 73, ст. 85 Закона об исполнительном производстве). Встречаются случаи, когда и эти санкции не оказывают должного воздействия на родителя, с которым остался проживать ребенок, и он продолжает сознательно не выполнять судебное решение и после применения к нему мер ответственности, предусмотренных законодательством. Принудительное же исполнение решения суда по данным делам практически невозможно. Подобное поведение родителя, совместно проживающего с ребенком, может расцениваться как злостное невыполнение решения суда о порядке общения с ребенком другого родителя. В таком случае суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может в соответствии с п. 3 ст. 66 СК вынести решение о передаче ему ребенка, исходя при этом из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. В юридической литературе отмечается, что предусмотренная п. 3 ст. 66 СК санкция имеет важное психологическое значение, поскольку одна угроза ее применения может изменить в лучшую сторону поведение родителя, проживающего совместно с ребенком и не выполняющего решение суда о порядке участия другого родителя в воспитании ребенка¹. Однако это вовсе не означает, что эта санкция имеет исключительно превентивный характер и не может быть реально применена на практике.

Спор о *праве на воспитание ребенка* может возникнуть не только между родителями, но также между родителями и другими лицами. Это споры об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников (ст. 67 СК); о возврате ребенка к родителям от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения (ст. 68 СК). Данные споры рассматривались в контексте характеристики родительских прав в предыдущем параграфе настоящей главы. В особую категорию споров о праве на воспитание детей следует выделить споры, связанные с лишением или ограничением родительских прав. Они будут проанализированы в следующих параграфах данной главы.

4.2. Участие органа опеки и попечительства при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей. Важное

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 217.

место в разрешении споров, касающихся воспитания детей, принадлежит органам опеки и попечительства. Одной из форм защиты семейных прав органами опеки и попечительства является их обязательное участие в делах по рассмотрению судами споров, связанных с воспитанием детей, что закреплено в ст. 78 СК. Рассмотрение судами дел данной категории без участия органа опеки и попечительства невозможно. Закон предусматривает участие органа опеки и попечительства в рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей, как в качестве стороны по делу (истца), так и в качестве органа местного самоуправления, компетентного дать заключение по существу спора.

СК в п. 1 ст. 78 устанавливает обязательное участие органа опеки и попечительства в рассмотрении судом споров о воспитании детей независимо от оснований их возникновения и характера спорных вопросов, подлежащих разрешению, а также независимо от того, кем конкретно предъявлен иск в защиту ребенка. Причем в ряде статей СК прямо предусмотрено участие органов опеки и попечительства в таких делах, как, например: об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66); о лишении родительских прав (п. 2 ст. 70); о восстановлении в родительских правах (п. 2 ст. 72); об ограничении родительских прав (п. 4 ст. 73); об отмене усыновления ребенка (п. 2 ст. 140).

Закон (п. 1 ст. 78 СК) признает необходимым участие органов опеки и попечительства и в других делах, связанных с воспитанием детей, хотя об этом непосредственно в конкретной правовой норме СК, регулирующей те или иные вопросы разрешения споров о воспитании детей, и не упоминается. К ним, в частности, относятся дела: об определении места жительства детей при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК); об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников: дедушки, бабушки, братьев, сестер (п. 3 ст. 61 СК); о возврате родителям ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения (п. 1 ст. 68 СК); об отмене ограничений родительских прав (п. 1 ст. 76 СК); о возврате опекуну (попечителю) ребенка, находящегося под опекой (попечительством), от любого лица, удерживающего у себя ребенка не на законных основаниях (п. 2

ст. 150 СК); о возврате приемному родителю ребенка, удерживаемого другими лицами не на основании закона или судебного решения (п. 3 ст. 153 СК)¹.

Орган опеки и попечительства привлекается к рассмотрению спора определением суда. Кроме того, орган опеки и попечительства вправе обратиться в суд с иском для защиты интересов ребенка по собственной инициативе (о лишении родительских прав — п. 1 ст. 70 СК; об ограничении родительских прав — п. 3 ст. 70 СК; об отмене усыновления — ст. 142 СК; о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей с их родителей — п. 3 ст. 80 СК).

Участвуя при разрешении судом спора, связанного с воспитанием ребенка, орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора (п. 2 ст. 78 СК).

Заключение органа опеки и попечительства должно быть подписано руководителем органа местного самоуправления либо уполномоченным им на это должностным лицом подразделения органа местного самоуправления, на которое возложено осуществление функций по охране прав детей (п. 1 ст. 34 ГК и п. 2 ст. 121 СК)².

В установленных законом случаях (ст. 57 СК) представляемое суду заключение органа опеки и попечительства должно учитывать мнение ребенка, достигшего возраста десяти лет.

В силу ст. 86 ГПК заключение органа опеки и попечительства является лишь одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку в соответствии с ч. 2 ст. 67 ГПК никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Поэтому в случае несогласия с заключением органа опеки и попечительства по существу разрешаемого спора суд мотивирует принятое решение ссылкой на иные доказательства.

¹ Например, в 1998 г. органами опеки и попечительства дано в судебных заседаниях 156 463 заключения, в том числе: 8068 — о месте жительства детей, 6730 — об участии в воспитании детей отдельно проживающего родителя, 1669 — об общении с детьми бабушек и дедушек, 2094 — о восстановлении в родительских правах (см.: Вестник образования. 1999. № 8. С. 6).

² См. п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

4.3. Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей (это может быть как решение по рассмотренным в настоящем параграфе спорам, так и решение об отобрании ребенка у родителей или других лиц), в соответствии со ст. 79 СК производится судебным приставом-исполнителем по правилам исполнительного производства в порядке, установленном законом (ст. 9, 73 Закона об исполнительном производстве) по месту жительства лица, обязанного исполнить судебное решение, или по месту нахождения ребенка. При этом согласно ст. 203 ГПК суд вправе по заявлениям заинтересованных лиц отсрочить исполнение решения, а также изменить способ и порядок его исполнения.

Если решение суда не будет исполнено обязанным лицом (лицами) в установленный срок добровольно, то судебный пристав-исполнитель должен принять меры по принудительному исполнению решения. На родителей или иных лиц, на попечении которых находится ребенок, препятствующих исполнению судебного решения по делу, связанному с воспитанием ребенка (например, об участии отдельно проживающего родителя в воспитании ребенка или о порядке реализации бабушкой, дедушкой права на общение с ребенком и т. п.), или не исполняющих его без уважительных причин, может быть наложен штраф в размере до 200 установленных законом минимальных размеров оплаты труда, который взыскивается в доход государства. Такая санкция применяется к виновным лицам на основании постановления судебного пристава-исполнителя, утверждаемого старшим судебным приставом (п. 1, 4 ст. 85 Закона об исполнительном производстве).

Однако уплата штрафа не освобождает родителя (другое лицо) от обязанности совершить действия, предусмотренные решением суда по делу, связанному с воспитанием ребенка. Поэтому одновременно с наложением штрафа судебным приставом-исполнителем назначается обязанному родителю (другому лицу) новый срок для исполнения судебного решения. При повторном и последующих нарушениях без уважительных причин должником вновь назначенных сроков для исполнения исполнительного документа размер штрафа каждый раз удваивается (п. 1, 2, 4 ст. 85 Закона об исполнительном производстве).

Из-за противодействия родителей (иных лиц) исполнению решения суда об отобрании ребенка и передаче его другому

лицу нередко возникают сложности как организационного, так и морально-этического характера. В таких случаях производится принудительное исполнение решения, связанного с отобранием ребенка и передачей его другому лицу (лицам). В качестве обязательных условий производства этой процедуры закон (п. 2 ст. 79 СК) предусматривает участие органа опеки и попечительства, а также лица (лиц), которому (которым) передается ребенок. С учетом конкретных обстоятельств (оказания судебному приставу-исполнителю физического противодействия лицом, удерживающим ребенка, высказывания угроз применения насилия в отношении ребенка или причинения вреда его здоровью и т. п.) в исполнении судебного решения, связанного с отобранием ребенка и передачей его другому лицу (лицам), может также участвовать представитель органов внутренних дел.

Принудительное исполнение решения суда, как правило, сопряжено с действиями, которые могут оказать негативное воздействие на моральное и психическое состояние ребенка и в итоге вступить в противоречие с законными правами и интересами ребенка. Поэтому суд при невозможности исполнения решения о передаче ребенка без ущерба его интересам может, согласно п. 2 ст. 79 СК, вынести определение о временном помещении ребенка в воспитательное учреждение, учреждение социальной защиты населения, в том числе в специализированное учреждение для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации, лечебное учреждение (санаторий, детскую больницу и т. п.) и другое аналогичное учреждение (профилакторий, дом отдыха и т. п.). Такие меры будут способствовать переходу ребенка от одного лица к другому.

Исполнение решения суда по делам об отобрании ребенка в случае розыска должника (обязанного лица) или отобранного у него ребенка приостанавливается до завершения этого розыска. В таких случаях судебный пристав-исполнитель по своей инициативе или по заявлению взыскателя (лица, которому в соответствии с решением суда должен быть передан ребенок) выносит постановление о розыске должника или ребенка, который осуществляется органами внутренних дел. Впоследствии расходы, произведенные в связи с розыском должника и ребенка, отобранного у должника по решению суда, взыскиваются с должника в упрощенном порядке, т. е. в приказном производстве. На основании заявленного орга-

ном внутренних дел требования судьей единолично выносятся соответствующий судебный приказ, который выдается для предъявления к исполнению или направляется судом для исполнения судебному приставу-исполнителю (ст. 122, 130 ГПК).

§ 5. Лишение родительских прав и их восстановление

5.1. Основания, порядок и правовые последствия лишения родительских прав. В соответствии со ст. 9 Конвенции о правах ребенка ребенок не должен разлучаться со своими родителями вопреки их желанию, за исключением отдельных случаев, когда такое решение принимается судом в интересах ребенка (например, когда родители жестоко обращаются с ребенком или не заботятся о нем и т. п.). Исключительной мерой и одновременно высшей мерой ответственности за виновное невыполнение родительского долга является лишение родителей родительских прав. Лишение родительских прав допускается только по основаниям и в порядке, установленным законом.

Основания лишения родительских прав. В качестве основания лишения родителей (одного из них) родительских прав СК предусматривает их виновное противоправное поведение, выражающееся в форме действия или бездействия. Исчерпывающий перечень видов противоправного поведения родителей, являющихся основанием для лишения родителей родительских прав, дан в ст. 69 СК. В соответствии со ст. 69 СК основаниями лишения родительских прав являются:

а) уклонение родителей от выполнения родительских обязанностей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов (т. е. родители не заботятся о здоровье, нравственном, физическом, психическом, духовном развитии ребенка, его материально-бытовом обеспечении и обучении, подготовке его к труду, а также не содержат ребенка, не имея к этому уважительных причин);

б) отказ родителей без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из других аналогичных учреждений.

Не будет расцениваться как основание для лишения родительских прав факт нахождения несовершеннолетнего ребенка с недостатками физического или психического развития (по заявлению или с согласия родителей) в учреждениях системы социальной защиты населения, в том числе несовершеннолетнего в возрасте до пятнадцати лет в психиатрическом стационаре¹, так как родители имеют право устроить такого ребенка на полное государственное обеспечение;

в) злоупотребление родителями своими родительскими правами (т. е. использование родительских прав в ущерб интересам детей, например, препятствие в обучении, склонение к попрошайничеству, пьянству, проституции, совершению преступления, незаконное расходование имущества ребенка и т. п.);

г) жестокое обращение родителей с детьми, включая физическое или психическое насилие над ними (речь идет о побоях, избиении ребенка, угрозах в его адрес, внушении чувства страха и т. п.), а также покушение на их половую неприкосновенность. Кроме фактов насилия, жестокое обращение с детьми может проявляться также в применении недопустимых приемов воспитания детей, причиняющих вред их нравственному развитию, а равно в пренебрежительном, грубом, унижающем человеческое достоинство обращении, оскорблении или эксплуатации детей. Жестокое обращение родителей с ребенком может послужить основанием для возбуждения в отношении родителей уголовного дела. Покушение на половую неприкосновенность детей является уголовно наказуемым деянием;

д) заболевание родителей хроническим алкоголизмом или наркоманией, подтвержденное соответствующим медицинским заключением. Для лишения родителей родительских прав по данному основанию в принципе достаточно установить факт наличия у родителей такого заболевания, так как оно представляет особую опасность для ребенка. Ребенок оказывается в нездоровой семейной обстановке, предоставлен самому себе, страдает нравственно и физически. Совершение родителями противоправных действий против ребенка при этом необязательно, хотя они, как правило, имеют место. Для установления

¹ См. ч. 2 ст. 24 Основ законодательства об охране здоровья граждан; п. 4 ст. 28 Закона РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» (Ведомости РФ. 1992. № 33. Ст. 1913).

наличия у родителей хронического алкоголизма или наркомании и степени влияния этих заболеваний на детей на практике не исключено проведение специальной экспертизы (наркологической, психиатрической, психологической и др.). При лишении родительских прав родителей, больных хроническим алкоголизмом или наркоманией, их вина очевидно не прослеживается. Однако в связи с тем, что алкоголизм и наркомания возникают в результате сознательного доведения родителями себя до такого состояния, в данном случае можно говорить о виновном поведении родителей. Хотя на практике при рассмотрении данной категории дел вопрос о вине родителей не обсуждается. Важно то, что хронический алкоголизм и наркомания родителей создают реальную угрозу для ребенка, его физического, психического и нравственного развития. Что же касается родителей, не выполняющих свои родительские обязанности вследствие иных хронических заболеваний (психическое расстройство, слабоумие, рассеянный склероз и т. п.), то они не могут быть лишены родительских прав. В таких случаях, а также тогда, когда при рассмотрении дел будет установлено, что требование о лишении родительских прав является необоснованным, но оставление ребенка у родителей опасно для него, суд вправе вынести решение об отобрании ребенка (ограничении родительских прав) и передаче его на попечение органов опеки и попечительства¹;

е) совершение родителями умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга (речь идет о покушении на убийство, нанесении тяжких телесных повреждений, доведении до самоубийства, побоях, истязаниях и т. д.). По данному виду виновного поведения родителей необходимо учитывать следующие обстоятельства. Во-первых, основания для лишения родительских прав отсутствуют при совершении преступления родителями по неосторожности (например, случайное причинение вреда здоровью ребенка в ходе игры, при домашних работах и т. п.). Во-вторых, следует иметь в виду, что согласно ст. 49 Конституции РФ виновность гражданина в совершении преступления может быть установлена только вступившим в законную силу приговором суда. И в-третьих, виновность родителей (одного из родителей) в совершении преступления не в

¹ См. п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

отношении детей или супруга не может являться основанием для лишения их (его) родительских прав. Более того, следует иметь в виду, что при определенных обстоятельствах с осужденных родителей не снимается ответственность за воспитание детей. Так, в обязанность женщин, осужденных с применением отсрочки наказания, вменено воспитание своих малолетних детей под контролем органа опеки и попечительства и органа внутренних дел. Уклонение осужденной матери от воспитания ребенка может повлечь отмену отсрочки приговора и направление для отбывания наказания, назначенного приговором суда, с возможным последующим лишением родительских прав за уклонение от выполнения обязанностей родителя¹.

Причинить вред ребенку могут не только умышленные преступные действия родителя, направленные непосредственно против его жизни или здоровья. Ребенок может быть травмирован морально и в случаях, когда умышленное преступление родителя совершено против жизни или здоровья супруга (т. е. другого родителя ребенка или его отчима, мачехи). При этом для лишения родительских прав не требуется, чтобы такое преступление было совершено в присутствии ребенка.

Для лишения родительских прав достаточно одного из указанных в ст. 69 СК оснований (т. е. видов виновного — противоправного поведения родителей), хотя на практике возможно сочетание нескольких оснований (злоупотребление родительскими правами родителем — хроническим алкоголиком и физическое насилие над детьми со стороны родителя-наркомана и т. д.).

Родители не могут быть лишены родительских прав по основаниям, не предусмотренным ст. 69 СК. Это имеет отношение и к случаям, когда формально усматриваются признаки якобы ненадлежащего выполнения родителями своих обязанностей по воспитанию детей (например, совершение ребенком правонарушения, которое, однако, не находится в причинно-следственной связи с виновным поведением родителей).

¹ См. п. 3.3, 4.1.3, 5.3, 5.7 разд. V Инструкции о порядке исполнения наказаний в виде исправительных работ, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и осуществления контроля за поведением условно осужденных, осужденных беременных женщин и женщин, имеющих малолетних детей, к которым применена отсрочка исполнения наказания, утвержденной приказом МВД России от 1 июля 1997 г. № 403 (БНА. 1997. № 18).

Лишение родителей родительских прав возможно только в отношении конкретного ребенка (детей). Нельзя лишить родительских прав в отношении детей, которых еще нет (т. е. на будущее). Родительских прав могут быть лишены только сами родители, но не иные лица, их заменяющие (опекуны, попечители, приемные родители). Это касается и усыновителей, у которых родительские права и обязанности возникают в результате усыновления, а не происхождения от них детей. Поэтому в случае уклонения усыновителя от выполнения возложенных на него обязанностей родителя или злоупотребления этими правами либо жестокого обращения с усыновленным ребенком, а также если усыновитель является больным хроническим алкоголизмом или наркоманией, может быть поставлен вопрос не о лишении его родительских прав, а об отмене усыновления в установленном законом порядке (ст. 140, 141 СК)¹.

Порядок лишения родительских прав. Лишение родительских прав является крайней мерой, применяемой в ситуации, когда защитить права и интересы ребенка другим путем невозможно. В соответствии со ст. 70 СК лишение родительских прав производится только судом. Другие органы не вправе рассматривать этот вопрос. Дела данной категории рассматриваются судом в порядке гражданского судопроизводства.

Круг лиц и органов, имеющих право возбуждения в суде дела о лишении родительских прав, определен ст. 70 СК. Исковое заявление о лишении родительских прав может предъявить:

а) один из родителей (лица, их заменяющие, т. е. опекун, попечитель, приемные родители);

б) прокурор;

в) органы или учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, — органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, воспитательные учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и другие.

Иные заинтересованные лица (например, близкие родственники ребенка, соседи) или органы не вправе непосредственно обращаться в суд с иском о лишении родительских прав, но могут ходатайствовать об этом перед компетентными органами или прокурором.

¹ См. п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления» (ВС РФ. 1997. № 9).

Рассмотрение судом иска о лишении родительских прав, предъявленного органом, не указанным в ст. 70 СК, может повлечь отмену судебного решения.

Так, определением судебной коллегии по гражданским делам Новосибирского областного суда от 21 августа 1997 г. в связи с нарушением норм материального и процессуального права отменено решение Бердского городского суда от 21 апреля 1997 г. о лишении родительских прав граждан К. и Г. Одним из оснований вынесения указанного определения явилось рассмотрение судом первой инстанции дела о лишении родительских прав по иску начальника РОВД, не обладающего согласно ст. 70 СК подобными полномочиями¹.

Особенностью рассмотрения дел о лишении родительских прав является обязательное участие в них прокурора и органа опеки и попечительства, что является дополнительной процессуальной гарантией соблюдения прав как родителей, так и детей (п. 2 ст. 70 СК). Орган опеки и попечительства дает заключение по существу заявленного искового требования, т. е. целесообразно или нет лишать родительских прав конкретное лицо (лиц). Если суд не соглашается с заключением органа опеки и попечительства, то он должен мотивировать свое решение.

Иски о лишении родительских прав предъявляются только к родителям (или одному из них), которые являются ответчиками по делам данной категории. Предъявление подобных исков к иным лицам, фактически воспитывающим детей, но не указанным в качестве родителей в записи о рождении ребенка, не допускается.

При подготовке к судебному разбирательству дела о лишении родительских прав одного из родителей судья в целях защиты прав несовершеннолетнего и обеспечения надлежащих условий его воспитания, а также охраны прав родителя, не проживающего совместно с ребенком, обязан в каждом случае извещать этого родителя о времени и месте судебного разбирательства и разъяснять, что он вправе заявить требование о передаче ему ребенка на воспитание². Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка (п. 2 ст. 71 СК). Поэтому суд при рассмотрении дела о лишении родительских прав одновременно решает вопрос и о взыскании алиментов на ребенка с родителей (одного из них),

¹ Дело № 33-2150/1997 г.

² См. п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

лишенных родительских прав, независимо от того, предъявлен ли такой иск (п. 3 ст. 70 СК)¹.

Обязанностью суда является уведомление прокурора об обнаружении при рассмотрении дела о лишении родительских прав в действиях родителей (одного из них) признаков уголовно наказуемого деяния (п. 4 ст. 70 СК). К ним могут относиться следующие виды преступлений: вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК); вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ст. 151 УК); неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК), побои (ст. 116 УК), истязание ребенка (ст. 117 УК), насильственные действия сексуального характера в отношении ребенка (ст. 132 УК) и др.

При удовлетворении иска о лишении родительских прав в решении суда обязательно должно быть указано, кому конкретно передается ребенок на воспитание: другому родителю, органам опеки и попечительства или опекуну (попечителю), если он уже назначен в установленном законом порядке. При невозможности передать ребенка другому родителю или в случае лишения родительских прав обоих родителей, если опекун (попечитель) еще не назначен, ребенок должен быть передан на попечение органов опеки и попечительства. При этом суд не вправе определять порядок и формы устройства ребенка, поскольку этот вопрос относится к исключительной компетенции указанных органов (ст. 121 СК).

Выписка из решения суда о лишении родительских прав в соответствии с п. 5 ст. 70 СК должна быть направлена судом в трехдневный срок в орган загса по месту государственной регистрации рождения ребенка для производства соответствующей отметки в актовой записи о рождении ребенка.

Лишение родительских прав является исключительной мерой семейно-правовой ответственности. В некоторых случаях даже при доказанности виновного поведения родителей суд с учетом характера их поведения, личности, перспектив изменения поведения и других конкретных обстоятельств вправе отказать в иске о лишении родительских прав и предупредить родителей о необходимости изменения своего отношения к воспитанию детей, возложив на органы опеки и попечительства контроль за выполнением ими родительских обязанностей. При

¹ См. п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

этом суд, исходя из интересов ребенка, вправе вынести решение об ограничении родительских прав (т. е. об отобрании ребенка у родителей и передаче его органу опеки и попечительства)¹. Тем не менее удельный вес удовлетворенных судами исков о лишении родительских прав является высоким. Ежегодно в России лишаются родительских прав более 30 тыс. родителей². Так, в 2001 г. судами рассмотрено 54 тыс. дел о лишении родительских прав, что на 8,2% больше, чем в 2000 г. (49,6 тыс.)³. Рост количества рассмотренных судами дел этой категории вновь зарегистрирован и в первом полугодии 2002 г., когда их число увеличилось по сравнению с аналогичным периодом 2001 г. на 4,2% (с 27,7 тыс. до 28,9 тыс.)⁴.

Правовые последствия лишения родительских прав. Правовые последствия лишения родительских прав определены в ст. 71 СК. Во-первых, родители, лишенные родительских прав, утрачивают все права, основанные на факте родства с ребенком, в отношении которого они лишены родительских прав. Причем речь идет не только о тех правах, которые родители имели до достижения детьми совершеннолетия, но и других, вытекающих как из семейных, так и иных правоотношений. К правам, которые теряют родители, в частности, относятся:

а) право на воспитание и образование ребенка (ст. 61—63, 66 СК);

б) право на защиту прав и интересов детей, в том числе их представительство в отношениях с любыми юридическими и физическими лицами (ст. 64 СК);

в) право на истребование ребенка от других лиц (ст. 68 СК);

г) право на получение назначенных ребенку пенсии, пособия, алиментов, иных платежей (п. 2 ст. 60 СК). Сам же ребенок не теряет право на эти выплаты. Их будет получать для содержания ребенка то лицо, которому он передан на воспитание, или они будут перечисляться на счет того детского учреждения, где находится ребенок;

¹ См. п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

² См.: Кучеренко В. Приемные родители или приют // Российская газета. 2000. 3 марта; Гагарский А. Работа судов Российской Федерации в 1998 году // Российская юстиция. 1999. № 9. С. 51—52.

³ См.: Судебная статистика за 2001 год // Российская юстиция. 2002. № 8. С. 68.

⁴ См.: Судебная статистика за первое полугодие 2002 года // Российская юстиция. 2003. № 1. С. 74.

д) право на получение алиментов от совершеннолетних детей (ст. 87, 88 СК);

е) право на наследование по закону имущества детей в случае их смерти (п. 1 ст. 1117 ГК);

ж) право на дачу согласия на эмансипацию несовершеннолетнего (п. 1 ст. 27 ГК);

з) право на дачу согласия на совершение детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет тех сделок (п. 1 ст. 26 ГК), которые они не вправе совершать самостоятельно;

и) право на ходатайство об ограничении или лишении ребенка в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами (п. 4 ст. 26 ГК);

к) право на дачу согласия на усыновление (удочерение) ребенка (ст. 129 СК). Документом, подтверждающим правовые основания для усыновления ребенка без согласия родителей, является копия решения суда о лишении родителей родительских прав (п. 5 ч. 2 ст. 272 ГПК). Однако усыновление ребенка в случае лишения родителей родительских прав возможно не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения решения суда о лишении родителей родительских прав (п. 6 ст. 71 СК);

л) право на пенсионное обеспечение после смерти детей (ст. 9 Закона о трудовых пенсиях в Российской Федерации) и другие права.

Во-вторых, родители, лишенные родительских прав, утрачивают право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Так, в соответствии с подп. «в» п. 47 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883 (с изм. и доп.)¹, ежемесячное пособие на ребенка не назначается, а выплата родителям ранее назначенного пособия на ребенка, в отношении которого они лишены родительских прав, приостанавливается.

Лица, лишенные родительских прав, утрачивают право на получение льгот, установленных законодательством для граждан, имеющих детей, в частности право на дополнитель-

¹ СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3628; 1996. № 6. Ст. 568; № 38. Ст. 4434; 1997. № 8. Ст. 950; № 36. Ст. 4174; 1999. № 47. Ст. 5705; 2000. № 19. Ст. 2092; 2001. № 1. Ч. II. Ст. 130.

ные льготы женщинам и лицам с семейными обязанностями, позволяющие сочетать труд с воспитанием детей. К таким льготам относятся следующие:

а) привлечение к работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни, к сверхурочным работам и направлению в служебные командировки женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, работников, имеющих детей-инвалидов или инвалидов с детства до достижения ими возраста восемнадцати лет, только с их письменного согласия и при условии, если такая работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением (ст. 96, 99, 113, 259 ТК);

б) привлечение к работе в ночное время матерей и отцов, воспитывающих без супруга (супруги) детей в возрасте до пяти лет, только с их письменного согласия и при условии, если такая работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением (ст. 96, 264 ТК);

в) предоставление родившим женщинам ежегодного оплачиваемого отпуска (независимо от стажа работы в данной организации) (ст. 122, 260 ТК);

г) предоставление отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет (ст. 256 ТК);

д) сохранение места работы (должности) на период отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет (ст. 256 ТК);

е) установление неполного рабочего дня или неполной рабочей недели работникам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет или ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет (ст. 93 ТК);

ж) предоставление четырех дополнительных оплачиваемых выходных дней в месяц родителям, воспитывающим ребенка-инвалида (ст. 262 ТК);

з) иные льготы, предусмотренные законодательством.

Следует иметь в виду, что утрата родителями перечисленных льгот наступает лишь в отношении детей, указанных в решении суда о лишении родительских прав. Если у них есть другие дети или они появляются потом, то родители имеют право на соответствующие пособия и льготы, установленные для граждан, имеющих детей.

Целесообразность дальнейшего совместного проживания в жилом помещении ребенка и родителей (одного из них), лишенных родительских прав, решается судом в порядке, уста-

новленном жилищным законодательством (п. 3 ст. 71 СК). Если ребенок и родители проживают в жилом помещении государственного или муниципального жилищного фонда по договору социального найма, то родители, лишенные родительских прав, могут утратить право на совместное проживание с детьми. Для этого в судебном порядке должно быть признано невозможным их совместное проживание с несовершеннолетними детьми. В этом случае родители, лишенные родительских прав, подлежат выселению без предоставления другого жилого помещения (ст. 90, 98 ЖК). Истцами в делах о выселении из жилого помещения родителей, лишенных родительских прав, могут выступать органы опеки и попечительства, опекуны (попечители) ребенка или прокурор. В юридической литературе высказано обоснованное мнение, что такую же меру следует применять в случаях, когда родитель, лишенный родительских прав, проживает в доме или квартире, принадлежащей на праве собственности ребенку или другому родителю¹. Однако в законодательстве этот вопрос пока прямо не урегулирован.

При проживании родителей и детей в жилом помещении, принадлежащем им на праве общей собственности, или в жилом помещении, собственником которого является родитель, лишенный родительских прав, выселить его невозможно. Лишение родительских прав родителя не является основанием для лишения его права собственности на жилое помещение.

Родители, лишенные родительских прав, теряют не только все права, основанные на факте родства с ребенком, и право на льготы и государственные пособия, установленные законодательством для граждан, имеющих детей. Они утрачивают также возможность приобретения некоторых личных прав в сфере семейных отношений:

- а) право быть усыновителями (ст. 127 СК);
- б) право быть назначенными опекунами (попечителями) (ст. 146 СК);
- в) право быть приемными родителями (ст. 153 СК).

С лишением родительских прав прекращаются не только права, но и обязанности родителей, основанные на факте родства с ребенком, за исключением алиментной обязанности. В соответствии с п. 2 ст. 71 СК за родителями, лишенными родительских прав, сохраняется обязанность содержать своего ребенка. Поэтому суд, рассматривая дело о лишении родитель-

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. М., 1996. С. 212; Антокольская М. В. Указ. соч. С. 237.

ских прав, решает вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей, лишенных родительских прав, независимо от предъявления соответствующего требования.

При лишении родительских прав одного из родителей и передаче ребенка на воспитание другому родителю, опекуну, попечителю либо приемным родителям взыскиваемые алименты выплачиваются лицу, воспитывающему ребенка¹. Если дети, оставшиеся без попечения родителей, помещены в воспитательные учреждения, алименты, взыскиваемые с родителей, лишенных родительских прав, зачисляются на счет этих учреждений, где учитываются отдельно по каждому ребенку (п. 2 ст. 84 СК).

Кроме того, на родителя, лишенного родительских прав, суд может возложить ответственность за вред, причиненный его несовершеннолетним ребенком, в течение трех лет после лишения родителя родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей (ст. 1075 ГК).

Лишение родителей (одного из них) родительских прав приводит к прекращению всех личных неимущественных отношений между ними и ребенком. В то же время *ребенок сохраняет все свои имущественные права, основанные на факте родства с родителями, лишенными родительских прав, и другими родственниками* (п. 4 ст. 71 СК). За ребенком сохраняется имевшееся у него (на момент лишения родителей родительских прав) право собственности на любые виды имущества, включая жилое помещение. Если же жилое помещение не находилось в собственности родителей ребенка, а семья в нем проживала по договору социального найма или договору найма, то ребенок вправе продолжать пользоваться жилым помещением. В отличие от родителей, лишенных родительских прав, ребенок не утрачивает право на получение наследства по закону после смерти родителей или их родственников (п. 1 ст. 1117 ГК), право на получение пенсии по случаю потери кормильца и др. Из сказанного следует, что полного прекращения правовой связи между родителями, лишенными родительских прав, и ребенком не происходит.

В целях обеспечения нормальных условий для дальнейшего воспитания ребенка и защиты его прав суд при лишении родительских прав одного из родителей обязательно рассмат-

¹ См. п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

ривает вопрос о возможности передачи ребенка на воспитание другому родителю. И лишь в случае невозможности передать ребенка другому родителю или в случае лишения родительских прав обоих родителей ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства (п. 5 ст. 71 СК) и приобретает статус утратившего родительское попечение. Ребенок, утративший родительское попечение, может быть передан под опеку (попечительство), в приемную семью или на • усыновление. Однако в соответствии с п. 6 ст. 71 СК усыновление ребенка в случае лишения родителей (одного из них) родительских прав допускается не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения решения суда о лишении родителей (одного из них) родительских прав.

Таким образом, лишение родителей родительских прав не только выполняет карательную функцию в отношении родителей, но и служит целям защиты прав и интересов детей, устранения опасности для их жизни, здоровья, создания предпосылок для надлежащего воспитания детей.

5.2. Восстановление в родительских правах. Лишение родительских прав является бессрочным актом и не может ограничиваться временными рамками. Восстановление родителей в родительских правах возможно только в порядке и по основаниям, установленным законом (ст. 72 СК).

Решение вопроса о восстановлении в родительских правах находится в исключительной компетенции суда. Суд разрешает требование о восстановлении в родительских правах в порядке гражданского судопроизводства. Инициатива рассмотрения данного вопроса может исходить только от родителей, лишенных родительских прав, т. е. иные физические и юридические лица не вправе обращаться с заявлением о восстановлении родителей в родительских правах (п. 2 ст. 72 СК). Иск о восстановлении в родительских правах предъявляется родителем, лишенным родительских прав, к другому родителю либо опекуну (попечителю) или воспитательному учреждению в зависимости от того, на чьем попечении находится ребенок¹.

С учетом серьезной значимости вопроса о восстановлении в родительских правах не только для родителей, но и для детей, дела данной категории должны, согласно п. 2 ст. 72 СК, рассматриваться судами с обязательным участием органа опеки и попечительства, а также прокурора. Орган опеки и попечительства

¹ См. п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

дает заключение о целесообразности восстановления родителей в родительских правах. Присутствие в процессе прокурора служит дополнительной гарантией вынесения судом правомерного решения, соответствующего прежде всего интересам ребенка.

Одновременно с иском родителей (одного из них) о восстановлении в родительских правах судом может быть рассмотрено требование родителей о возврате им ребенка (п. 3 ст. 72 СК).

Как установлено п. 1 ст. 72 СК, восстановление родителей в родительских правах возможно лишь при условии, что они существенно изменили в лучшую сторону поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка. Несомненно, что перемены в образе жизни родителей, их отношении к ребенку не могут произойти быстро, для этого требуется, как правило, значительный период времени. Причем недостаточно одних намерений родителей изменить свое поведение, необходимо, чтобы их образ жизни действительно изменился настолько, что никаких опасностей и угроз жизни и здоровью ребенка больше не будет, а родители в состоянии надлежащим образом воспитывать ребенка и защищать его права и интересы. Поэтому наличие указанных обстоятельств должна тщательно выясняться судами при рассмотрении исков о восстановлении в родительских правах. В противном случае имеются основания для отмены судебного решения о восстановлении родительских прав как вынесенного по поверхностно исследованным материалам дела, в связи с чем выводы суда, изложенные в решении, не соответствуют обстоятельствам дела.

Так, определением судебной коллегии по гражданским делам Новосибирского областного суда от 21 августа 1997 г. по кассационному протесту прокурора отменено решение Бердского городского суда от 22 июля 1997 г. о восстановлении в родительских правах гражданки З. Основанием для вынесения указанного определения явились сведения о том, что истица после лишения родительских прав четырежды проходила курс лечения от алкоголизма и последний раз употребляла спиртное за месяц до подачи иска в суд о восстановлении ее в родительских правах. По заключению врача-нарколога отсутствует уверенность в невозможности возобновления З. злоупотребления спиртным, в связи с чем она ранее и была лишена родительских прав. Кроме того, истица не обеспечена материально и не работает, а одной из причин обращения в суд о восстановлении в родительских правах, по ее собственному признанию, явилось желание получать пособие на ребенка. При таких обстоятельствах вывод городского суда об изменении З. образа жизни является преждевременным¹.

¹ Дело № 33-2270/1997 г.

Устойчивого изменения в лучшую сторону поведения родителей, а также образа их жизни еще недостаточно для восстановления родительских прав. Восстановление родительских прав и возвращение ребенка родителям допускается только в том случае, когда это отвечает интересам ребенка. Если восстановление в родительских правах противоречит интересам ребенка, то суд, исходя из требований п. 4 ст. 72 СК, вправе с учетом мнения ребенка отказать в удовлетворении иска родителей о восстановлении в родительских правах. Восстановление в родительских правах в отношении ребенка, достигшего возраста десяти лет, возможно только с его согласия. Поэтому орган опеки и попечительства и суд обязаны выяснить мнение ребенка по поводу возможности восстановления родительских прав и возвращения его родителям. Причем мотивы несогласия ребенка, достигшего возраста десяти лет, на восстановление родителей в родительских правах значения не имеют. Вопреки мнению ребенка, достигшего возраста десяти лет, восстановление родительских прав и возвращение его родителям невозможны.

Восстановление в родительских правах не допускается, если дети усыновлены другими лицами и усыновление не отменено. Это связано с тем, что в соответствии с законом на усыновление не требуется согласия родителей, лишенных родительских прав (ст. 130 СК), а участие в споре о восстановлении в родительских правах могло бы отрицательно повлиять на моральное состояние ребенка и усыновителей и негативно отразиться на их правах и интересах. Вместе с тем при отмене судом усыновления (лица, обладающие правом требовать отмены усыновления, указаны в ст. 142 СК) по предусмотренным законом основаниям (ст. 141 СК) возможно последующее восстановление в родительских правах кровных родителей ребенка, но только при наличии необходимых условий и соблюдении порядка решения данного вопроса.

Как правило, при восстановлении родителей (одного из них) в родительских правах, суд удовлетворяет и их требование о возврате ребенка. Однако возможны и исключения, так как суд вправе, с учетом мнения ребенка, отказать родителям (одному из них) в иске о возврате ребенка, если придет к выводу, что передача им ребенка не отвечает его интересам. В таком случае ребенок будет продолжать находиться у опекуна (попечителя), в воспитательном учреждении или у другого родителя, который не лишился родительских прав.

При восстановлении родителей в родительских правах правоотношения между ребенком и родителями восстанавливаются в полном объеме. Выписка из решения суда о восстановлении в родительских правах должна быть направлена судом в орган загса по месту государственной регистрации рождения ребенка¹.

Как и в России, судебный порядок лишения и восстановления родительских прав предусмотрен в большинстве зарубежных государств, что даже закреплено в конституциях ряда стран. Так, Конституцией Германии (ст. 6) установлено, что дети могут быть отделены от своей семьи против воли лиц, уполномоченных на их воспитание, только на основании закона, если уполномоченные на воспитание лица не выполняют своих обязанностей или если дети по другим причинам находятся под угрозой остаться без надзора. Аналогичная норма закреплена в ст. 36 Конституции Португалии, предусматривающей также, что решение суда в таких случаях является обязательным².

В конституциях ряда стран Восточной Европы и Балтии (Болгарии, Венгрии, Польской Республики, Словацкой Республики, Республики Словении, Чешской Республики) особо оговорено, что условия и порядок ограничения или лишения родительских прав должны быть предусмотрены законом³.

Конституция Республики Беларусь (ст. 32) устанавливает, что дети могут быть отделены от своей семьи против воли родителей (лиц, их заменяющих) только на основании решения суда, если родители (лица, их заменяющие) не выполняют своих обязанностей⁴.

¹ См. п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

² См.: Конституция Германии // Конституции зарубежных государств. М., 1997. С. 155; Конституция Португалии // Конституции государств Европейского Союза. / Под ред. Л. А. Окунькова. М., 1997. С. 530.

³ См. ст. 47 Конституции Республики Болгария (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. Я. Варламова. М., 1997. С. 67); ст. 48 Конституции Польской Республики (Там же. С. 207); ст. 41 Конституции Словацкой Республики (Там же. С. 326); ст. 54 Конституции Республики Словении (Там же. С. 375); ст. 32 Хартии основных прав и свобод Чешской Республики (Там же. С. 524).

⁴ См. ст. 32 Конституции Республики Беларусь (Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2 / Под ред. Я. А. Михалевой. М., 1997. С. 140).

§ 6. Ограничение родительских прав и его отмена

6.1. Основания, порядок и правовые последствия ограничения родительских прав. Помимо лишения родительских прав СК (ст. 73) предусматривает в качестве самостоятельной формы защиты прав и законных интересов ребенка также ограничение родительских прав.

Ограничение родительских прав — это отобрание ребенка у родителей без лишения их родительских прав. Ограничение родительских прав в случае виновного противоправного поведения родителей (одного из них) может выступать в качестве меры их ответственности.

Само понятие «ограничение родительских прав» является новеллой семейного законодательства. Ограничение родительских прав возможно при условии, что родители не лишены родительских прав, поскольку последнее обязательно предполагает отобрание у них ребенка.

Основания ограничения родительских прав. Согласно п. 2 ст. 73 СК основанием для ограничения родительских прав может являться опасная для ребенка обстановка, которая возникла не по вине родителей, а по не зависящим от них объективным причинам. К ним могут быть отнесены различные обстоятельства: болезнь родителей на протяжении длительного времени, включая психическое расстройство, стечение тяжелых обстоятельств (например, затяжной семейный конфликт, в результате которого ребенок предоставлен сам себе) и т. п. При этом закон не связывает ограничение в родительских правах с обязательным установлением недееспособности или ограниченной дееспособности родителей.

В то же время подобная опасная для ребенка обстановка может быть результатом виновного противоправного поведения родителей (родителя): систематическое оставление ребенка без присмотра, частые скандалы в семье в связи с употреблением родителями спиртных напитков, вступление в интимные отношения в присутствии детей, содержание наркопритона и т. п. В таком случае суд, не установив достаточных оснований для лишения родителей (одного из них) родительских прав, вправе вынести решение об ограничении родительских прав (отобрании ребенка).

Для ограничения родителей (одного из них) в родительских правах важно установить наличие реальной угрозы для жизни, здоровья и надлежащего воспитания ребенка со стороны родителей в результате их поведения, причем не имеет значения, виновного или нет. Именно опасная для ребенка обстановка в семье создает необходимость отобрания ребенка у

родителей. В результате применения такой меры права и интересы ребенка получают защиту. В том случае, когда ограничение родительских прав применяется в отношении родителей, действовавших виновно, оно является для них мерой семейно-правовой ответственности. Ограничение родительских прав может быть как временной санкцией в отношении таких родителей, т. е. предшествующей лишению родительских прав, так и самостоятельной мерой. Применение судом ограничения родительских прав как временной меры преследует цель предупредить родителей о недопустимости нарушения прав ребенка и дать им возможность исправить свое поведение и отношение к исполнению родительских обязанностей. Если в течение шести месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав родители (один из них) не изменили своего поведения, то орган опеки и попечительства обязан по истечении указанного срока предъявить иск о лишении родительских прав (п. 2 ст. 73 СК). В интересах ребенка орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о лишении родителей родительских прав и до истечения шести месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав.

Вопрос об ограничении родительских прав может возникнуть при рассмотрении судом дела о лишении родительских прав, когда будет установлено, что требование о лишении родительских прав по тем или иным причинам не подлежит удовлетворению, но оставление ребенка у родителей опасно для него¹. Именно в таких случаях суд может принять решение об отобрании ребенка у родителей и о его передаче на попечение органов опеки и попечительства (ст. 74 СК).

Порядок ограничения родительских прав. Вопрос об ограничении родительских прав решается в судебном порядке. Рассмотрение судом дел об ограничении родительских прав, согласно п. 3 ст. 73 СК, производится по иску:

а) близких родственников ребенка — одного из родителей ребенка, дедушки, бабушки, братьев, сестер;

б) органов и учреждений, на которые законом возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, включая органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, воспитательные учреждения;

в) дошкольных образовательных учреждений, т. е. детских садов различного типа и центров развития ребенка²;

¹ См. п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

² См. п. 5 Типового положения о дошкольном образовательном учреждении, утвержденного постановлением Правительства РФ от 1 июля 1995 г. № 677 (СЗ РФ. 1995. № 28. Ст. 2694).

- г) общеобразовательных учреждений, т. е. начальных, основных, средних общеобразовательных школ, лицеев и гимназий¹;
- д) других учреждений (здравоохранения, социальной защиты и др.);
- е) прокурора.

Предъявление иска об ограничении родительских прав возможно только к родителям (или одному из них), так как ограничение родительских прав не распространяется на лиц, заменяющих ребенку родителей (опекунов, попечителей, усыновителей, приемных родителей).

Дела данной категории рассматриваются судом в соответствии с гражданско-процессуальным законодательством в порядке, аналогичном лишению родительских прав, т. е. в порядке искового производства, с обязательным участием прокурора и органа опеки и попечительства (п. 4 ст. 73 СК). Орган опеки и попечительства проводит обследование условий жизни ребенка и представляет суду заключение о целесообразности ограничения родительских прав.

За родителями, ограниченными в родительских правах, так же как и за родителями, лишенными родительских прав, сохраняется обязанность содержать своего ребенка (п. 2 ст. 74 СК). Поэтому суд одновременно с требованием об ограничении родительских прав должен в соответствии с п. 5 ст. 73 СК решить вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей, ограниченных в родительских правах.

При удовлетворении иска об ограничении родительских прав суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об ограничении родительских прав направить выписку из такого решения суда в орган загса по месту государственной регистрации рождения ребенка (п. 6 ст. 73 СК).

Правовые последствия ограничения родительских прав. Правовые последствия ограничения родительских прав как для родителей, так и для ребенка, в отношении которого родители ограничены в родительских правах, определены в ст. 74 СК. Главным образом они касаются родителей, носят императивный характер и по своему содержанию значительно уже правовых последствий лишения родительских прав. При лишении родительских прав, а оно носит бессрочный характер, родители полностью теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в отношении которого они были лишены родительских прав (ст. 71 СК). Ограничение родительских прав — это, как правило, временная мера, которая влечет *утрату права*

¹ См. п. 1 Типового положения об общеобразовательном учреждении, утвержденного постановлением Правительства РФ от 19 марта 2001 г. № 196 (СЗ РФ. 2001. № 13. Ст. 1252).

родителей только на личное воспитание ребенка (п. 1 ст. 74 СК). Родители, ограниченные в родительских правах, теряют также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей¹. Кроме того, как следует из содержания ст. 121 СК, родители, ограниченные в родительских правах, не вправе быть законными представителями своих детей и выступать в защиту их прав и интересов. Однако родители, ограниченные в родительских правах, сохраняют некоторые имущественные права, основанные на факте родства с ребенком, например, право на получение алиментов от совершеннолетнего ребенка, право наследовать по закону после его смерти или право на пенсию по случаю потери кормильца.

Лица, ограниченные судом в родительских правах, не имеют права быть усыновителями (п. 1 ст. 127 СК), опекунами или попечителями (п. 3 ст. 146 СК), приемными родителями (п. 1 ст. 153 СК), т. е. воспитателями чужих детей.

Что же касается самого ребенка, в отношении которого родители ограничены в родительских правах, то за ним, как и в случае лишения родителей родительских прав, сохраняется право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а также все имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками (п. 3 ст. 74 СК). В результате соблюдается принцип приоритетной защиты прав и законных интересов детей. В этих же целях СК устанавливает, что *ограничение родительских прав не освобождает родителей от обязанности по содержанию ребенка* (п. 2 ст. 74).

Результатом удовлетворения иска об ограничении родительских прав становится отобрание ребенка у родителей (одного из них). Когда решение об ограничении родительских прав принято судом в отношении обоих родителей, ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства, который определит дальнейшее устройство ребенка в установленном законом порядке (п. 4 ст. 74 СК). На него же возлагается защита прав и интересов ребенка (ст. 121 СК).

Учитывая, что ограничение родительских прав по общему правилу является временной мерой и что основанием ограничения родительских прав не всегда является виновное поведение родителей, закон (ст. 75 СК) допускает *контакты ребенка с родителями, ограниченными в родительских правах*. Однако, поскольку родители, ограниченные в родительских правах, утрачивают право на личное воспитание ребенка, их контакты с ним могут осуществляться лишь в интересах ребенка и не могут

¹ См. § 5 настоящей главы.

рассматриваться в качестве права, подлежащего обязательной реализации. Такие контакты (свидания, встречи, телефонные переговоры и т. п.) возможны лишь при условии, что они не оказывают на ребенка вредного влияния. В ст. 75 СК не уточняется, что следует понимать под вредным влиянием родителей на детей. Практика показывает, что его формы могут быть самыми различными (нахождение родителя на свидании с ребенком в состоянии алкогольного или наркотического опьянения, подстрекательство ребенка к совершению правонарушений, издевательство над ребенком, вмешательство в процесс воспитания ребенка и т. п.). Указание закона на данное условие вполне обоснованно и вызвано необходимостью осуществления определенного контроля за контактами родителей, ограниченными в родительских правах, с детьми со стороны заинтересованных лиц и органов, несущих ответственность за воспитание ребенка (органа опеки и попечительства, опекуна (попечителя), приемных родителей ребенка, администрации воспитательного учреждения, где находится ребенок). Именно от их разрешения (согласия) зависит принципиальная возможность осуществления подобных контактов родителей с ребенком. При этом достаточно согласия одного из перечисленных лиц, непосредственно осуществляющего заботу о ребенке, защиту его прав и интересов.

6.2. Отмена ограничения родительских прав. Согласно п. 1 ст. 76 СК отмена ограничения родительских прав производится по иску родителей (одного из них) решением суда, если будет установлено, что отпали причины, послужившие основанием для отобрания ребенка. Одновременно с отменой ограничения родительских прав суд разрешает вопрос о возвращении отобранного ребенка родителям (одному из них). Суд вправе, а не обязан возвращать ребенка родителям при отмене ограничения родительских прав. При рассмотрении требования родителей (одного из них) о возврате ребенка суд может с учетом мнения ребенка отказать в его удовлетворении, если придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает интересам ребенка, даже несмотря на удовлетворение требования родителей об отмене ограничения родительских прав.

Рассмотрение судом вопроса об отмене ограничения родительских прав возможно только по иску родителей (одного из них), чьи родительские права были ограничены, в порядке гражданского судопроизводства. Ответчиком по делу об отмене ограничения родительских прав выступает то лицо, которое предъявляло иск об ограничении родительских прав. В том случае, когда отобранный ребенок был передан на воспитание опекуну (попечителю) или в приемную семью, опекун (попечитель) или приемные родители будут соответчиками по делу.

Дело об отмене ограничения родительских прав рассматривается судом с участием органа опеки и попечительства (ст. 78 СК), который может выступать и в качестве ответчика по делу (если решение об ограничении родительских прав было принято судом по иску органа опеки и попечительства). Представляется, что основанием для подачи* иска может быть твердое убеждение родителей в том, что отпали основания, послужившие причиной для принятия судом решения об ограничении родительских прав, т. е. имеют место такие обстоятельства, как, например, выздоровление родителей, отмена решения суда о признании их недееспособными, изменение в лучшую сторону поведения родителей и т. п. Однако при любых обстоятельствах изложенные в исковом заявлении доводы родителей (одного из них) должны быть подтверждены соответствующими доказательствами, и прежде всего мнением самого ребенка, и заключением органа опеки и попечительства по существу заявленных требований. Если же приводимые родителями доводы не найдут своего подтверждения в судебном заседании и суд придет к выводу, что возвращение ребенка родителям противоречит его интересам, то в соответствии с п. 2 ст. 76 СК он вправе отказать в удовлетворении иска родителей об отмене ограничения в родительских правах.

При отмене судом ограничений родительских прав все права родителей, основанные на факте родства с ребенком, автоматически восстанавливаются.

6.3. Немедленное (досудебное) отобрание ребенка у родителей. Применение таких мер защиты интересов ребенка, как лишение родителей родительских прав или ограничение родительских прав, требуют обязательного судебного разбирательства и вынесения судом соответствующего решения, что, естественно, не может быть сделано достаточно быстро. В то же время на практике возникают ситуации, когда действия по защите прав ребенка должны быть осуществлены немедленно, так как существует серьезная и реальная угроза жизни или здоровью ребенка. Поэтому СК (ст. 77) предусматривает принципиальную возможность немедленного отобрания ребенка у родителей (в административном порядке) органом опеки и попечительства до принятия решения судом о лишении последних родительских прав или об ограничении их в родительских правах при следующих условиях:

а) в случае непосредственной угрозы жизни ребенка или его здоровью, носящей прямой и явный характер, не вызывающей сомнения в возможности наступления негативных последствий в виде смерти, причинения телесных повреждений или иного вреда здоровью ребенка в силу самых разнообразных

причин (избиения родителями, от голода из-за непредоставления пищи, истязаний и т. п.);

б) вынесение органом местного самоуправления по результатам рассмотрения сообщения о наличии такой угрозы соответствующего акта об отобрании ребенка (постановление, распоряжение и т. п.);

в) исполнение данного акта органом опеки и попечительства в безотлагательном порядке (т. е. немедленно).

Конкретное название акта органа местного самоуправления об отобрании ребенка законом не определяется и в разных субъектах РФ может быть различным. Это связано с тем, что в соответствии со ст. 19 Федерального закона от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (с изм. и доп.)¹ органы местного самоуправления по вопросам своего ведения издают правовые акты, наименования которых определяются уставом муниципального образования в соответствии с законами субъектов РФ.

Орган опеки и попечительства обязан незамедлительно уведомить прокурора об отобрании ребенка (п. 2 ст. 77 СК). Прокуратура осуществляет надзор за соблюдением прав и свобод человека (в том числе за законностью отобрания детей у родителей) и принимает при наличии соответствующих оснований предусмотренные законом меры, включая возбуждение уголовного дела в отношении родителей (в случае совершения ими преступления в отношении детей). Прокурор (или его заместитель) наделен правом на принесение протеста на решение органа местного самоуправления об отобрании ребенка (если оно незаконно или необоснованно) или на внесение представления органу местного самоуправления об устранении допущенных нарушений закона (ст. 26—28 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»)².

При отобрании ребенка у родителей (одного из них) на основании акта органа местного самоуправления одновременно на орган опеки и попечительства возлагается обязанность обеспечить временное устройство ребенка. Подобное устройство, как носящее временный характер, возможно прежде всего в социально-реабилитационных центрах для несовершеннолетних, центрах помощи детям и других специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации. Здесь ребенку кроме временного проживания и обеспечения содержания может быть оказана при необходи-

¹ СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3506; 1996. № 17. Ст. 1917; № 49. Ст. 5500; 1997. № 12. Ст. 1378; 2000. № 32. Ст. 3330.

² Ведомости РФ. 1992. № 8. Ст. 366; СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4472; 1999. № 7. Ст. 878; № 47. Ст. 5620; 2000. № 2. Ст. 140.

мости экстренная медико-социальная помощь¹. Однако с учетом чрезвычайного характера меры по отобранию ребенка он может быть помещен органом опеки и попечительства и в иные учреждения (воспитательное учреждение, школу-интернат, дом (базу) отдыха, санаторий и т. п.). Ребенок может быть также передан родственникам (дедушке, бабушке и др.), если таковые имеются и изъявили желание принять ребенка.

Отобрание ребенка органом опеки и попечительства при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью возможно и у лиц, заменяющих ему родителей: опекунов (попечителей) (с последующим отстранением их от выполнения опекунских, попечительских обязанностей — п. 3 ст. 39 ГК); приемных родителей (договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью соответственно расторгается — п. 2 ст. 152 СК); усыновителей (усыновление в последующем отменяется в судебном порядке по иску органа опеки и попечительства — ст. 141, 142 СК).

В целях охраны прав отобранного ребенка и определения его дальнейшей судьбы п. 2 ст. 77 СК установлена обязанность органа опеки и попечительства обратиться в суд с иском о лишении родителей родительских прав или об ограничении их родительских прав в течение семи дней после вынесения органом местного самоуправления акта об отобрании ребенка.

Контрольные вопросы

1. Назовите основания возникновения прав и обязанностей родителей и детей.

2. Каким органом устанавливается происхождение ребенка от определенных родителей?

3. Расскажите о порядке установления происхождения ребенка от родителей, состоящих в браке; не состоящих в браке.

4. В отношении каких детей применяется институт добровольного установления отцовства? Можно ли установить отцовство в отношении совершеннолетних детей?

5. Когда может быть сделано заявление о добровольном установлении отцовства? Требуется ли согласие матери на установление отцовства?

6. В каких случаях возможно установление отцовства по заявлению только отца ребенка?

¹ См. п. 2, 11 Примерного положения о социально-реабилитационном центре для несовершеннолетних; п. 2, 11 Примерного положения о центре помощи детям, оставшимся без попечения родителей; п. 2, 11 Примерного положения о социальном приюте для детей. Утверждены постановлением Правительства РФ от 27 ноября 2000 г. № 896 (СЗ РФ. 2000. № 49. Ст. 4822).

7. В каких случаях происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке?

8. Кем может быть предъявлен иск об установлении отцовства в судебном порядке? Возможно ли предъявление такого иска самим ребенком?

9. С какой целью и в каких случаях суд при рассмотрении спора об установлении отцовства назначает судебно-медицинскую экспертизу?

10. Каково значение заключения экспертизы по вопросу о происхождении ребенка, проведенной методом генетической дактилоскопии, по сравнению с другими доказательствами?

11. При наличии каких обстоятельств суд может вынести решение об установлении отцовства конкретного лица? Какие доказательства при этом могут быть приняты во внимание судом?

12. Какие обстоятельства по делам об установлении отцовства должен принимать во внимание суд в отношении детей, родившихся до 1 марта 1996 г.?

13. В каких случаях суд вправе в порядке особого производства установить факт отцовства?

14. Назовите правовые последствия установления отцовства в судебном и добровольном порядке.

15. При наличии каких оснований в судебном порядке может быть установлен факт признания отцовства? Кто может обратиться в суд с заявлением об установлении этого факта?

16. Как производится запись об отце ребенка, рожденного матерью, не состоящей в браке, если не имеется совместного заявления родителей или решения суда об установлении отцовства?

17. Кто записывается родителями ребенка при применении искусственных методов репродукции человека?

18. Как производится запись родителей ребенка при применении так называемого суррогатного материнства?

19. Установлены ли законом какие-либо сроки для оспаривания записи об отцовстве или материнстве?

20. Какие лица вправе оспаривать в судебном порядке запись родителей в книге записей рождения?

21. При наличии каких обстоятельств требование лица, записанного отцом ребенка, об оспаривании отцовства не может быть судом удовлетворено?

22. На какие обстоятельства не вправе ссылаться лица при оспаривании отцовства или материнства?

23. В течение какого срока может быть оспорена запись об отце (матери), произведенная в отношении ребенка, родившегося до 1 марта 1996 г.?

24. Раскройте содержание права ребенка на защиту; права на выражение своего мнения; права на общение с родителями и другими родственниками; права на имя, отчество, фамилию.

25. Что является местом жительства несовершеннолетних детей? Каким образом и на основании каких документов осуществляется их регистрация по месту жительства?

26. Вправе ли несовершеннолетний гражданин РФ покидать место жительства и выезжать из Российской Федерации? Если да, то при каких условиях?

27. Что включает в себя право ребенка жить и воспитываться в семье?

28. Раскройте содержание права ребенка на общение со своими родителями и другими родственниками в экстремальной ситуации с учетом положений ст. 40 Конвенции о правах ребенка. Что следует понимать под экстремальной ситуацией?

29. От каких угроз и посягательств предусматривается защита ребенка в международном праве (при ответе сослаться на ст. 4, 16, 19 и 33 Конвенции о правах ребенка)? Какие меры защиты предусматриваются законодательством РФ в таких случаях?

30. Кем осуществляется защита прав и законных интересов ребенка? Вправе ли несовершеннолетний самостоятельно осуществлять право на защиту своих прав и законных интересов?

31. Раскройте содержание права ребенка выражать свое мнение. Может ли быть ребенок заслушан в ходе судебного или административного разбирательства? Если да, то в каких случаях и при соблюдении каких условий?

32. Перечислите случаи, когда орган опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет.

33. Каким образом реализуется право ребенка на имя, отчество и фамилию?

34. Допускается ли изменение имени и фамилии ребенка до достижения им четырнадцатилетнего возраста? Если да, то по чьей просьбе и с чьего разрешения?

35. Назовите имущественные права ребенка и раскройте их содержание.

36. В чье распоряжение поступают суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсий, пособий?

37. Назовите основания (способы) приобретения права собственности несовершеннолетними детьми.

38. Вправе ли ребенок самостоятельно распоряжаться принадлежащим ему на праве собственности имуществом?

39. Нормами какой отрасли права регулируются отношения между родителями и детьми по поводу принадлежащего им на праве общей собственности имущества?

40. Какими правилами обязаны руководствоваться родители при осуществлении полномочий по управлению имуществом ребенка? Нормами какой отрасли права установлены эти правила? Раскройте суть этих правил.

41. В чем заключается принцип раздельности имущества родителей и детей? Вправе ли дети и родители, проживающие совместно, владеть и пользоваться имуществом друг друга?

42. Расскажите о правах и обязанностях родителей по воспитанию и образованию детей.

43. Раскройте содержание прав и обязанностей родителей по защите прав и интересов детей. В каких случаях родители не вправе представлять интересы своих детей?

44. Какие меры ответственности предусмотрены законом для родителей, осуществляющих родительские права в ущерб правам и интересам детей?

45. Расскажите об осуществлении родительских прав несовершеннолетними родителями. Вправе ли несовершеннолетние родители самостоятельно осуществлять родительские права, если они не состоят в браке?

46. Каким образом должны решаться родителями вопросы, касающиеся воспитания и образования детей? В какой орган вправе обращаться родители для разрешения возникших разногласий по данным вопросам?

47. Как устанавливается место жительства детей при раздельном проживании родителей? Какими критериями руководствуется суд при разрешении спора между раздельно проживающими родителями о том, при ком из них должны проживать несовершеннолетние дети?

48. Какими правами и обязанностями наделяет закон родителя, проживающего отдельно от детей? Расскажите о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

49. Какие органы разрешают споры между родителями о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка?

50. Какие меры могут быть приняты к виновному родителю, не выполняющему решение суда о порядке осуществления родительских прав другим родителем, отдельно проживающим от ребенка?

51. В каких случаях проживающий отдельно от ребенка родитель может требовать в судебном порядке передачи ребенка ему на воспитание?

52. Раскройте содержание права родителей на защиту родительских прав. При наличии каких оснований суд вправе отказать родителям в иске о возврате ребенка от лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения?

53. Перечислите основания лишения родителей родительских прав. В каком порядке производится лишение родительских прав?

54. Определите круг лиц, имеющих право на предъявление иска о лишении родителей родительских прав.

55. Какие правовые последствия предусмотрены законом для родителей, лишенных родительских прав? Какая обязанность за ними сохраняется? Какие права сохраняются за ребенком, в отношении которого родители (один из них) лишены родительских прав? По истечении какого срока допускается усыновление ребенка в случае лишения родителей родительских прав?

56. При каких обстоятельствах возможно восстановление в родительских правах? Каким органом решается этот вопрос и по чьему заявлению?

57. В чем заключается ограничение родительских прав? Каковы основания ограничения родительских прав? В каком порядке рассматриваются дела об ограничении родительских прав?

58. Назовите правовые последствия ограничения родительских прав. В чем их отличие от правовых последствий лишения родительских прав?

59. Возможны ли контакты ребенка с родителями, родительские права которых ограничены судом?

60. При наличии каких оснований допускается отмена ограничений родительских прав и в каком порядке?

61. В каких случаях закон разрешает отобрание ребенка у родителей (одного из них) органом опеки и попечительства? Какие обязанности возлагаются на орган опеки и попечительства при отобрании ребенка?

62. С какой целью закон обязывает орган опеки и попечительства участвовать в рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей?

63. Раскройте формы участия органов опеки и попечительства в рассмотрении споров о воспитании детей.

64. Расскажите о порядке исполнения решений суда по делам, связанным с воспитанием детей.

65. Как осуществляется принудительное исполнение судебного решения, связанного с отобранием ребенка и передачей его другому лицу?

Рекомендуемая литература

Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995. С. 53—58, 63, 64, 69, 75, 76.

Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 171—229.

Афанасьева Е. Г. У истоков человеческой жизни: правовые аспекты. М., 1994.

Афанасьева Е. Г. Необходимость принятия закона о развитии человека // Фонд развития парламентаризма в России. 1995. № 58.

Белякова А. М. Вопросы советского семейного права в судебной практике. М., 1989. С. 85—127.

Беспалов Ю. Ф. Судебная защита прав и интересов ребенка // Российская юстиция. 1996. № 12. С. 24, 25.

Беспалов Ю. Ф. Защита прав несовершеннолетних // Российская юстиция. 1997. № 1. С. 32—34.

Беспалов Ю. Ф. Средства судебной защиты гражданских прав ребенка // Российская юстиция. 1997. № 3. С. 25, 26.

Беспалов Ю. Ф. Обеспечение права ребенка на жилище // Российская юстиция. 1997. № 12. С. 45, 46.

Беспалов Ю. Ф. Разбирательство дел об установлении отцовства // Российская юстиция. 2000. № 6. С. 27—29.

Беспалов Ю. Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. Владимир, 2000.

Беспалов Ю. Ф. Некоторые вопросы реализации семейных прав ребенка (теория и практика). Владимир, 2001.

Беспалов Ю. Ф. Деликтные обязательства с участием ребенка. Владимир, 2001.

Беспалов Ю. Ф. Определение места жительства ребенка // Российская юстиция. 2002. № 2. С. 28—29.

Величкова О. И. Семейно-правовой статус несовершеннолетнего родителя. Некоторые проблемы // Право и политика. 2002. № 3. С. 114—119.

Гниденко Т. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. Б., Власов Ю. И., Хазова О. А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. Вып. 5. С. 87—90, 165—173.

Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М., 1998. С. 350—391.

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. *Е. А. Васильева*. М., 1993. Гл. 25. С. 524—526.

Гражданское, торговое и семейное право капиталистических государств: Сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодексы / Под ред. *В. К. Пучинского, М. И. Кулагина*. М., 1986. С. 161—163, 204—208.

Григорович Е. В. Некоторые аспекты правового регулирования искусственных методов репродукции // Юрист. 1999. № 2. С. 27, 28.

Григорович Е. В. Суррогатное материнство: за и против // Юрист. 1999. № 4. С. 22—25.

Драгунская Л. Кому передать на воспитание ребенка (Против любых стереотипов судебных решений) // Российская юстиция. 1996. № 10. С. 51, 52.

Евдокимова Т. П. О некоторых вопросах применения Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства, оспаривании отцовства (материнства) и о взыскании алиментов // БВС РФ. 1998. № 1. С. 13—18.

Егорчева Т. И. Установление отцовства в судебном порядке // Журнал российского права. 2000. № 1. С. 102—108.

Ермаков В. Д. О концепции совершенствования законодательства о браке и семье. Материалы международной научно-практической конференции «Семья в процессе развития». М., 1994. С. 78, 79.

Жуков Б. Н. История развития законодательства об установлении отцовства // Юрист. 2000. № 11. С. 67—73.

Зайцев Е., Семина Л. Права, обязанности и ответственность детей, родителей и работников образовательных учреждений в сфере отношений, связанных с образованием и воспитанием // Правозащитник. 1997. № 2. С. 4—25.

Звягинцева Л. М., Илюхина М. А., Решетникова И. В. Доказывание в судебной практике по гражданским делам. М., 1999. С. 107—111, 113—115, 127—129.

Иванова С. А. Судебные споры о праве на воспитание детей. М., 1974.

Казанцева А. Е. Обязанности и права родителей (замещающих их лиц) по воспитанию детей и ответственность за их нарушение. Томск, 1987.

Качаева М., Черный В. Судебно-психиатрическая экспертиза по вопросам воспитания детей // Российская юстиция. 1998. № 9. С. 30.

Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. 2-е изд. М., 2000. С. 541—556.

Ковлер А. И. Антропология права: Учебник для вузов. М., 2002. С. 411—436.

Кожевников Е. М. Семья и образование // Семья в России. 1996. № 3—4. С. 74—80.

Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. Э. Н. Ренова. М., 2002. С. 117—120.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. 2-е изд. М., 2000. С. 164—280.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. 2-е изд. М., 2001. С. 123—199.

Косова О. Установление факта происхождения ребенка в особом судопроизводстве // Российская юстиция. 1998. № 1. С. 41, 42.

Кострова Н. М. Процессуальные правила разбирательства семейных дел в Семейном кодексе РФ // Журнал российского права. 2000. № 3. С. 101—108.

Кравчук Н. В. Порядок защиты прав ребенка // Защита прав граждан и юридических лиц в российском и зарубежном праве (проблемы теории и практики). М., 2002. С. 86—94.

Кузнецова И. М. Комментарий к законодательству о регистрации актов гражданского состояния. М., 2002. С. 16—24, 40—42, 186.

Куницын А. Р., Пискарев И. К. Настольная книга федерального судьи. М., 2002. С. 100—101, 123.

Лялина Н. В. Судебная защита прав родителей на общение с ребенком по праву США // Защита прав граждан и юридических лиц в российском и зарубежном праве (проблемы теории и практики). М., 2002. С. 110—113.

Лялина Н. В. Особенности осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, по законодательству США // Право и политика. 2003. № 1. С. 108—118.

Матерова М. В. Судебное рассмотрение дел об установлении отцовства. М., 1972.

Масевич М. Г., Кузнецова И. М., Марьшьева Н. И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // Дело и право. 1996. № 1. С. 26, 27.

Матвеев Г. К. Советское семейное право. М., 1985. С. 139—160.

Мертус Д. (в соавторстве с *Датт М.* и *Флауэрс Я.*) Права женщин — права человека: Пособие для занятий. М., 1996. Гл. 3 «Репродуктивные и сексуальные права человека». С. 55—62.

Мизинцев Н. Имущественные права ребенка // Закон. 1997. № 11. С. 89—92.

Мурадьян Э. М. Основные гражданско-правовые документы: образцы. М., 1997. С. 131, 132.

Нечаева А. М. Брак, семья, закон. М., 1984. С. 81—102, 106—116.

Нечаева А. М. Новый Семейный кодекс // Государство и право. 1996. № 6. С. 59—63.

Нечаева А. М. Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей // Российская юстиция. 1998. № 5. С. 35—37.

Нечаева А. М. Ребенок и общество // Право и политика. 2002. № 3. С. 128—133.

Нечаева А. М. Россия и ее дети (ребенок, закон, государство). М., 2000.

Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. 2-е изд. М., 2001. С. 139—239.

Осокина Г. Понятие, виды и основания законного представителя // Российская юстиция. 1998. № 1. С. 43, 44.

Панасюк А. Кому передать на воспитание ребенка (Об одном стереотипе судебных решений) // Российская юстиция. 1996. № 9. С. 53, 54.

Пчелинцева Л. М. Практикум по семейному праву. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 118—146.

Пчелинцева Л. М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 204—349.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Краткий учебный курс. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2002. С. 128—195.

Пчелинцева Л. М. Обеспечение безопасности несовершеннолетних граждан семейно-правовыми средствами // Журнал российского права. 2001. № 6. С. 105—113.

Пчелинцева Л. М. Обеспечение безопасности несовершеннолетних граждан в Российской Федерации нормами семейного законодательства. Материалы научно-практической конференции «Юридическая безопасность человека в России. Угрозы и вызовы в сфере юриспруденции» // Право и политика. 2002. № 1. С. 119—120.

Пчелинцева Л. М. Реализация норм международного права в семейном законодательстве Российской Федерации в области охраны прав несовершеннолетних граждан. Международно-правовое обеспечение безопасности человека (по материалам «круглого стола») // Государство и право. 2001. № 7. С. 112—114.

Пчелинцева Л. М. Проблемы обеспечения безопасности несовершеннолетних граждан в Российской Федерации нормами семейного законодательства. Материалы научно-практической конференции «Юридическая безопасность человека в России. Угрозы и вызовы в сфере юриспруденции» // Государство и право. 2002. № 5. С. 114—115.

Пчелинцева Л. М. Правовые аспекты воспитания и обучения несовершеннолетних // Журнал российского права. 2003. № 2. С. 43—50.

Сахнова Т. В. Основы судебно-психологической экспертизы по гражданским делам: Учебное пособие. М., 1997. Гл. 5. Судебно-психологическая экспертиза в делах по спорам о праве на воспитание детей. С. 95—112.

Седугин П. И. Федеральный закон «Об актах гражданского состояния»: Комментарий. М., 1998. С. 43—68, 120—140.

Семейный кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Сост. Л. М. Пчелинцева, С. В. Пчелинцев. 2-е изд. М., 2000. С. 239—336.

Синайский В. И. Русское гражданское право. М., 2002. С. 507—528.

Советское семейное право / Под ред. В. А. *Рясенцева*. М., 1982. С. 133—206.

Сосипатрова Н. Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. 1999. № 3. С. 76—81.

Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. *И. В. Решетниковой*. М., 2002. С. 258—274, 346.

Стандарты Совета Европы в области прав человека применительно к положениям Конституции Российской Федерации: Избранные права. М., 2002. С. 472—480.

Тарусина Н. Н. Семейное право. М., 2001. С. 82—120.

Титова Т. А. Развитие международно-правовой защиты ребенка // Российский юридический журнал. 2000. № 1. С. 45—52.

Трубников П. Рассмотрение судами дел об установлении отцовства // Законность. 1997. № 1. С. 15—20.

Чефранова Е. А. Имущественные отношения в российской семье. М., 1997. С. 69—79.

Фаршатов И. А. Охрана жилищных прав несовершеннолетних // Российская юстиция. 1999. № 8. С. 15—17.

Фомина Е. А. Право на воспитание как разновидность субъективных прав // Право и политика. 2002. № 1. С. 87—90.

Фомина Е. А. Досудебное разрешение конфликтов по семейному воспитанию ребенка // Право и политика. 2002. № 12. С. 83—88.

Хазова О. А. Установление отцовства // Закон. 1997. № 11. С. 80—84.

Шахматов В. П. Законодательство о браке и семье (Практика применения, некоторые вопросы теории). Томск, 1981. С. 117—153.

Шеенков О. А., Шабанова З. М. Создание института уполномоченного по правам ребенка в Российской Федерации: использование европейского опыта // Юридический мир. 2003. № 4. С. 4—7.

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 436—453.

Шипунова Т. В. Ювенальная юстиция в социологической перспективе // Правоведение. 2001. № 3. С. 178—184.

Шнекендорф З. К. Путеводитель по Конвенции о правах ребенка. М., 1997.

Глава 6 Алиментные обязательства членов семьи

§ 1. Общая характеристика алиментных обязательств. § 2. Алиментные обязательства родителей и детей. § 3. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов. § 4. Алиментные обязательства других членов семьи. § 5. Соглашения об уплате алиментов. § 6. Порядок уплаты и взыскания алиментов. § 7. Изменение установленного судом размера алиментов и освобождение от их уплаты. § 8. Прекращение алиментных обязательств.

§ 1. Общая характеристика алиментных обязательств

В семейном праве под алиментами (от лат. *alimentum* — содержание, иждивение) понимаются средства на содержание¹, которые в предусмотренных законом случаях одни члены семьи обязаны уплачивать в пользу других ее членов. Основой алиментных обязательств являются семейные отношения, а их целью — содержание нетрудоспособных и нуждающихся членов семьи, перечень которых определен законом (ст. 80, 85, 87, 89, 90, 93—95, 97 СК).

В соответствии с СК алименты уплачиваются по решению суда (судебный порядок уплаты алиментов — гл. 13—15, 17 СК) или по соглашению сторон (добровольный порядок уплаты алиментов — гл. 16, 17 СК). При наличии соглашения об уплате алиментов их взыскание в судебном порядке не допускается. Следует отметить, что применяемые в СК понятия «алименты» и «содержание» не совпадают. Алименты — это разновидность содержания (т. е. более узкое понятие), но это содержание выплачивается определенному лицу по соглашению сторон или по решению суда.

В юридической литературе под алиментным обязательством понимается семейное правоотношение, в силу которого одни

¹ См.: Румянцев О. Г., Додонов В. Н. Указ. соч. С. 21.

члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать¹. Алиментное обязательство возникает на основании предусмотренных СК юридических фактов:

- а) наличие между субъектами семейных отношений;
- б) наличие необходимых для алиментирования условий, установленных соглашением сторон или законом (например, несовершеннолетие получателя алиментов или нетрудоспособность, нуждаемость получателя алиментов и др.);
- в) соглашение сторон об уплате алиментов или решение суда об уплате алиментов.

Содержание алиментного обязательства образуют обязанность плательщика алиментов по их уплате и право получателя алиментов на их получение.

Алиментные обязательства имеют *строго личный характер*. Это означает, что лицо, обязанное уплачивать алименты, не вправе передать исполнение данной обязанности другому лицу, а лицо, имеющее право на алименты, не может уступить это право другому лицу. Право на получение алиментов и обязанность уплачивать алименты не переходят в порядке наследования. Кроме того, требование об алиментах не может быть предметом залога (ст. 336 ГК). Подлежащие выплате суммы алиментных платежей не могут быть зачтены по встречному требованию должника.

Алиментные обязательства безвозмездны, так как не рассчитаны на получение плательщиком алиментов компенсации или иного встречного удовлетворения.

Основания прекращения алиментных обязательств называет ст. 120 СК. Они будут рассмотрены в § 8 настоящей главы.

§ 2. Алиментные обязательства родителей и детей

2.1. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей. СК (п. 1 ст. 80) возлагает на родителей обязанность содержать своих несовершеннолетних детей, т. е. детей, не достигших восемнадцати лет. Эта обязанность означает, что родители должны обеспечить потребности ребенка в питании, одежде, предметах досуга, в отдыхе, лечении и т. п., и выполняется она, как правило, родителями добровольно, без принуждения. Порядок и форма предоставления содержа-

¹ См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 248.

ния несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно. Так, родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов). Необходимость заключения такого соглашения может быть вызвана различными обстоятельствами: расторжение брака родителей; проживание детей с одним из родителей; добровольное признание отцовства с одновременным решением вопроса о содержании ребенка отцом; постоянное проживание ребенка у родственников (дедушки, бабушки) и т. д. Соглашение об уплате алиментов на детей должно быть заключено в письменной форме и нотариально удостоверено, в противном случае оно будет недействительным (ст. 100 СК).

Закон не предусматривает каких-либо специальных условий для возникновения обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей, тогда как в других случаях требуется наличие необходимых средств у лиц, обязанных к уплате содержания (алиментов) на других членов семьи (супругов, братьев, сестер, внуков и других лиц). Обязанность родителей по предоставлению содержания несовершеннолетним детям возникает независимо от того, являются ли родители дееспособными или недееспособными, трудоспособными или нетрудоспособными, совершеннолетними или несовершеннолетними, а также независимо от того, нуждаются дети в получении алиментов или нет.

Основаниями алиментной обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей являются следующие обстоятельства (юридические факты):

а) наличие между родителями и детьми родственной связи (происхождение детей), удостоверенной в установленном порядке (ст. 47 СК);

б) несовершеннолетие детей. Дети до достижения возраста совершеннолетия признаются нетрудоспособными, при этом не важно, работают они или нет. Однако алиментная обязанность родителей в отношении несовершеннолетних детей прекращается в случае приобретения несовершеннолетними детьми полной гражданской дееспособности до достижения совершеннолетия (эмансипация несовершеннолетнего или вступление в брак (п. 2 ст. 120 СК);

в) соглашение сторон об уплате алиментов или решение суда об уплате алиментов.

Субъектами алиментного обязательства выступают: несовершеннолетний ребенок (управомоченное лицо), обладающий в силу ст. 60 СК правом на получение содержания от своих родителей, и родители или один из них (обязанные лица). Если ребенок не достиг возраста четырнадцати лет, то согласно ст. 99 СК алиментное соглашение от его имени заключается его законным представителем (одним из родителей или опекуном). Ребенок в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, как не полностью дееспособный, заключает соглашение об уплате алиментов с согласия своего законного представителя (один из родителей или попечитель).

Следует заметить, что закрепленное в п. 1 ст. 80 СК положение о праве родителей заключить письменное соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей первоначально было введено в КоБС (ст. 67) Федеральным законом от 22 декабря 1994 г. № 73-ФЗ. Действовавшее до этого законодательство позволяло лишь частично учитывать волеизъявление лиц, желающих добровольно исполнять алиментную обязанность путем предоставления им возможности лично уплачивать алименты через администрацию организации по месту работы, учебы либо получения пенсии, подав соответствующее заявление в бухгалтерию без какого-либо правового оформления. Однако добровольный порядок уплаты алиментов не лишал взыскателя алиментов права в любое время обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов. Да и сам плательщик алиментов, добровольно исполнявший свою обязанность, по тем или иным причинам мог в любое время отказаться от дальнейших выплат или уменьшить их размер. Отсутствие надлежащего правового оформления добровольной уплаты алиментов приводило к нарушению интересов как управомоченного лица (ребенка), так и обязанного лица (плательщика алиментов). СК предоставляет возможность избежать подобной ситуации путем заключения в надлежащей форме соглашения о содержании несовершеннолетних детей между родителями или между родителями и получателями алиментов (ст. 99 СК). Данному соглашению придается сила исполнительного листа (ст. 100 СК).

Соглашением об уплате алиментов может быть определен способ и порядок уплаты алиментов на несовершеннолетних детей (например, периодически в твердой денежной сумме, одновременно в твердой денежной сумме, в долях к заработ-

ку (доходу) плательщика, путем предоставления имущества или иными способами). Решение данного вопроса зависит от договоренности сторон (ст. 104 СК). Причем СК содержит принципиально новое положение о возможности *единовременного исполнения алиментного обязательства*, чего ранее не допускалось. Вместе с тем на практике в большинстве случаев алиментные обязательства носят длящийся характер, что соответствует их природе, и существуют, как правило, на протяжении определенного отрезка времени, установленного законом (до достижения детьми совершеннолетия или приобретения детьми полной дееспособности до достижения совершеннолетия).

Заключение соглашения об уплате алиментов на несовершеннолетних детей — право, а не обязанность родителей. Поэтому обязанное лицо вправе по согласованию со взыскателем алиментов (один из родителей, опекун или попечитель ребенка) выплачивать ему алименты на ребенка и при отсутствии письменного соглашения или переводить их на счет взыскателя в банке, отправлять почтовым переводом, предоставить пластиковую банковскую карточку, сберегательный (депозитный) сертификат на предъявителя и т. п.

Если родитель (родители) не предоставляет содержание своим несовершеннолетним детям и соглашение об уплате алиментов отсутствует, то в соответствии с п. 2 ст. 80 СК средства на содержание несовершеннолетних детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке по заявлению уполномоченных лиц: одного из родителей; опекуна (попечителя) ребенка; приемных родителей; усыновителя, если усыновление произведено одним лицом при сохранении личных и имущественных прав и обязанностей ребенка с другим родителем (п. 3 ст. 137 СК); администрации воспитательного учреждения по месту нахождения ребенка, выполняющей обязанности опекуна или попечителя (п. 1 ст. 147 СК). Эти лица при взыскании алиментов выступают от имени ребенка как его законные представители и осуществляют субъективное право ребенка на получение содержания от родителей. Отказ родителя или лиц, заменяющих родителей, от получения алиментов на несовершеннолетних детей законом не допускается.

Возможна ситуация, когда содержание ребенку родителями (одним из них) не предоставляется и соглашение родителей об уплате алиментов отсутствует. Более того, при этом заинте-

решенными лицами не предъявляется и требование о их взыскании в суд. Тогда в целях обеспечения содержания несовершеннолетних детей иск в суд к их родителям (одному из них) о взыскании алиментов вправе предъявить орган опеки и попечительства (п. 3 ст. 80 СК).

Требование в суд о взыскании алиментов может быть предъявлено управомоченными лицами в любое время до достижения ребенком возраста совершеннолетия или до приобретения им дееспособности в полном объеме (п. 1 ст. 107 СК). Дела о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей являются одной из самых распространенных категорий гражданских дел, вытекающих из семейных правоотношений.

Порядок уплаты и взыскания алиментов на несовершеннолетних детей на основании решения суда регламентируется гл. 17 СК.

На детей, оставшихся без попечения родителей по причине лишения родителей родительских прав или ограничения в родительских правах, признания судом недееспособными и т. п. (ст. 121 СК), распространяется общий порядок взыскания алиментов, включая и определение размера алиментов (п. 1 ст. 84 СК). Это означает, что факт нахождения детей под опекой (попечительством), в приемной семье или в воспитательном учреждении (другом аналогичном учреждении) не освобождает их родителей от обязанности уплачивать алименты. Соответственно алименты на детей, оставшихся без попечения родителей, выплачиваются их родителями опекуну (попечителю) детей, их приемным родителям или перечисляются в воспитательные учреждения.

Алименты, взыскиваемые с родителей на детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных учреждениях, в целях обеспечения законных прав и интересов детей зачисляются на счета этих учреждений, где учитываются отдельно (персонально) по каждому ребенку, т. е. индивидуальные счета на каждого ребенка не открываются. При этом воспитательным учреждениям предоставлено право помещать поступившие суммы алиментов в банки по договору банковского вклада (депозита) с использованием 50% дохода от обращения этих сумм на содержание всех без исключения детей, находящихся в этих учреждениях, а не только на того ребенка, на которого поступают алименты (п. 2 ст. 84 СК).

Учитывая нестабильность современной банковской системы, представляется целесообразным нормативно определить механизм проведения воспитательными учреждениями подобных финансовых операций и установить гарантии сохранения поступивших сумм алиментов, предусматривающие в том числе определение круга уполномоченных банков в каждом из субъектов РФ (в дополнение к указанным в ст. 840 ГК способами обеспечения возврата вклада граждан в банках).

При оставлении ребенком воспитательного учреждения сумма полученных на него алиментов и оставшиеся 50% дохода от их обращения зачисляются на счет, открытый на имя ребенка в отделении Сберегательного банка РФ.

Родители могут быть освобождены от уплаты алиментов на содержание детей, находящихся в воспитательных учреждениях, по решению суда, принятому в соответствии с предусмотренными в ст. 119 СК основаниями¹.

Размер алиментов на несовершеннолетних детей, взыскиваемых в судебном порядке, определен ст. 81 СК. Алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в доле в отношении к заработку (доходу) плательщика в следующем размере: на одного ребенка — 1/4, на двух детей — 1/3, на трех и более детей — половины заработка и (или) иного дохода родителей. Следует отметить, что указанные размеры долей исчисления алиментов на детей существуют уже более 60 лет². Их использование признано целесообразным и СК, так как норма о размере алиментов на несовершеннолетних детей проверена временем и позволяет судам решать вопрос о размере подлежащих удержанию с родителей алиментов на несовершеннолетних детей на унифицированной основе (если, конечно, отсутствуют заслуживающие внимания обстоятельства, позволяющие увеличить или уменьшить размер указанных долей).

В п. 2 ст. 81 СК сохранено ранее установленное Федеральным законом от 22 декабря 1994 г. № 73-ФЗ правило, согласно которому размер этих долей может быть как уменьшен, так и

¹ См. об этом § 7 настоящей главы.

² См.: Постановление ЦИК и СНК от 27 июня 1936 г. «О запрещении абортов, увеличении материальной помощи роженицам, установлении государственной помощи многодетным, расширении сети родильных домов, детских садов, усилении уголовного наказания за неплатеж алиментов и о некоторых изменениях законодательства о браке и семье» // СЗ СССР. 1936. № 34. Ст. 309.

увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств (ребенок работает либо занимается предпринимательской деятельностью; отсутствие заработка у ответчика и невозможность трудоустройства; ответчик является нетрудоспособным по возрасту или состоянию здоровья; заработок ответчика очень высок или, наоборот, очень низок и т. п.)¹. При определении материального положения сторон суд должен учитывать все источники, образующие их доход, а также стоимость принадлежащего им имущества (под сторонами имеются в виду родитель-ответчик и ребенок). Семейное положение родителя-ответчика определяется наличием у него в семье лиц, которых он обязан по закону содержать (другие несовершеннолетние дети, нетрудоспособные родители, несовершеннолетние нуждающиеся в помощи братья и сестры и др.). Под семейным положением ребенка следует понимать наличие или отсутствие у него второго родителя. Заслуживающие внимания обстоятельства — это любые обстоятельства, касающиеся сторон, которые суд вправе принять во внимание при определении размера долей алиментов (родитель-ответчик является безработным, или инвалидом, или пенсионером по возрасту; ребенок работает и имеет постоянный заработок; ребенок серьезно болен и нуждается в лечении и постоянном уходе и т. п.).

Решение вопроса об увеличении или уменьшении указанных в п. 1 ст. 81 СК долей находится в компетенции суда и носит не обязательный, а только возможный характер. Вопрос о размере алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, в долях к заработку (доходу) родителя (родителей) решается судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела.

В жизни встречаются случаи, когда ответчик уже выплачивает алименты на других детей либо им производятся выплаты по другим исполнительным документам. На практике действует принцип, в соответствии с которым все несовершеннолетние дети (в том числе рожденные в разных браках), на которых уплачиваются алименты, должны быть одинаково материально обеспечены. В таких случаях суд, как правило, привлекает заинтересованных лиц к участию в рассмотрении дела о взыскании алиментов на детей в качестве третьих лиц на

¹ См. п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

стороне ответчика (п. 4 ч. 1 ст. 150 ГПК). Поэтому если в ходе подготовки дела о взыскании алиментов к судебному разбирательству или уже при рассмотрении дела будет установлено, что ответчик выплачивает алименты по решению суда либо им производятся выплаты по другим исполнительным документам, заинтересованные лица извещаются о времени и месте разбирательства дела¹. Невыполнение указанного требования при определенных обстоятельствах может повлечь в последующем отмену судебного решения.

Виды заработка и (или) иного дохода, которые получают родители и из которых производится удержание алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей по долевному принципу, согласно ст. 82 СК определяются Правительством РФ. Соответственно постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841 (с изм. и доп., внесенными постановлением Правительства РФ от 20 мая 1998 г. № 465)² был утвержден *Перечень видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей* (далее — Перечень). Перечнем (п. 1) предусмотрено, что удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей производится со всех видов заработной платы (денежного вознаграждения, содержания) и дополнительного вознаграждения как по основному месту работы, так и за работу по совместительству, которые получают родители в денежной (национальной или иностранной валюте) и натуральной форме, в том числе:

а) с суммы, начисленной по тарифным ставкам, должностным окладам, по сдельным расценкам, или в процентах от выручки от реализации продукции (выполнения работ и оказания услуг) и т. п.;

б) со всех видов доплат и надбавок к тарифным ставкам и должностным окладам (за работу в опасных условиях труда, в ночное время; занятым на подземных работах, за квалификацию, совмещение профессий и должностей, временное замещение, допуск к государственной тайне, ученую степень и ученое звание, выслугу лет, стаж работы и т. п.);

в) с премий (вознаграждений), имеющих регулярный или периодический характер, а также по итогам работы за год;

¹ См. п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

² СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3743; 1998. № 21. Ст. 2240.

г) с оплаты за сверхурочную работу, работу в выходные и праздничные дни;

д) с заработной платы, сохраняемой за время отпуска, а также с денежной компенсации за неиспользованный отпуск, в случае соединения отпусков за несколько лет;

е) с сумм районных коэффициентов и надбавок к заработной плате;

ж) с суммы среднего заработка, сохраняемого за время выполнения государственных и общественных обязанностей, и в других случаях, предусмотренных законодательством о труде;

з) с дополнительных выплат, установленных работодателем сверх сумм, начисленных при предоставлении ежегодного отпуска в соответствии с законодательством РФ и законодательством субъектов РФ;

и) с суммы, равной стоимости выдаваемого (оплачиваемого) питания;

к) с суммы, равной стоимости оплачиваемого проезда транспортом общего пользования к месту работы и обратно;

л) с комиссионного вознаграждения (штатным страховым агентам, штатным брокерам и др.);

м) с оплаты выполнения работ по договорам, заключаемым в соответствии с гражданским законодательством;

н) с суммы авторского вознаграждения, в том числе выплачиваемого штатным работникам редакций газет, журналов и иных средств массовой информации;

о) с сумм исполнительского вознаграждения;

п) с доходов, получаемых от избирательных комиссий членами избирательных комиссий, осуществляющими свою деятельность в указанных комиссиях не на постоянной основе;

р) с доходов, получаемых физическими лицами от избирательных комиссий, а также из избирательных фондов кандидатов в депутаты и избирательных фондов избирательных объединений за выполнение указанными лицами работ, непосредственно связанных с проведением избирательных кампаний.

Кроме того, согласно п. 2 Перечня удержание алиментов также производится:

а) со всех видов пенсий и компенсационных выплат к ним, с ежемесячных доплат к пенсиям;

б) со стипендий, выплачиваемых обучающимся в образовательных учреждениях начального, среднего и высшего профессионального образования, аспирантам и докторантам, обучающимся с отрывом от производства в аспирантуре и докто-

рантуре при образовательных учреждениях высшего профессионального образования и научно-исследовательских учреждениях, слушателям духовных учебных заведений;

в) с пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, по безработице только по решению суда и судебному приказу о взыскании алиментов либо нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов;

-, г) с сумм, выплачиваемых на период трудоустройства уволенным в связи с ликвидацией организации, осуществлением мероприятий по сокращению численности или штата;

д) с доходов физических лиц, осуществляющих старательскую деятельность;

е) с доходов от занятий предпринимательской деятельностью без образования юридического лица;

ж) с доходов от передачи в аренду имущества;

з) с доходов по акциям и других доходов от участия в управлении собственностью организации (дивиденды, выплаты по долевым паям и т. д.);

и) с сумм материальной помощи.

С военнослужащих, сотрудников органов внутренних дел и других приравненных к ним категорий лиц удержание алиментов производится с их денежного довольствия (содержания), в том числе:

а) с военнослужащих — с оклада по воинской должности, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок (доплат) и других дополнительных выплат денежного довольствия, имеющих постоянный характер (включая денежную компенсацию, выдаваемую взамен продовольственного пайка)¹;

б) с сотрудников органов внутренних дел, налоговой полиции, а также работников таможенной системы — с оклада по штатной должности, оклада по специальному званию, процентных надбавок (доплат) за выслугу лет, ученую степень и ученое звание и других денежных выплат, имеющих постоянный характер.

Алиментами выплачиваются военнослужащими и сотрудниками органов внутренних дел также с единовременного и ежемесячного пособий и иных выплат при увольнении с воен-

¹ См.: Письмо Министерства юстиции РФ от 7 апреля 1997 г. № 06-25-05-97; Письмо Государственной налоговой службы РФ от 31 июля 1997 г. № КЗ-6-19/559 «Об удержании алиментов с денежной компенсации, выдаваемой взамен продовольственного пайка» // Налоговый вестник. 1997. № 9; Малыгин Г. Алименты платят и с пайковых // Российская газета. 1998. 12 марта.

ной службы или со службы в органах внутренних дел (п. 3 Перечня).

Виды вознаграждений, премий и других выплат, получаемых родителями и не подлежащих учету при удержании алиментов, вытекают из содержания Перечня. Главным образом к ним относятся премии, носящие единовременный (нерегулярный и непериодический) характер, независимо от источника выплаты, а также иные предусмотренные законодательством выплаты, не носящие постоянного характера, в том числе:

а) выходное пособие, выплачиваемое при увольнении;

б) суммы стоимости лечебно-профилактического питания, выдаваемого в соответствии с законодательством о труде;

в) надбавки, установленные к пенсии на уход за пенсионером, а также компенсационная выплата неработающему трудоспособному лицу на период осуществления ухода за пенсионером;

г) суммы, выплачиваемые в возмещение дополнительно понесенных расходов, вызванных повреждением здоровья, связанных с исполнением трудовых обязанностей (расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии);

д) суммы материальной помощи, оказываемой гражданам в связи со стихийным бедствием, с пожаром, хищением имущества, увечьем, а также с рождением ребенка, с регистрацией брака, со смертью близких родственников лица, обязанного уплачивать алименты.

Взыскание алиментов с сумм заработной платы и иного дохода, причитающихся лицу, уплачивающему алименты, производится после удержания (уплаты) из этой заработной платы и иного дохода налогов в соответствии с налоговым законодательством РФ, т. е. подоходного налога с физических лиц, отчислений в пенсионный фонд (ст. 65 Закона об исполнительном производстве, п. 4 Перечня).

Для лиц, отбывающих наказание в исправительных колониях, колониях-поселениях, тюрьмах, воспитательных колониях, а также находящихся в наркологических отделениях психиатрических диспансеров и стационарных лечебных учреждениях, алименты исчисляются со всей суммы заработка без учета отчислений на возмещение расходов по их содержанию в указанных учреждениях. С граждан, осужденных к исправи-

тельно-трудовым работам, взыскание алиментов должно производиться из всего заработка без учета удержаний, произведенных по приговору или постановлению суда (ст. 67 Закона об исполнительном производстве; п. 4 Перечня).

Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в судебном порядке может производиться не только в долях к заработку родителей, но и в твердой денежной сумме. Взыскание судом алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме согласно п. 1 ст. 83 СК допускается при наличии определенных обстоятельств (оснований), а именно:

а) если родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и (или) иной доход. В современных экономических условиях число граждан, занятых в сфере предпринимательской деятельности и имеющих нестабильные доходы, существенно возросло, тогда как ранее это главным образом касалось сезонных рабочих (работников геологических и иных поисковых партий, сборщиков урожая и т. п.) и творческих работников (художников, музыкантов, писателей и т. п.). В этой связи представляется, что рассматриваемое основание будет достаточно широко применяться на практике;

б) если родитель, обязанный уплачивать алименты, получает заработок и (или) иной доход полностью или частично в натуре (т. е., например, продукцией, которую выпускает предприятие, где работает плательщик алиментов);

в) если родитель, обязанный уплачивать алименты, получает заработок и (или) иной доход полностью или частично в иностранной валюте (так как изменение курса иностранной валюты как в сторону увеличения, так и в сторону уменьшения по отношению к национальной валюте РФ при исчислении алиментов в долях к заработку (доходу) может существенно влиять на размер алиментов);

г) если у родителя, обязанного уплачивать алименты, отсутствует заработок и (или) иной доход. В этом случае взыскание алиментов производится путем обращения взыскания на имущество родителя, обязанного уплачивать алименты. А для того чтобы произвести такое взыскание, необходимо установить размер алиментов, который в данном случае может быть определен только в твердой денежной сумме;

д) в иных случаях, когда взыскание алиментов в долевом отношении к заработку и (или) иному доходу родителя невоз-

можно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон (например, родитель-ответчик скрывает свои реальные доходы или невозможно установить все источники его доходов или доход ответчика незначителен, но он имеет в собственности дорогостоящее имущество и т. п.).

Для взыскания судом алиментов в твердой денежной сумме достаточно одного из вышеназванных оснований. Причем суд вправе определить размер алиментов в твердой денежной сумме как по собственной инициативе, так и по требованию любой из сторон.

Кроме того, суд имеет право с учетом конкретных обстоятельств дела при таких же основаниях взыскать алименты на несовершеннолетних детей одновременно в долях к заработку ответчика и в твердой денежной сумме.

Конкретный размер твердой денежной суммы алиментов, подлежащей уплате ежемесячно, определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения (п. 2 ст. 83 СК). При этом суд также принимает во внимание материальное и семейное положение сторон и другие заслуживающие внимания обстоятельства (количество членов семьи получателя алиментов и плательщика; нетрудоспособность плательщика алиментов; наличие у плательщика имущества, на которое может быть обращено взыскание по алиментным платежам; ребенок имеет самостоятельный заработок и т. п.). Материальное положение сторон определяется судом с учетом всех источников, образующих их доход. Размер алиментов в твердой денежной сумме, установленный судом, во-первых, должен быть достаточным для удовлетворения привычных, а не только ограниченно необходимых («минимальная потребительская корзина») потребностей ребенка, во-вторых, должен определяться исходя из реальных материальных возможностей родителя-плательщика с учетом необходимости обеспечения его собственного существования и членов его семьи на оставшиеся после уплаты алиментов средства.

Отступление от предусмотренных законом взыскания алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме может повлечь отмену судебного решения, противоречащего требованиям ст. 83 СК, о чем свидетельствует следующее определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ¹.

¹ См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 1997 года // БВС РФ. 1997. № 12.

Решением суда удовлетворен иск Г. о взыскании с К. алиментов на ребенка в твердой денежной сумме (379 500 руб.)¹. Президиум областного суда решение суда оставил без изменения.

Судебная коллегия по гражданским делам-Верховного Суда РФ удовлетворила протест, внесенный в порядке надзора, отменила судебные постановления и дело направила на новое рассмотрение в суд первой инстанции по следующим основаниям.

Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме возможно лишь при наличии обстоятельств, предусмотренных п. 1 ст. 83 СК. При этом согласно п. 2 ст. 83 СК 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.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья в нарушение требований ст. 141, 142 ГПК РСФСР не определил доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений. В результате суд приступил к рассмотрению дела при отсутствии каких-либо доказательств, подтверждающих утверждение истицы о наличии кроме заработка у К. дополнительных доходов, а также об их размере. Кроме того, в материалах дела нет и документов о материальном положении Г. Относительно материального положения ответчика в деле есть лишь справка с места его работы, согласно которой месячный заработок К. составляет 200 000 руб. Тем не менее суд взыскал с него алименты в размере 379 500 руб. ежемесячно. Удовлетворяя требования Г., суд сослался в решении на признание ответчиком иска и принятие его судом, в связи с чем, согласно ч. 4 ст. 197 ГПК РСФСР, иных мотивов принятого решения не привел.

Между тем, как видно из жалобы К., ему был задан вопрос, согласен ли он с иском, и он понял, что речь идет лишь о его согласии платить алименты на дочь, но не допускал даже мысли о возможности взыскания алиментов в размере, значительно превышающем его среднемесячный заработок, которое привело его в крайне затруднительное положение в связи с отсутствием дополнительных доходов.

В этой связи указанные судебные постановления по иску о взыскании алиментов в твердой денежной сумме отменены как вынесенные в нарушение требований материального и процессуального права.

В соответствии со ст. 117 СК размер взыскиваемых судом алиментов устанавливается в твердой денежной сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда, и подлежит индексации пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда, о чем указывается в резолютивной части решения.

Если дети остаются при каждом из родителей (что чаще всего связано с расторжением брака родителей), то в целях создания равных материальных условий для их воспитания

¹ Суммы в определении указаны в неденоминированных рублях.

алименты взыскиваются судом только с одного из родителей, более обеспеченного, в пользу другого, менее обеспеченного (п. 3 ст. 83 СК). При этом размер алиментов определяется судом в твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно, чтобы по возможности сохранить ребенку прежний уровень жизни, который он имел до распада семьи.

Следует учитывать, что алименты на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме не могут быть взысканы на основании судебного приказа, так как решение этого вопроса сопряжено с необходимостью проверки наличия либо отсутствия обстоятельств (оснований), с которыми закон связывает возможность такого взыскания. Судья отказывает в выдаче судебного приказа на взыскание алиментов в твердой денежной сумме в связи с необходимостью судебного разбирательства и разъясняет заявителю его право на предъявление иска по тому же требованию¹.

2.2. Обязанности родителей по содержанию нетрудоспособных совершеннолетних детей. Обязанность родителей по содержанию своих детей, достигших совершеннолетия (18 лет), возникает только в том случае, если эти *дети нетрудоспособны и нуждаются в помощи* (п. 1 ст. 85 СК). Как правило, нетрудоспособность связана с тем или иным заболеванием, повлекшим инвалидность, под которой понимается нарушение здоровья человека со стойким расстройством функций организма, приводящее к полной или значительной утрате профессиональной трудоспособности или существенным затруднениям в жизни. Соответственно под инвалидами понимаются лица, которые имеют нарушение здоровья со стойким расстройством функций организма, обусловленное заболеваниями, последствиями травм или дефектами, приводящее к ограничению жизнедеятельности и вызывающее необходимость их социальной защиты². В зависимости от степени утраты трудоспособности (т. е. ограничения способности к трудовой деятельности III, II или I степени, определяемой по медицинским показаниям) различается инвалидность I, II и III группы. В литературе по семейному праву высказываются различные точки зрения по поводу возможности выплаты алиментов совершеннолетним детям, при-

¹ См. п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

² См. ст. 1 Федерального закона от 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» (СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4563); п. 3 Положения о признании лица инвалидом, утвержденного постановлением Правительства РФ от 13 августа 1996 г. № 965 (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4127; 2000. № 39. Ст. 3880; № 45. Ст. 4478).

знанным инвалидами III группы. Так, А. М. Нечаева к основаниям признания совершеннолетних детей нетрудоспособными по состоянию здоровья относит только установление у них инвалидности I и II группы¹. Большинство же авторов полагают необходимым подходить к решению данного вопроса дифференцированно, связывая его с возможностью или невозможностью реального трудоустройства претендующих на получение алиментов лиц, признанных инвалидами III группы. В обоснование такой позиции приводится довод не о полной, а только о частичной утрате трудоспособности у инвалидов III группы, что позволяет им найти работу, условия которой соответствовали бы состоянию их здоровья. Например, М. В. Антокольская, говоря о таких лицах, признает, что «они тоже считаются нетрудоспособными в строгом смысле этого слова», однако считает, что указанные лица могут работать, хотя и в особых условиях. На этом основании делается вывод о признании за инвалидами III группы права на алименты лишь при невозможности их трудоустройства². В целом аналогичной точки зрения придерживается и Е. С. Гетман, которая считает необходимым использовать такой подход как при решении вопроса о выплате алиментов нетрудоспособным совершеннолетним детям, так и другим имеющим право на алименты членам семьи — инвалидам III группы³.

Поддерживающая рассмотренную точку зрения Е. А. Чефранова ссылается в ее обоснование на то обстоятельство, что инвалидам III группы согласно Закону РФ «О занятости населения в Российской Федерации» (в ред. Федерального закона от 20 апреля 1996 г. № 36-ФЗ⁴) и ст. 25 Федерального закона 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации»⁵ может быть назначено пособие по безработице на тех же условиях, как и остальным безработным, что, по ее мнению, дает основания признать их частично трудоспособными в соответствии с индивидуальной программой реабилитации инвалида⁶. Однако данная ссылка является не вполне

¹ См.: Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. М., 1998. С. 254.

² См.: Антокольская М. В. Указ. соч. С. 274—275; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. М., 1996. С. 253.

³ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. М., 1997. С. 179, 187, 197—198, 201.

⁴ Ведомости РСФСР. 1991. № 18. Ст. 565; СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1915.

⁵ СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4563.

⁶ См.: Чефранова Е. А. Указ. соч. С. 99.

корректной, так как в данных законах предусматривается возможность признания безработными не исключительно инвалидов III группы, а инвалидов безотносительно к имеющейся у них группе инвалидности, при условии наличия у них трудовой рекомендации и заключения о рекомендуемом характере и условиях труда, т. е. речь идет также и о инвалидах I и II группы¹. Об этом свидетельствует и то, что в ст. 23 Федерального закона «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» особо оговорены условия труда инвалидов I и II группы (сокращенная продолжительность рабочего дня и др.). Кроме того, в п. 3 ст. 3 Закона о занятости населения, где дан перечень граждан, которые не могут быть признаны безработными, инвалиды ни одной из групп не названы. Следовательно, органы службы занятости могут принимать решение о признании безработным инвалида любой группы, а не только III группы, в соответствии с Федеральным законом «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации».

Признание гражданина нетрудоспособным возможно только по результатам медико-социальной экспертизы исходя из комплексной оценки состояния здоровья и степени ограничения жизнедеятельности человека. Как установлено п. 25 Положения о признании лица инвалидом, утвержденного постановлением Правительства РФ от 13 августа 1996 г. № 965², всем инвалидам (независимо от группы) выдается справка, подтверждающая факт установления инвалидности, а также индивидуальная программа реабилитации. Различия заключаются, по общему правилу, лишь в сроках установления инвалидности (инвалидам I группы — на два года, а II и III группы — на один год) и степени утраты трудоспособности.

Таким образом, избранный Е. А. Чефрановой критерий отнесения инвалидов III группы к нетрудоспособным лицам (т. е. в состоянии они или нет получить работу, соответствующую их здоровью) не может быть признан верным, поскольку при особых условиях может быть обеспечено трудоустройство инвалидов не только III группы, но также I и II группы, хотя все они являются нетрудоспособными.

В этой связи заслуживает внимания мнение И. М. Кузнецовой, которая, рассматривая закрепленный в п. 3 ст. 1 СК принцип приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспо-

¹ См., напр., п. 2 ст. 3, п. 1, 2 ст. 13 Закона о занятости населения.

² СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4127; 2000. № 45. Ст. 4478.

собных членов семьи, включает в их число инвалидов не только I и II, но и III группы¹. На наш взгляд, такая позиция представляется более предпочтительной, поскольку действующее законодательство принципиально не разграничивает правовые последствия признания граждан инвалидами в зависимости от установленной им той или иной группы инвалидности (см., например, ст. 1088 ГК). Следовательно, речь должна идти не о решении вопроса, имеются или нет основания для выплаты алиментов совершеннолетним детям, признанным инвалидами III группы, а только о их размере, который может быть определен с учетом степени утраты трудоспособности таких детей и их фактической нуждаемости, а также исходя из материального и семейного положения сторон.

Данный вопрос имеет принципиальный характер, поскольку его правильное решение имеет существенное значение не только для выплаты алиментов совершеннолетним нетрудоспособным детям, но и для признания нуждающимися в получении алиментов других членов семьи, признанных инвалидами III группы (нетрудоспособных родителей — ст. 87 СК; супругов и бывших супругов — ст. 89, 90 СК; родных братьев и сестер — ст. 93 СК; внуков — ст. 94 СК; дедушки и бабушки — ст. 95 СК; отчима и мачехи — ст. 97 СК), а также фактических воспитателей (ст. 96 СК).

К числу нетрудоспособных относятся также лица, достигшие пенсионного возраста: женщины — 55 лет, мужчины — 60 лет². Отсюда следует, что такие лица имеют право на получение алиментов от родителей. Хотя на практике случаи обращения лиц пенсионного возраста к родителям с требованием об уплате алиментов очень редки.

Алименты на совершеннолетних детей могут выплачиваться их родителями по соглашению сторон. Если же оно не заключено, то решение о их выплате и размере принимается судом в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством.

Иски о взыскании алиментов на нетрудоспособных, нуждающихся в помощи совершеннолетних детей предъявляются

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. *И. М. Кузнецова*. М., 1996. С. 7.

² См. п. 1 ст. 7, подп. 3 п. 2 ст. 9 Закона о трудовых пенсиях в Российской Федерации; подп. 3 п. 3 ст. 8 Федерального закона от 15 декабря 2001 г. № 166-ФЗ «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации» (СЗ РФ. 2001. № 41. Ст. 4831); ст. 1088 ГК.

самими совершеннолетними детьми, а если они в установленном законом порядке признаны недееспособными, то лицами, назначенными их опекунами¹. Поэтому родитель, не являющийся опекуном, не вправе предъявлять иск к другому родителю о взыскании алиментов на содержание своего нетрудоспособного, нуждающегося в помощи совершеннолетнего ребенка.

Алименты с родителей на содержание совершеннолетних детей взыскиваются судом лишь при установлении факта их нетрудоспособности, а также нуждаемости в материальной помощи. Под нуждаемостью совершеннолетних детей в помощи следует понимать ситуацию, когда они самостоятельно не в состоянии обеспечить свое существование, а оказываемая им государственная помощь в виде пенсий и пособий является недостаточной. Факт нуждаемости нетрудоспособного совершеннолетнего ребенка (неспособность самостоятельно обеспечить собственное существование) определяется судом в каждом конкретном случае с учетом обстоятельств дела.

Размер алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей устанавливается судом в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно, исходя из материального и семейного положения и других заслуживающих внимания интересов сторон (п. 2 ст. 85 СК). При определении материального положения сторон по делам данной категории суд учитывает все источники, образующие их доход. При выяснении семейного положения сторон суд должен установить лиц, которые находятся на иждивении сторон, а также лиц, которым они обязаны по закону предоставлять содержание. К заслуживающим внимания интересам сторон относятся такие обстоятельства, как нетрудоспособность родителей (ответчиков), тяжелое заболевание совершеннолетнего ребенка, требующее расходов на лечение, усиленное питание, уход и т. п. Однако нетрудоспособность родителей не освобождает их от обязанности уплачивать алименты в пользу совершеннолетнего нетрудоспособного нуждающегося ребенка. Суд вправе отказать во взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, если установлено, что оно совершило в отношении лица, обязанного уплачивать алименты, умышленное преступление либо недостойно вело себя в семье (п. 2 ст. 119 СК).

В связи с необходимостью проверки наличия либо отсутствия оснований алиментной обязанности родителей (родствен-

¹ См. п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

ная связь родителей и детей, удостоверенная в установленном законом порядке; нетрудоспособность совершеннолетних детей, их нуждаемость в помощи) алименты с родителей на совершеннолетних детей не могут быть взысканы на основании судебного приказа.

Исходя из требований ст. 117 СК размер алиментов устанавливается судом в сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда и подлежит индексации пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда, о чем должно быть указано в резолютивной части решения.

2.3. Участие родителей в дополнительных расходах на детей. Участие родителей в дополнительных расходах на детей предусмотрено ст. 86 СК. Средства, предоставляемые родителями на покрытие дополнительных расходов на детей, являются одной из разновидностей алиментных платежей. Родители обязаны участвовать в дополнительных расходах как на несовершеннолетних детей, так и на нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Основанием для несения таких расходов родителями признаются *исключительные обстоятельства*, к которым относятся: тяжелая болезнь, увечье несовершеннолетних или нетрудоспособных совершеннолетних нуждающихся детей, необходимость оплаты постороннего ухода за ними и иные обстоятельства аналогичного характера, требующие дополнительные средства на содержание детей. Речь идет о расходах на лечение, протезирование, посторонний уход, обучение больных детей и т. п.

Порядок участия каждого из родителей в дополнительных расходах на детей принципиально не отличается от порядка уплаты алиментов. Он может быть определен соглашением сторон, а при его отсутствии — судом. От имени несовершеннолетних детей с иском в суд об участии родителей (одного из них) в дополнительных расходах на детей может обратиться их законный представитель — один из родителей, опекун, попечитель, приемный родитель. Совершеннолетние нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дети требование в суд о привлечении родителей к участию в несении дополнительных расходов предъявляют самостоятельно, а если они признаны судом недееспособными, то с соответствующим иском в суд вправе обратиться их опекуны. Нетрудоспособность и нуждаемость совершеннолетних детей в получении дополнительных средств, помимо алиментных платежей, определяется судом по тем же

правилам, что при взыскании алиментов на совершеннолетних нетрудоспособных детей.

Суд определяет сумму требуемых дополнительных расходов на детей и в зависимости от материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон устанавливает размер участия каждого из родителей в несении этих дополнительных расходов. С родителя-ответчика (родителей-ответчиков) дополнительные расходы на содержание детей взыскиваются в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно (хотя не исключено, что это будет однократно выплачиваемая сумма с учетом конкретной ситуации).

Суд вправе обязать родителей принять участие как в фактически понесенных расходах на детей, так и в расходах, которые необходимо произвести в будущем. К таким расходам, например, могут относиться предстоящие затраты по отправке ребенка на стационарное лечение в лечебное учреждение или санаторий в другом населенном пункте. Сторона, обращающаяся в суд с требованием о привлечении родителей (родителя) к участию в дополнительных расходах на детей, должна представить доказательства сумм фактически понесенных дополнительных расходов или расчет и обоснование необходимости предстоящих в будущем расходов.

2.4. Обязанности совершеннолетних детей по содержанию родителей. Обязанность трудоспособных детей, достигших восемнадцати лет, заботиться о нетрудоспособных родителях установлена ч. 3 ст. 38 Конституции РФ. Данная конституционная норма воспроизведена в СК (ст. 87). В п. 1 ст. 87 СК указано, что трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. В законодательстве ряда субъектов РФ закреплено, что органы государственной власти и органы местного самоуправления защищают право нетрудоспособных родителей на заботу о них со стороны трудоспособных совершеннолетних детей¹.

¹ См., напр., п. 5 ст. 45 Конституции Кабардино-Балкарской Республики (Кабардино-Балкарская правда. 2001. 9 окт.); ч. 3 ст. 39 Конституции Республики Коми (Красное знамя. 1994. 10 марта); п. 3 ст. 25 Устава (Основного закона) Тамбовской области от 30 октября 1994 г. (Тамбовская жизнь. 1994. 6 дек.); п. 3 ст. 89 Устава — Основного закона Читинской области от 1 июня 1995 г. (в ред. закона Читинской области от 30 мая 2001 г. № 300-ЗЧО) (Забайкальский рабочий. 1995. 15 июня; 2001. 21 июня).

Забота детей о родителях предполагает оказание им всесторонней помощи, поддержки и проявление внимания. Причем в п. 1 ст. 87 СК речь идет о необходимости не только моральной, но и материальной поддержки совершеннолетними детьми своих нетрудоспособных родителей. Родители вправе заключить со своими совершеннолетними детьми письменное соглашение (которое подлежит обязательному нотариальному удостоверению — ст. 100 СК) о предоставлении им содержания, т. е. соглашение об уплате алиментов. Соглашение об уплате алиментов заключается каждым из совершеннолетних детей с каждым из родителей, а в случае недееспособности одной из сторон — с ее законным представителем (опекуном). Следует заметить, что по соглашению сторон алименты могут выплачиваться на содержание родителей независимо от того, являются родители нетрудоспособными или нуждающимися или нет. Кроме того, заключить соглашение об уплате алиментов на родителей вправе и нетрудоспособные совершеннолетние дети, а также несовершеннолетние дети, приобретшие гражданскую дееспособность в полном объеме до достижения восемнадцатилетнего возраста в результате эмансипации или вступления в брак. Такая ситуация возможна, так как при добровольном принятии стороной на себя обязанности по уплате алиментов основания алиментного обязательства могут отличаться от тех, что предусмотрены законом при взыскании алиментов в судебном порядке.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов нетрудоспособные нуждающиеся в помощи родители могут обратиться в суд с требованием о взыскании алиментов с трудоспособных совершеннолетних детей, уклоняющихся от выполнения своих обязанностей по содержанию родителей (п. 2 ст. 87 СК). Для возникновения алиментной обязанности трудоспособных совершеннолетних детей при взыскании алиментов в судебном порядке необходимо наличие следующих оснований: родственная связь родителей и детей, удостоверенная в установленном законом порядке (ст. 47 СК); нетрудоспособность родителей и их нуждаемость. Нетрудоспособными являются отец, достигший возраста 60 лет, или мать — 55 лет, а также родители, являющиеся инвалидами I, II и III группы¹. Нуждаемость роди-

¹ См. подп. 3 п. 2 ст. 9 Закона о трудовых пенсиях в Российской Федерации; п. 14 Положения о признании лица инвалидом, утвержденного постановлением Правительства РФ от 13 августа 1996 г. № 965 (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4127; 2000. № 39. Ст. 3880; № 45. Ст. 4478).

телей в материальной помощи означает, что они не имеют возможности обеспечить свое достойное существование из-за неполучения пенсий (пособий) или их низкого размера, а также в связи с отсутствием у них иных источников дохода. Определение нуждаемости родителей производится судом в каждом конкретном случае при помощи сопоставления доходов родителей и необходимых потребностей (питание, лечение, покупка одежды, предметов домашнего обихода, посторонний уход и т. п.). Суд может признать родителей нуждающимися в помощи как при отсутствии у них средств к нормальному существованию, так и при недостаточности этих средств. Именно при таких обстоятельствах СК обязывает детей содержать своих родителей, т. е. предоставлять им необходимую материальную помощь в виде алиментов. При этом не имеет значения, располагают или нет дети достаточными средствами для уплаты алиментов.

Размер алиментов определяется судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме (соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда), подлежащей уплате ежемесячно (п. 3 ст. 87 СК). Сумма алиментов в дальнейшем индексируется пропорционально увеличению минимального размера оплаты труда (ст. 117 СК).

Таким образом, в целом порядок уплаты алиментов на родителей (по соглашению сторон — добровольно или принудительно — через суд) и определения размера алиментов судом аналогичны рассмотренному ранее порядку взыскания алиментов с родителей на совершеннолетних нетрудоспособных детей. Особенностью является то, что суд при определении размера алиментов вправе учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей родителя-истца (родителей), поскольку на них всех без исключения лежит обязанность по содержанию родителей (п. 4 ст. 87 СК). Причем суд может сделать это независимо от того, предъявлено требование со стороны нуждающегося нетрудоспособного родителя ко всем детям или только к одному или нескольким из них. В каждом случае данный вопрос решается исходя из конкретных обстоятельств дела, которые могут быть различными. В частности, следует учитывать, кем из детей, в каких формах и в каком размере оказывалась материальная помощь родителям, а кем — нет, материальное и семейное положение сторон (с учетом всех источников, образу-

ющих доход сторон) и другие заслуживающие внимания обстоятельства. Немаловажно при этом и установление причин сложившегося положения, вынудившего нетрудоспособного родителя прибегнуть к судебному порядку взыскания алиментов.

Дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители в прошлом уклонялись от выполнения родительских обязанностей (п. 5 ст. 87 СК). В данном случае имеется в виду виновное поведение родителей, когда они не заботились о здоровье, о нравственном воспитании, физическом развитии, обучении несовершеннолетнего ребенка, подготовке его к труду, а также не содержали ребенка, злостно уклоняясь от уплаты алиментов. Для освобождения детей от алиментной обязанности в отношении родителей не требуется, чтобы родители обязательно были лишены родительских прав, ограничены в родительских правах или осужданы за злостное уклонение от уплаты алиментов. Важно только то, что родители в прошлом, когда дети были несовершеннолетними, уклонялись (т. е. действовали виновно) от выполнения своих родительских обязанностей. Однако такие обстоятельства должны быть установлены судом на основании всесторонне исследованных доказательств, поскольку невыполнение родителями родительских обязанностей могло иметь место по причинам, не зависящим от родителей.

Что же касается родителей, лишенных родительских прав и впоследствии в них не восстановленных, то согласно п. 5 ст. 87 СК дети безусловно освобождаются от уплаты им алиментов. Это связано с тем, что в подобных ситуациях родители утрачивают не только те права, которые они имели как родители до достижения детьми совершеннолетия, но и другие права, основанные на факте родства с ребенком, включая право на получение содержания от совершеннолетних детей¹.

В ст. 87 СК установлена обязанность совершеннолетних трудоспособных детей не только предоставлять содержание своим нетрудоспособным нуждающимся в помощи родителям, но и заботиться о них. Однако обязанность детей заботиться о родителях, закрепленная в правовой норме, скорее относится к их нравственному долгу, а значит, не может быть исполнена принудительно — по судебному решению. Однако суд может

¹ См. п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 мая 1998 г. № 10.

учесть факт заботы детей о нетрудоспособных родителях (оказание им бытовой помощи, уход за родителями, общение с ними и т. п.) при определении размера алиментов, подлежащих взысканию с каждого из совершеннолетних трудоспособных детей.

2.5. Участие совершеннолетних детей в дополнительных расходах на родителей. Норма о необходимости участия совершеннолетних детей в дополнительных расходах на родителей предусмотрена ст. 88 СК.

Порядок несения совершеннолетними детьми дополнительных расходов на родителей и размер этих расходов могут быть определены соглашением между ними.

Если же такое соглашение отсутствует, то вопрос о привлечении совершеннолетних детей к дополнительным расходам на родителей может быть решен судом по заявлению родителей в порядке гражданского судопроизводства (п. 2 ст. 88 СК). Для удовлетворения судом иска родителей (одного из них) о взыскании с совершеннолетних детей средств на оплату их дополнительных расходов необходимы следующие основания:

- а) нетрудоспособность родителей;
- б) отсутствие заботы совершеннолетних детей о нетрудоспособных родителях;
- в) наличие исключительных обстоятельств (тяжелой болезни, увечья родителя, необходимости оплаты постороннего ухода за ним и др.).

Совершеннолетние дети могут быть привлечены судом к участию в несении дополнительных расходов на родителей, вызванных именно исключительными обстоятельствами, например: оплата труда лиц, осуществляющих уход за родителем, когда такой уход необходим; протезирование; санаторно-курортное лечение; приобретение специальных средств передвижения и т. п. Причем ст. 88 СК не требует, чтобы совершеннолетние дети были при этом трудоспособными.

При рассмотрении судом дела о привлечении совершеннолетних детей к участию в дополнительных расходах на нетрудоспособных родителей обязательно должны быть учтены ряд требований закона (п. 3—5 ст. 87 СК), а именно:

- а) размер участия совершеннолетних детей в дополнительных расходах на нетрудоспособных родителей, вызванных исключительными обстоятельствами, определяется судом с учетом материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон. При этом суд вправе учесть всех совершеннолетних детей родителей,

независимо от того, предъявлено требование родителей ко всем детям, к одному из них или к нескольким из них;

б) размер дополнительных расходов на родителей, взыскиваемых с каждого из детей, определяется судом в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно;

в) совершеннолетние дети могут быть освобождены от обязанности нести дополнительные расходы на своих родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения родительских обязанностей;

г) совершеннолетние дети освобождаются от обязанности нести дополнительные расходы на родителей, лишенных родительских прав.

Суд вправе обязать совершеннолетних детей принять участие как в фактически понесенных дополнительных расходах на родителей, так и в дополнительных расходах, которые должны быть произведены в будущем.

§ 3. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов

3.1. Алиментные обязанности супругов. Обязанность супругов (т. е. лиц, заключивших в установленном законом порядке брак) оказывать друг другу материальную поддержку закреплена в п. 1 ст. 89 СК. Обычно эта обязанность выполняется супругами добровольно, что естественно при нормальных взаимоотношениях в семье. При необходимости порядок и формы материальной поддержки супругами друг друга могут быть определены ими в письменном соглашении (соглашении об уплате алиментов), подлежащем нотариальному удостоверению (ст. 100 СК). Такое соглашение может быть также составной частью брачного договора (п. 2 ст. 42 СК). В соглашении об уплате алиментов могут быть предусмотрены условия их выплаты, отличающиеся от тех, что установлены законом для взыскания алиментов в судебном порядке. Например, по соглашению алименты могут выплачиваться трудоспособному супругу или супруге, который не нуждается в материальной помощи. Как следует из содержания ст. 40, 89 и 100 СК, лица, не состоящие в зарегистрированном браке (фактические супруги), не вправе заключать алиментное соглашение.

В случае отказа или уклонения от исполнения обязанности по оказанию материальной поддержки одним из супругов

другому нуждающийся в помощи супруг вправе при отсутствии соглашения между супругами об уплате алиментов требовать предоставления алиментов в судебном порядке.

Требование супруга о взыскании алиментов может быть удовлетворено судом лишь при наличии предусмотренных законом оснований (п. 2 ст. 89 СК):

- а) супруги состоят в зарегистрированном браке;
- б) нетрудоспособность и нуждаемость супруга, требующего уплаты алиментов, или супруг указан в законе как имеющий право требовать уплаты алиментов;
- в) наличие у супруга-ответчика необходимых средств для оказания материальной помощи другому супругу.

Нуждаемость и нетрудоспособность супруга, требующего уплаты алиментов в судебном порядке, определяется так же, как и в других алиментных обязательствах (т. е. между родителями и нетрудоспособными совершеннолетними детьми, между родителями и совершеннолетними трудоспособными детьми). *Нетрудоспособным* признается супруг, достигший пенсионного возраста (60 лет — для мужчин и 55 лет — для женщин) или являющийся инвалидом I, II, III группы¹. Момент возникновения нетрудоспособности супруга значения не имеет: она может возникнуть как до, так и после заключения брака. В числе супругов, имеющих право на алименты от другого супруга, СК называет жену в период беременности и в течение трех лет после рождения общего ребенка, а также нуждающегося супруга, осуществляющего уход за общим ребенком — инвалидом в возрасте до восемнадцати лет или общим ребенком — инвалидом с детства I группы.

Нуждаемость нетрудоспособного супруга определяется судом в каждом конкретном случае путем сопоставления его доходов и необходимых потребностей. Соответственно из супругов может быть признан нуждающимся как при полном отсутствии у него собственных средств к существованию, так и при их явной недостаточности. В такой ситуации не исключен учет возможного нахождения на иждивении супруга иных лиц (родителей, детей от другого брака и т. д.), когда получаемое ими от данного супруга содержание является постоянным и основным источником средств их существования.

¹ См. подп. 3 п. 2 ст. 9 Закона о трудовых пенсиях в Российской Федерации; п. 3, 14, 20 Положения о признании лица инвалидом, утвержденного постановлением Правительства РФ от 13 августа 1996 г. № 965 (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4127; 2000. № 39. Ст. 3880; № 45. Ст. 4478).

Что касается обязанности мужа по уплате алиментов жене в период беременности и в течение трех лет после рождения общего ребенка, то для ее возникновения, как следует из ст. 89 СК, не требуется таких условий, как нуждаемость и нетрудоспособность жены.

После достижения общим ребенком трехлетнего возраста право на алименты у жены возникает на общих основаниях, т. е. при ее нетрудоспособности и нуждаемости.

Право требовать алименты от другого супруга имеет также нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком — инвалидом в возрасте до восемнадцати лет или общим ребенком — инвалидом с детства I группы¹. Право на алименты у нуждающегося супруга, осуществляющего уход за общим ребенком — инвалидом в возрасте до восемнадцати лет или общим ребенком — инвалидом с детства I группы, не зависит от того, является супруг трудоспособным или нет. Как правило, супруг, ухаживающий за ребенком-инвалидом, не работает или работает неполное рабочее время, что сказывается на его материальном положении и возможности получать доходы.

Обязательным основанием для удовлетворения судом требования одного из супругов о взыскании алиментов является *наличие у супруга-ответчика необходимых для этого средств* с учетом его материального и семейного положения (например, он содержит престарелых родителей или платит алименты на детей от другого брака). В противном случае содержание супругу не может быть предоставлено по объективным причинам даже при наличии других оснований для взыскания алиментов. При определении наличия необходимых средств для уплаты алиментов судом принимаются во внимание все виды заработка и (или) доходов супруга-ответчика, состав его имущества, выясняется, какие лица находятся на его иждивении и кого он обязан по закону еще содержать. В то же время СК

¹ Группа инвалидности устанавливается лицам, достигшим возраста восемнадцати лет, по соответствующим медицинским показаниям при проведении медико-социальной экспертизы. Группа инвалидности лицу, не достигшему возраста восемнадцати лет, не определяется, по медицинским показаниям ему устанавливается категория «ребенок-инвалид» на срок один год, два года или до достижения им возраста восемнадцати лет (п. 2, 3, 20 Положения о признании лица инвалидом, утвержденного постановлением Правительства РФ от 13 августа 1996 г. № 965 (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4127; 2000. № 39. Ст. 3880; № 45. Ст. 4478)).

не требует, чтобы супруг, обязанный уплачивать алименты, был трудоспособным. Из этого следует, что к уплате алиментов может быть привлечен и нетрудоспособный супруг при наличии других необходимых оснований.

3.2. Алиментные обязанности бывших супругов. Право на получение алиментов в судебном порядке может быть сохранено за супругом и после расторжения брака при наличии определенных законом оснований (п. 1 ст. 90 СК).

Во-первых, закон устанавливает *круг лиц, имеющих право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от своих бывших супругов*. К ним относятся:

а) бывшая жена в период беременности и в течение трех лет после рождения общего ребенка. Бывшая жена имеет право на алименты в том случае, если беременность наступила до момента расторжения брака. Прекращение фактических брачных отношений, сколь бы длительными они ни были, не дает права женщине требовать уплаты алиментов на свое содержание в период беременности и в течение трех лет с момента рождения общего ребенка;

б) бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком — инвалидом в возрасте до восемнадцати лет или общим ребенком — инвалидом с детства I группы;

в) нетрудоспособный бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение одного года после расторжения брака (момент прекращения брака при его расторжении определен ст. 25 СК). Нетрудоспособным признается бывший супруг, достигший пенсионного возраста (55 лет — для женщины, 60 лет — для мужчины) или являющийся инвалидом I, II, III группы. Причины инвалидности бывшего супруга (т. е. возникновения нетрудоспособности) по общему правилу значения не имеют. Важен момент наступления нетрудоспособности бывшего супруга: до расторжения брака или в течение одного года после расторжения брака;

г) супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время. Данная норма является исключением из общего правила о том, что бывший супруг имеет право на получение содержания от другого бывшего супруга, только если его нетрудоспособность (по возрасту или по состоянию здоровья) наступила не позднее одного года с момента расторжения брака. Она призвана защищать интересы супруга, который в период брака занимался ведением домаш-

него хозяйства, воспитанием детей и по этой причине имеет небольшой трудовой стаж, сказывающийся на размере трудовой пенсии, или вообще такового не имеет, получая только социальную пенсию, размер которой невелик. Нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста в течение пяти лет после расторжения брака, вправе требовать алименты в судебном порядке от бывшего супруга, если брачные отношения супругов были длительными. Под пенсионным возрастом в этом случае следует понимать возраст для женщин — 55 лет и для мужчин — 60 лет. Вопрос о длительности брака разрешается судом применительно к конкретной ситуации (учитывается возраст супругов, в каком по счету браке каждый из супругов состоит и т. п.).

Во-вторых, бывший супруг, имеющий право требовать уплаты алиментов в судебном порядке, должен быть нуждающимся в материальной помощи. Это требование не касается бывшей жены в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка. Нуждаемость бывшего супруга устанавливается судом путем сопоставления его доходов и необходимых потребностей. Бывший супруг может быть признан нуждающимся как при полном отсутствии у него средств к существованию, так и при их недостаточности. Вопрос о нуждаемости должен разрешаться с учетом конкретных обстоятельств дела.

В-третьих, обязанность предоставления алиментов может быть возложена на бывшего супруга только в том случае, если он обладает необходимыми для этого средствами. Бывший супруг будет признан судом обладающим необходимыми средствами (заработная плата, иные доходы, наличие имущества) для уплаты алиментов, если у него после выплаты алиментов как бывшему супругу, так и другим лицам, которых он обязан содержать по закону, останутся средства для собственного существования.

Алиментные обязательства бывших супругов после расторжения брака могут регулироваться *соглашением между бывшими супругами* (п. 2 ст. 90 СК), в котором и будет определен размер и порядок уплаты алиментов. Соглашение супругов об уплате алиментов в случае расторжения брака может быть составной частью брачного договора (п. 2 ст. 42 СК) или самостоятельным алиментным соглашением, заключаемым в период брака или после его расторжения. Соглашение об уплате алиментов бывшему супругу должно быть заключено в

письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению (п. 1 ст. 100 СК). Следует заметить, что по алиментному соглашению может быть предусмотрена выплата алиментов бывшему супругу, не правомочно требовать их в судебном порядке в связи с отсутствием предусмотренных законом оснований.

При отсутствии алиментного соглашения вопрос о выплате алиментов супругу может быть решен в судебном порядке как непосредственно при расторжении брака, так и в последующем, по требованию бывшего супруга, имеющего право на получение алиментов.

Кодекс не устанавливает срок исковой давности по требованиям о взыскании алиментов на содержание супруга и бывшего супруга. Согласно ст. 107 СК лицо, имеющее право на получение алиментов (т. е. супруг и бывший супруг), вправе обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты, если алименты не выплачивались ранее по письменному, нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов.

3.3. Размер алиментов, взыскиваемых на супругов и бывших супругов в судебном порядке. Механизм определения размера средств, взыскиваемых на содержание супругов и бывших супругов в судебном порядке установлен ст. 91 СК, не претерпел существенных изменений по сравнению с ранее действовавшим законодательством (ст. 28 КоБС).

При отсутствии соглашения между супругами (бывшими супругами) об уплате алиментов размер средств, взыскиваемых ежемесячно на содержание супруга (бывшего супруга), определяется судом в твердой денежной сумме, исходя из материального и семейного положения супругов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон (размер заработка или дохода, пенсии, наличие иждивенцев у каждой из сторон, возможность получения содержания взыскателем алиментов от совершеннолетних трудоспособных детей, необходимость расходов на лечение и т. п.).

В целях индексации размер алиментов устанавливается судом в твердой денежной сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда (ст. 117 СК).

В том случае, если судом по каким-либо причинам будет принято решение о взыскании алиментов на содержание супруга или бывшего супруга не в твердой денежной сумме, а в

долях к заработку (доходу) ответчика, то оно подлежит отмене независимо от мотивов, которыми при этом руководствовался суд, как нарушающее нормы материального права.

3.4. Освобождение супруга от обязанности по содержанию другого супруга или ограничение этой обязанности сроком. Основания освобождения супруга от обязанности по содержанию другого супруга или ее ограничения определенным сроком как в период брака, так и после его расторжения установлены ст. 92 СК. К ним относятся:

а) непродолжительность пребывания супругов в браке. Закон не устанавливает, какой брак следует считать непродолжительным. Данный вопрос решается судом исходя из конкретных жизненных обстоятельств;

б) недостойное поведение в семье супруга, требующего выплаты алиментов. Недостойное поведение супруга в семье выражается в пренебрежительном отношении к семейным обязанностям, безразличии к жене, детям, в грубости по отношению к членам семьи, в супружеской измене, злоупотреблении спиртными напитками или наркотическими средствами и т. п.;

в) наступление нетрудоспособности нуждающегося в помощи супруга в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или совершения им умышленного преступления, т. е. в результате его собственных виновных действий.

Принятие решения об освобождении супруга от обязанности по содержанию другого супруга или ее ограничении определенным сроком (например, взыскание алиментов на шесть, двенадцать, восемнадцать месяцев и т. д.) является правом, а не обязанностью суда. В этой связи большое значение имеет рассмотрение судом обстоятельств, наличие которых (или одного из них) дает суду право принять подобное решение. В каждом конкретном случае указанные обстоятельства принимаются во внимание и оцениваются судом строго индивидуально, в зависимости от наличия и результатов оценки доказательств, свидетельствующих о непродолжительном сроке пребывания супругов в браке, о недостойном (в том числе аморальном) поведении супруга в семье, требующего уплаты алиментов, о причинах наступления нетрудоспособности супруга.

Право супруга (бывшего супруга) на получение алиментов от другого супруга (бывшего супруга) утрачивается, если отпали условия, являющиеся согласно ст. 89, 90 СК основанием для получения содержания (см. § 8 настоящей главы).

§ 4. Алиментные обязательства других членов семьи

К другим членам семьи, имеющим право на взыскание алиментов в судебном порядке, гл. 15 СК относит: несовершеннолетних и совершеннолетних нетрудоспособных братьев и сестер, несовершеннолетних и совершеннолетних нетрудоспособных внуков, нетрудоспособных дедушку и бабушку, нетрудоспособных фактических воспитателей, нетрудоспособных отчима и мачеху. В качестве лиц, обязанных уплачивать алименты, закон называет трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер, дедушку и бабушку, трудоспособных совершеннолетних внуков, трудоспособных совершеннолетних воспитанников, трудоспособных совершеннолетних пасынков и падчериц. Алиментная обязанность перечисленных лиц носит дополнительный (субсидиарный) характер, так как возникает при условии невозможности получения содержания управомоченными членами семьи от родителей, трудоспособных совершеннолетних детей или супругов (бывших супругов). К основаниям возникновения алиментных обязательств между другими членами семьи относятся такие юридические факты, как:

а) родственная связь между лицами (братья и сестры, внуки, дедушки и бабушки — ст. 93—95 СК); отношения свойства и отношения по содержанию и воспитанию в прошлом лица, обязанного уплачивать алименты (отчим, мачеха, пасынок, падчерица — ст. 97 СК); отношения по воспитанию и содержанию в прошлом плательщика алиментов (фактические воспитатели и воспитанники — ст. 96 СК);

б) наличие предусмотренных законом или соглашением сторон условий (нуждаемость; нетрудоспособность взыскателя алиментов; отсутствие возможности получить содержание от родителей, детей, супругов; наличие у плательщика необходимых средств для выплаты алиментов).

Обязанности братьев и сестер по содержанию своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер. Обязанность совершеннолетних братьев и сестер содержать своих несовершеннолетних братьев и сестер установлена ст. 93 СК при условии, что те:

- а) нуждаются в помощи;
- б) не имеют возможности получить содержание от своих родителей, независимо от причин — смерть родителей, пол-

ное отсутствие у них средств для уплаты алиментов, безвестное отсутствие, уклонение от уплаты алиментов и т. п.

Алиментная обязанность при наличии вышеназванных условий может быть возложена не на всех совершеннолетних братьев и сестер, а только на трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер, обладающих необходимыми для этого средствами, т. е. материальными возможностями по предоставлению содержания своим нуждающимся братьям и сестрам.

К обязанности совершеннолетних трудоспособных братьев и сестер отнесено содержание не только своих несовершеннолетних, но и совершеннолетних братьев и сестер, если они:

а) нетрудоспособны (т. е. достигли пенсионного возраста или являются инвалидами I, II, III группы);

б) нуждаются в помощи;

в) не могут получить содержание от своих трудоспособных совершеннолетних детей, супругов (бывших супругов) или от родителей. При этом совершеннолетние трудоспособные братья и сестры должны обладать необходимыми средствами для уплаты алиментов.

Размер и порядок уплаты алиментов на братьев и сестер может быть определен соглашением сторон, заключаемым в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 99—105 СК (п. 1 ст. 98 СК). При отсутствии такого соглашения право на получение алиментов может быть реализовано нуждающимися в них несовершеннолетними или совершеннолетними нетрудоспособными братьями и сестрами в судебном порядке. В таких случаях в обязанность суда входит установление всех необходимых для вынесения решения оснований (обстоятельств): невозможность получения содержания несовершеннолетними братьями и сестрами от своих родителей, а совершеннолетними нетрудоспособными нуждающимися в помощи братьями и сестрами от супругов (бывших супругов) или родителей; нуждаемость братьев и сестер; наличие у ответчика (ответчиков) средств для оказания помощи. Вопрос о нуждаемости братьев и сестер решается судом с учетом конкретных обстоятельств дела путем сопоставления их доходов и необходимых потребностей, т. е. так же, как и при взыскании алиментов с родителей на совершеннолетних нетрудоспособных детей. Для установления наличия у ответчика (ответчиков) необходимых средств для уплаты алиментов суд определяет его материальное положение, учитывая при этом все источники доходов, а также выясняет, каких лиц он обязан еще содержать по закону. Принима-

ются во внимание и другие обстоятельства (семейное положение, состояние здоровья ответчика и т. п.). Совершеннолетние трудоспособные братья и сестры будут признаны судом обладающими необходимыми средствами для уплаты алиментов на содержание несовершеннолетних братьев и сестер или на нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер, если они имеют такой уровень материальной обеспеченности, что после уплаты алиментов останутся средства для их собственного нормального существования.

Обязанности дедушки и бабушки по содержанию внуков. Алиментная обязанность дедушки и бабушки по содержанию внуков предусмотрена ст. 94 СК и аналогична алиментной обязанности трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер по содержанию своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер. Обязанность дедушки и бабушки по содержанию внуков установлена СК в отношении не только несовершеннолетних, нуждающихся в помощи внуков, но и совершеннолетних нетрудоспособных нуждающихся в помощи внуков. Право на получение алиментов от дедушки и бабушки несовершеннолетние внуки имеют при условии невозможности получить содержание от своих родителей, а совершеннолетние нетрудоспособные внуки — если они не могут получить содержание от своих супругов (бывших супругов) или от родителей. Кроме того, обязательным условием возникновения алиментной обязанности дедушки и бабушки в отношении внуков является наличие у них необходимых средств для уплаты алиментов.

Обязанность по предоставлению содержания внукам возлагается как на трудоспособных, так и на нетрудоспособных дедушек и бабушек. Алименты дедушкой и бабушкой на внуков могут уплачиваться в соответствии с заключенным сторонами соглашением об уплате алиментов (п. 1 ст. 98 СК). В таких случаях порядок уплаты алиментов и их размер определяются соглашением. При отсутствии соглашения об уплате алиментов на содержание внуков алименты могут быть взысканы с дедушки и бабушки в судебном порядке. Суд, рассматривая дело, должен выяснить, имеются ли необходимые основания для взыскания алиментов на внуков с дедушки и бабушки:

а) нуждаемость несовершеннолетних или нетрудоспособных совершеннолетних внуков. Когда речь идет о совершеннолетних внуках, должен быть установлен факт их нетрудоспособности;

б) невозможность получения содержания несовершеннолетними внуками от своих родителей, а совершеннолетними нетрудоспособными внуками от своих супругов (бывших супругов) или от родителей, независимо от причин;

в) наличие у ответчиков необходимых средств для оказания внукам материальной помощи. Возможна ситуация, что они сами нуждаются в материальной помощи и поддержке.

Решение суда о взыскании алиментов с бабушки и дедушки не должно существенно отразиться на их материальном положении. В любом случае взыскание с них алиментов недопустимо, если родители ребенка живы, трудоспособны и в состоянии сами обеспечивать его.

Закон не делает различия, по какой линии (отцовской или материнской) существуют родственные отношения между внуками и их бабушками и дедушками. Поэтому алименты на содержание внуков при наличии необходимых оснований могут быть взысканы как с родителей (одного из них) отца, так и с родителей (одного из них) матери ребенка или с тех и других одновременно.

Обязанность внуков по содержанию бабушки и дедушки. Законом (ст. 95 СК) на внуков возлагается обязанность по содержанию бабушки и дедушки, что обусловлено их близким родством. Нередко бабушка и дедушка принимают непосредственное участие в воспитании и содержании внуков, а иногда даже заменяют им родителей. Следует иметь в виду, что согласно ст. 95 СК алиментная обязанность в отношении бабушки и дедушки возникает только у совершеннолетних трудоспособных внуков, тогда как ранее КоБС (ст. 84) предусматривал обязанность совершеннолетних внуков по содержанию бабушки и дедушки независимо от трудоспособности внуков.

Порядок уплаты алиментов и их размер могут быть установлены соглашением об уплате алиментов между совершеннолетними трудоспособными внуками (внуком) и бабушкой (дедушкой). При отсутствии такого соглашения алименты могут быть взысканы бабушкой и дедушкой с внуков в судебном порядке. Основания возникновения алиментной обязанности совершеннолетних трудоспособных внуков в отношении бабушки и дедушки практически не отличаются от изложенных выше оснований алиментной обязанности бабушки и дедушки по содержанию внуков. Для взыскания алиментов суд должен установить следующие основания (обстоятельства).

Во-первых, фактическую нуждаемость в помощи и нетрудоспособность дедушки и бабушки. Бабушка и дедушка являются нетрудоспособными, если они достигли пенсионного возраста (60 лет — для мужчин и 55 лет — для женщин) или являются инвалидами I, II, III группы.

Во-вторых, невозможность получения содержания нетрудоспособными дедушкой и бабушкой от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга). Причины такой ситуации значения не имеют.

В-третьих, наличие у внуков необходимых средств для выполнения алиментной обязанности в отношении дедушки и бабушки. В случае отсутствия у внуков соответствующих материальных возможностей суд не сможет удовлетворить иск бабушки и дедушки о взыскании алиментов с внуков на их содержание.

Обязанность воспитанников по содержанию своих фактических воспитателей. Фактические воспитатели — это лица, которые осуществляли воспитание и содержание чужих несовершеннолетних детей без назначения их опекунами (попечителями) или не в связи с принятием на основании договора детей на воспитание в приемную семью. Ими могут быть как родственники детей, так и посторонние лица. Статьей 96 СК закреплено право нетрудоспособных нуждающихся лиц, осуществлявших фактическое воспитание и содержание несовершеннолетних детей, на предоставление содержания от своих воспитанников, достигших совершеннолетия и являющихся трудоспособными. В отличие от КоБС (ст. 86), которым предусматривалась обязанность содержания фактических воспитателей совершеннолетними воспитанниками вне зависимости от трудоспособности последних, Семейный кодекс возлагает такую обязанность только на трудоспособных воспитанников.

Порядок уплаты алиментов совершеннолетними воспитанниками на содержание своих фактических воспитателей и их размер могут быть установлены письменным соглашением сторон (п. 1 ст. 98 СК). При отсутствии соглашения сторон фактические воспитатели вправе требовать в судебном порядке предоставления содержания от своих совершеннолетних трудоспособных воспитанников. Право на получение алиментов с совершеннолетних трудоспособных воспитанников может быть реализовано фактическими воспитателями в судебном порядке лишь при условии, что они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супру-

гов (бывших супругов). Основанием возникновения алиментной обязанности воспитанников в отношении фактического воспитателя является не родство или свойство, а юридический факт — воспитание и содержание ребенка лицом без усыновления, оформления опеки (попечительства) или не в связи с заключением договора о передаче детей на воспитание в семью.

Для удовлетворения судом требования фактических воспитателей о предоставлении содержания их воспитанниками суд должен выяснить наличие следующих оснований (обстоятельств):

а) воспитание и содержание в прошлом фактическими воспитателями несовершеннолетних детей (воспитанников);

б) фактические воспитатели являются нетрудоспособными и нуждаются в материальной помощи. Нетрудоспособность и нуждаемость фактических воспитателей определяется по общим правилам. Нетрудоспособность фактического воспитателя может быть связана с достижением пенсионного возраста (55 лет — для женщин и 60 лет — для мужчин) или с инвалидностью I, II, III группы. Нуждаемость определяется в каждом конкретном случае путем сопоставления доходов лица и необходимых расходов;

в) фактические воспитатели не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов).

Обязанность выплачивать алименты бывшим фактическим воспитателям при установлении вышеназванных оснований возлагается судом на их трудоспособных совершеннолетних воспитанников независимо от того, обладают они для этого необходимыми средствами или нет. Это связано с тем, что в свое время, когда воспитанники были несовершеннолетними, фактические воспитатели воспитывали и содержали их независимо от уровня своей материальной обеспеченности, а отношения между ними были близки к отношениям родителей и детей. Однако суд имеет право освободить совершеннолетних трудоспособных воспитанников от обязанности содержать своих фактических воспитателей в случаях, если последние содержали и воспитывали их ненадлежащим образом или содержали и воспитывали их менее пяти лет (п. 2 ст. 96 СК).

Установление этих обстоятельств (одного из них) не обязательно может повлечь принятие судом решения об отказе в иске фактическим воспитателям о взыскании алиментов с воспитанников. Освобождение воспитанников от уплаты алимен-

тов — это право, а не обязанность суда. В каждом конкретном случае принимаемое решение будет зависеть от совокупности рассматриваемых судом обстоятельств, связанных с воспитанием и содержанием детей. Например, суд принимает во внимание причины, по которым фактические воспитатели прекратили воспитание и содержание детей (из-за болезни фактического воспитателя, возвращения детей родителям, достижения детьми совершеннолетия, признания их полностью дееспособными и т. п.). Суд также выясняет, насколько фактическими воспитателями добросовестно выполнялись обязанности по воспитанию и содержанию детей, не было ли с их стороны различных злоупотреблений по отношению к детям.

Следует подчеркнуть, что установление законом определенного срока надлежащего воспитания и содержания детей фактическими воспитателями (не менее пяти лет), в зависимости от которого может быть решен вопрос о взыскании с воспитанников в будущем алиментов на фактических воспитателей, имеет принципиальное значение для защиты законных прав и интересов как воспитанников, так и фактических воспитателей.

Закон не предусматривает обязанности опекунов (попечителей) и приемных родителей содержать за свой счет детей, находящихся под опекой (попечительством), или на воспитании в приемных семьях. Поэтому в п. 3 ст. 96 СК установлено, что на лиц, ранее находившихся под опекой (попечительством) или на воспитании в приемных семьях, не может быть возложена обязанность по содержанию опекунов (попечителей) или приемных родителей. Алиментные правоотношения между данными категориями лиц не могут возникнуть даже в том случае, если опекуны (попечители), приемные родители по каким-либо причинам, в том числе добровольно, содержали за свой счет детей, находившихся под опекой (попечительством) или на воспитании в приемной семье.

В отличие от ранее действовавшего законодательства (ст. 85 КоБС) СК не предусматривает алиментных обязательств фактических воспитателей в отношении несовершеннолетних воспитанников, а также нетрудоспособных совершеннолетних, нуждающихся в помощи воспитанников. Алиментная обязанность фактических воспитателей возникала согласно ст. 85 КоБС в случае отказа от дальнейшего воспитания и содержания своих воспитанников, которые не имели родителей или не могли получить достаточных средств на содержание от родителей. Однако отсутствие в СК аналогичной нормы не влечет прекра-

щения выплаты алиментов, взыскиваемых по решениям суда, вынесенным по таким делам до 1 марта 1996 г. (т.е. до введения СК в действие), так как п. 2 ст. 120 СК не установлено такого основания к прекращению алиментных обязательств¹.

Обязанности пасынков и падчериц по содержанию отчима и мачехи. Обязанность совершеннолетних трудоспособных пасынков и падчериц по содержанию отчима и мачехи предусмотрена ст. 97 СК. Между совершеннолетним пасынком и падчерицей и отчимом или мачехой может быть заключено соглашение об уплате алиментов на содержание отчима или мачехи (п. 1 ст. 98 СК). В случае заключения алиментного соглашения размер, условия и порядок предоставления содержания определяются этим соглашением. Если соглашение об уплате алиментов между сторонами не заключено, то нетрудоспособный нуждающийся отчим или мачеха вправе требовать от пасынка и падчерицы предоставления содержания в судебном порядке.

Предусмотренная законом обязанность трудоспособных совершеннолетних пасынков и падчериц по содержанию отчима или мачехи внешне сходна с обязанностью трудоспособных совершеннолетних детей по содержанию родителей и воспитанников по содержанию своих фактических воспитателей (ст. 87, 96 СК). Однако алиментные правоотношения между пасынками и падчерицами, с одной стороны, и отчимом или мачехой, с другой стороны, имеют некоторые особенности.

Отчим и мачеха имеют право требовать в судебном порядке предоставления содержания от своих пасынков или падчериц при наличии определенных условий, относящихся как к той, так и к другой стороне. Главным из этих условий является воспитание и содержание отчимом и мачехой в прошлом своих пасынков или падчериц. При этом не имеют существенного значения возможное получение в тот период алиментов на содержание ребенка от одного из его родителей, размер расходов, понесенных отчимом и мачехой в указанных целях, а также то, вместе с одним из родителей ребенка или независимо от него осуществлялись ими функции по воспитанию и содержанию пасынка или падчерицы.

Необходимыми условиями для удовлетворения судом требования отчима и мачехи о взыскании алиментов являются их

¹ См. п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

нетрудоспособность и нуждаемость (т. е. достижение ими пенсионного возраста: для женщин — 55 лет, для мужчин — 60 лет, либо признание в установленном порядке инвалидами I, II, III группы; нуждаемость свидетельствует об отсутствии или недостаточности необходимых средств для обеспечения существования и определяется судом с учетом конкретных обстоятельств). Кроме того, пасынок и падчерица должны быть трудоспособными, совершеннолетними и обладать необходимыми для уплаты алиментов средствами, тогда как ранее в соответствии со ст. 81 КоБС обязанность по содержанию отчима или мачехи могла быть возложена на пасынка (падчерицу) независимо от их материального положения и трудоспособности.

Следует также иметь в виду, что обязанность пасынков и падчериц по содержанию отчима и мачехи может возникнуть лишь в том случае, если те не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или супругов (бывших супругов), чего ранее закон также не предусматривал. Таким образом, для удовлетворения судом иска отчима и мачехи к трудоспособным совершеннолетним пасынку или падчерице о предоставлении содержания необходимы следующие основания (обстоятельства):

- а) воспитание и содержание отчимом и мачехой в прошлом своих падчериц или пасынков;
- б) нетрудоспособность и нуждаемость отчима и мачехи;
- в) отсутствие возможности у мачехи и отчима получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов);
- г) наличие у совершеннолетних трудоспособных пасынка или падчерицы средств для уплаты алиментов.

Суд вправе освободить пасынков и падчериц от обязанностей содержать отчима или мачеху в случаях, если последние воспитывали и содержали их менее пяти лет, а также если они выполняли свои обязанности по воспитанию или содержанию пасынков и падчериц ненадлежащим образом (п. 2 ст. 97 СК). Данную норму суд применяет с учетом конкретных обстоятельств дела.

Освобождение пасынков или падчериц от обязанности по уплате алиментов отчиму или мачехе, содержавших и воспитывавших их менее пяти лет, является правом, а не обязанностью суда. В любом случае суд должен выяснить, по каким причинам (уважительным или неуважительным) было прекращено воспитание и содержание отчимом (мачехой) пасынка

или падчерицы, и с учетом конкретной ситуации решать вопрос о взыскании алиментов на содержание отчима или мачехи, даже если они содержали и воспитывали надлежащим образом пасынка и падчерицу менее пяти лет. Как ненадлежащее воспитание и содержание пасынков и падчериц следует рассматривать такое поведение отчима или мачехи, когда они допускали различные злоупотребления по отношению к детям, уклонялись от выполнения обязанностей, сходных с родительскими.

Итак, при рассмотрении исков отчима (мачехи) о предоставлении содержания к пасынкам (падчерицам) необходимо иметь в виду, что суд вправе удовлетворить заявленные требования при условии, что истцы являются нетрудоспособными, нуждаются в материальной помощи, которую они не могут получить от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов), надлежащим образом содержали и воспитывали ответчиков не менее пяти лет, а последние достигли совершеннолетия, являются трудоспособными и обладают необходимыми для уплаты алиментов средствами.

Имевшаяся в прежнем законодательстве норма (ст. 80 КоБС), устанавливающая обязанность отчима и мачехи по содержанию несовершеннолетних пасынков и падчериц, если они не имеют родителей или не могут получить достаточных средств на содержание от родителей, отсутствует в СК (естественно, это не касается случаев, когда отчимом и мачехой в установленном законом порядке было произведено усыновление пасынков и падчериц). Поэтому алиментные правоотношения между данными категориями лиц теперь носят односторонний характер. Вместе с тем взыскиваемые по решениям судов (вынесенным до 1 марта 1996 г.) с отчима (мачехи) алименты на пасынков и падчериц должны выплачиваться и впредь¹ до достижения ими совершеннолетия или приобретения дееспособности в полном объеме до достижения совершеннолетия.

Размер алиментов, взыскиваемых на других членов семьи в судебном порядке. Размер, способы и порядок уплаты алиментов на других членов семьи (братьев и сестер, внуков, дедушек и бабушек, фактических воспитателей, отчима и мачехи) могут быть установлены соглашением сторон (п. 1 ст. 98

¹ См. п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

СК). Такое соглашение заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению (ст. 100 СК). Нотариально удостоверенное соглашение имеет силу исполнительного листа.

Если же соглашение об уплате алиментов между сторонами не достигнуто, то управомоченные члены семьи (несовершеннолетние или нетрудоспособные), нуждающиеся в материальной помощи, вправе обратиться в суд с иском о взыскании алиментов с других членов семьи, обязанных в соответствии с СК предоставлять им содержание. В таких случаях при установлении необходимых оснований для предоставления содержания размер алиментов определяется судом в зависимости от материального и семейного положения плательщика и получателя алиментов и других заслуживающих внимания интересов сторон применительно к конкретной ситуации, в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно.

Под материальным положением сторон понимается уровень их обеспеченности с учетом всех источников доходов и стоимости имеющегося имущества получателя и плательщика алиментов. Для выяснения семейного положения сторон суд должен установить, каким лицам они фактически уже предоставляют содержание или обязаны предоставлять в силу закона. Кроме того, для определения семейного положения лица, требующего уплаты алиментов, суд принимает во внимание наличие или отсутствие иных лиц, которые по закону обязаны предоставлять ему содержание. Под другими заслуживающими внимания интересами сторон, влияющими на размер алиментов, понимаются такие обстоятельства, как потребности взыскателя алиментов в лечении, санаторном оздоровлении, постороннем уходе; продолжительность воспитания и содержания детей фактическими воспитателями или отчимами и мачехами и др.

В целях индексации размер алиментов, взыскиваемых по решению суда в твердой денежной сумме, выражается в соответствующем числе минимальных размеров оплаты труда (ст. 117 СК).

Не исключена ситуация, когда содержать члена семьи, требующего алименты, обязаны одновременно несколько лиц. В таких случаях суд определяет размер участия каждого из них в выполнении алиментной обязанности с учетом их материального и семейного положения. При этом суд, устанавли-

вая размер алиментов, вправе учесть всех лиц, обязанных уплачивать алименты, независимо от того, предъявлен ли иск:

- а) ко всем этим лицам одновременно;
- б) к нескольким из них;
- в) только к одному из них (п. 3 ст. 98 СК).

§ 5. Соглашения об уплате алиментов

5.1. Субъекты алиментных соглашений. Положения гл. 16 «Соглашения об уплате алиментов» СК являются принципиально новыми в семейном законодательстве. Возможность заключения соглашения об уплате алиментов, но только на несовершеннолетних детей или на нетрудоспособных нуждающихся совершеннолетних детей, ранее была предусмотрена Федеральным законом от 22 декабря 1994 г. № 73-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Кодекс о браке и семье РСФСР»¹. Статья 67 КоБС с учетом внесенных в нее указанным законом изменений предоставляла родителям право заключить письменное соглашение о размере и порядке уплаты алиментов на детей, однако механизм реализации такого соглашения и гарантии прав его участников законом не определялись. Теперь же в соответствии с нормами СК соглашения об уплате алиментов могут заключаться между всеми лицами, обязанными уплачивать алименты, и их получателями, а сам институт алиментных соглашений получил детальную и четкую правовую регламентацию.

В соглашении об уплате алиментов сторонами определяются размер, условия, способы и порядок выплаты алиментов, основания изменения и расторжения соглашения, формы и условия ответственности за несвоевременную уплату алиментов, а также сроки действия соглашения.

Соглашение об уплате алиментов согласно ст. 99 СК заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем. В случае недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов соглашение об уплате алиментов от их имени заключается между законными представителями этих лиц (т. е. опекунами). Признание совершеннолетних граждан недееспособными возможно только в судебном порядке вследствие их психического рас-

¹ СЗ РФ. 1994. № 35. Ст. 3653.

стройства, препятствующего им понимать значение своих действий и руководить ими (ст. 29 ГК). Над ними устанавливается опека. Соглашение об уплате алиментов, заключенное с гражданином, признанным недееспособным, а не с его законным представителем (опекуном), ничтожно (ст. 171 ГК).

Имеются особенности заключения соглашения об уплате алиментов с лицами, ограниченными в дееспособности (граждане, которые ставили свою семью в тяжелое материальное положение из-за злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами). Ограничение граждан в дееспособности производится судом и над ними устанавливается попечительство (ст. 30 ГК). После этого указанные лица могут совершать все сделки по распоряжению имуществом (кроме мелких бытовых) только с согласия попечителя, что относится и к заключению соглашения об уплате алиментов. Соглашение об уплате алиментов, заключенное с гражданином, признанным судом ограниченно дееспособным, без согласия его попечителя, может быть признано в установленном законом порядке недействительным (ст. 176 ГК).

Соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетних детей, не достигших возраста четырнадцати лет, заключается между родителями ребенка (где один из родителей выступает от имени ребенка) или между родителями (родителем) и лицами, на воспитании и иждивении которых находится ребенок (опекун, приемные родители). Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, как не полностью дееспособные, в соответствии со ст. 99 СК заключают соглашение об уплате алиментов с согласия своих законных представителей (один из родителей, попечитель, приемные родители).

Следует иметь в виду, что согласно п. 5 ст. 169 СК установленные гл. 16 СК условия и порядок заключения соглашений об уплате алиментов применяются к соглашениям об уплате алиментов, заключенным после 1 марта 1996 г., т. е. после введения СК в действие. Это связано с тем, что возможность заключения родителями соглашения о содержании детей предусматривалась и прежним законодательством (ст. 67 КоБС). Однако соглашения об уплате алиментов, заключенные до 1 марта 1996 г., действуют только в части, не противоречащей положениям СК.

Соглашения об уплате алиментов, как следует из содержания ст. 99 СК, могут заключаться между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, т. е. лицом, имею-

щим право на взыскание алиментов в судебном порядке. В юридической литературе в этой связи обоснованно отмечается, что алиментное соглашение может быть заключено и с членом семьи, не наделенным правом требовать уплаты алиментов в судебном порядке из-за отсутствия всех необходимых для этого оснований, поскольку речь идет о добровольном принятии на себя алиментной обязанности¹. Граждане вправе по своему усмотрению распоряжаться принадлежащими им правами, осуществляя их своей волей и в своем интересе, а значит, вправе заключить алиментное соглашение, даже если указанные в законе основания для уплаты алиментов отсутствуют. Например, родители и совершеннолетние дети могут заключить соглашение об уплате алиментов на совершеннолетних детей и в том случае, когда дети трудоспособны, но нуждаются в помощи, так как продолжают образование.

Стороны свободны в определении условий алиментного соглашения, но тем не менее эти условия не могут существенно нарушать интересы несовершеннолетнего или недееспособного совершеннолетнего получателя алиментов, в противном случае соглашение будет признано недействительным в установленном порядке (ст. 102 СК).

5.2. Форма соглашения об уплате алиментов. Соглашение об уплате алиментов заключается *в письменной форме* и подлежит *обязательному нотариальному удостоверению* (п. 1 ст. 100 СК), т. е. на подписанном обеими сторонами соглашении совершается удостоверительная надпись нотариуса. Нотариальное удостоверение алиментного соглашения может быть осуществлено нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, или нотариусом, занимающимся частной практикой, в установленном законом порядке (ст. 35, 53, 54 Основ законодательства о нотариате). Образцы соглашений об уплате алиментов приводятся в монографической литературе².

Несоблюдение установленной формы соглашения об уплате алиментов влечет его недействительность. Такое соглашение считается ничтожным и не будет иметь юридических последствий (п. 1 ст. 165, 167 ГК).

Вместе с тем письменное соглашение об уплате алиментов, нотариально не удостоверенное, может быть признано

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. М., 1996. С. 276; Чефранова Е. А. Указ. соч. С. 98.

² См., напр.: Мурадьян Э. М. Основные гражданско-правовые документы: образцы. М., 1997. С. 298.

действительным в судебном порядке в том случае, если одна из сторон приступила к его фактическому исполнению (например, плательщик алиментов), а другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения соглашения. Принятие такого решения судом возможно по требованию стороны, исполняющей соглашение об уплате алиментов. В этом случае последующего нотариального удостоверения соглашения не требуется (п. 2 ст. 165 ГК).

Согласно п. 2 ст. 100 СК нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов по своей силе приравнивается к исполнительному листу, выдаваемому на основании решения, приговора и постановления суда (судей) со всеми вытекающими правовыми последствиями (ст. 7 Закона об исполнительном производстве). Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов как вид исполнительного документа исполняется по правилам исполнительного производства, условия и порядок осуществления которого определены Законом об исполнительном производстве. В частности, при неисполнении плательщиком алиментов обязанностей, принятых на себя по соглашению, судебный пристав-исполнитель по заявлению получателя алиментов должен принять соответствующие меры по принудительному исполнению соглашения: направление соглашения об уплате алиментов для исполнения администрации организации по месту работы должника или обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста на имущество и его продажи, обращение взыскания на заработную плату, пенсию и иные виды доходов должника (ст. 112 СК, ст. 45 Закона об исполнительном производстве). При обращении к судебному приставу-исполнителю получателю алиментов необходимо представить нотариально удостоверенный экземпляр соглашения об уплате алиментов.

5.3. Порядок заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным соглашения об уплате алиментов. Законом (п. 1 ст. 101 СК) закреплено правило о применении к заключению, исполнению, расторжению и признанию недействительным соглашения об уплате алиментов норм ГК, регулирующих соответственно заключение, исполнение, расторжение и признание недействительным гражданско-правовых сделок: о заключении договора (гл. 28 ГК); об исполнении обязательств (гл. 22 ГК); об изменении и расторжении договора (гл. 29 ГК); о недействительности сделок (§ 2 гл. 9 ГК). Поэтому судам необходимо учитывать данное правило при

разрешении споров об изменении и расторжении соглашения об уплате алиментов либо о признании такого соглашения недействительным¹.

Соглашение об уплате алиментов может быть изменено или расторгнуто в любое время по взаимному согласию сторон. Изменение или расторжение соглашения об уплате алиментов должно быть произведено в той же форме, что и само соглашение об уплате алиментов (п. 2 ст. 101 СК), т.е. в письменной форме с обязательным нотариальным удостоверением. Указанное положение СК соответствует требованиям ст. 452 ГК. При изменении соглашения об уплате алиментов обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении — обязательства сторон прекращаются с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении «договора об уплате алиментов», если иное не следует из соглашения или характера изменения алиментного обязательства (ст. 453 ГК).

Односторонний отказ от исполнения соглашения об уплате алиментов или одностороннее изменение его условий СК не допускается (п. 3 ст. 101 СК), что согласуется и с содержанием ст. 310 ГК, закрепляющей принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий.

При отсутствии договоренности между сторонами об изменении или расторжении алиментного соглашения заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с соответствующим иском (п. 4 ст. 101 СК). Однако следует иметь в виду, что требование об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов может быть предъявлено заинтересованной стороной в суд только после получения отказа другой стороны на письменное предложение изменить или расторгнуть «договор об уплате алиментов» либо неполучения ответа на это предложение в срок (ст. 452 ГК). Срок для ответа устанавливается стороной в самом предложении об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов либо он заранее мог быть предусмотрен в соглашении об уплате алиментов, а при отсутствии указанного срока он равен 30 дням. Таким образом, обязательным условием изменения или расторжения соглашения об уплате алиментов по решению суда является соблюдение досудебной процедуры урегулирования спора непосредственно

¹ См. п. 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

сторонами алиментного соглашения, т. е. плательщиком алиментов и получателем алиментов.

Суд принимает решение об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов при обращении заинтересованной стороны по основаниям, установленным:

а) гражданским законодательством для изменения и расторжения договора (ст. 450, 451 ГК), а именно: существенное нарушение договора другой стороной, существенное изменение обстоятельств;

б) самим соглашением об уплате алиментов (подп. 2 п. 2 ст. 450 ГК), т. е. любые обстоятельства по усмотрению сторон и взаимному согласию;

в) семейным законодательством. В качестве такого основания п. 4 ст. 101 СК называет существенное изменение материального или семейного положения сторон, т. е. плательщика и (или) получателя алиментов (отсутствие заработка, утрата трудоспособности по состоянию здоровья или в силу возраста, увеличение числа лиц, состоящих на иждивении плательщика алиментов, улучшение материального положения получателя алиментов и т. п.). Вопрос о том, носит или нет изменение материального и семейного положения сторон существенный характер, решается судом исходя из конкретных обстоятельств дела. Суд вправе с учетом любого заслуживающего внимания интереса каждой из сторон решить вопрос об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов. Изменение соглашения об уплате алиментов может касаться размера алиментов, способа и порядка их уплаты и т. д.

При изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов в судебном порядке обязательства сторон считаются измененными или прекращенными с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или расторжении этого соглашения (ст. 453 ГК).

Соглашение об уплате алиментов может быть признано недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК для недействительности сделок (п. 1 ст. 101 СК). К таким основаниям применительно к соглашению об уплате алиментов можно, в частности, отнести: заключение алиментного соглашения с недееспособным лицом (ст. 171 ГК) или с несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет без согласия его законного представителя (ст. 175 ГК), заключение алиментного соглашения под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК), обмана, угрозы, наси-

лия или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК) и др. Так же, как и иные сделки, соглашение об уплате алиментов может быть ничтожным (недействительным с момента его заключения) или оспоримым (признается недействительным судом по требованию управомоченного на это лица) — ст. 166 ГК. Ничтожными являются алиментные соглашения, заключенные с лицом, признанным недееспособным вследствие психического расстройства (ст. 171 ГК), или с несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (ст. 172 ГК), а также мнимые и притворные соглашения (ст. 170 ГК). Оспоримым будет алиментное соглашение, заключенное с несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет без согласия его законного представителя (ст. 175 ГК) или под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение (ст. 178 ГК).

Вынесение судом решения о недействительности соглашения об уплате алиментов будет означать, что оно не порождает тех юридических последствий, на которые было направлено (п. 1 ст. 167 СК). Однако выплаченные суммы алиментов уже не могут быть истребованы плательщиком обратно, за исключением случаев признания соглашения об уплате алиментов недействительным вследствие заключения его под влиянием обмана, угроз или насилия со стороны получателя алиментов (ст. 116 СК). Таким образом, правовые последствия недействительности соглашения об уплате алиментов имеют особенности, что необходимо учитывать при применении положений ст. 167 ГК.

В ст. 102 СК установлено *специальное основание признания недействительным соглашения об уплате алиментов* (в дополнение к основаниям, предусмотренным ГК), когда условия предоставления содержания по соглашению существенно нарушают интересы получателя алиментов, а именно: несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи.

Понятие существенного нарушения интересов несовершеннолетнего или совершеннолетнего недееспособного получателя алиментов в ст. 102 СК не раскрыто, так как в большинстве случаев имеет оценочный характер. Наличие или отсутствие существенного нарушения интересов указанных лиц алиментным соглашением устанавливается судом в каждом конкретном случае с учетом требований закона об обеспечении приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи. Примером такого существенного на-

рушения интересов получателя алиментов, приведенным в СК (ст. 102), является установление размера алиментов на несовершеннолетнего ребенка в соглашении об уплате алиментов ниже размера алиментов, которые он мог бы получать при их взыскании в судебном порядке. Однако существенные нарушения интересов получателя алиментов могут касаться также предусмотренных в соглашении сроков, порядка и способов уплаты алиментов (например, предоставление содержания несовершеннолетнему осуществляется только до достижения им возраста шестнадцати лет, не ежемесячно и т. п.).

Соглашение об уплате алиментов, существенно нарушающее интересы несовершеннолетнего или совершеннолетнего недееспособного получателя алиментов, может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию следующих лиц и органов: законного представителя несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи; органа опеки и попечительства; прокурора.

5.4. Содержание алиментного соглашения. Содержание алиментного соглашения составляют его условия, определяющие размер, способы, порядок, сроки уплаты алиментов, а также фиксирующие решение сторон по всем другим важным для них вопросам (основания изменения и расторжения соглашения, ответственность за нарушение соглашения и др.).

При заключении соглашения об уплате алиментов размер алиментов определяется сторонами по договоренности (п. 1 ст. 103 СК). Закон не содержит предписаний императивного характера по данному вопросу. Устанавливая конкретный размер алиментов, стороны главным образом исходят из материального и семейного положения лица, обязанного уплачивать алименты, и их получателя, что не исключает возможности учета и других обстоятельств применительно к той или иной ситуации.

Несмотря на то, что стороны свободны в установлении размера алиментов, они должны соблюдать ограничение, предусмотренное п. 2 ст. 103 СК. Оно заключается в том, что размер алиментов на несовершеннолетних детей, установленный письменным соглашением сторон, не может быть ниже размера алиментов, которые были бы взысканы по решению суда (например, если алименты будут уплачиваться в долях к заработку или доходу плательщика алиментов, то их размер должен быть не ниже $1/4$ — на одного ребенка, $1/3$ — на двух детей, $2/3$ — на трех и более детей). При несоблюдении этого ограничения закона соглашение об уплате алиментов может быть при-

знано недействительным в судебном порядке по требованию законных представителей ребенка, органа опеки и попечительства или прокурора.

СК оставляет на усмотрение сторон определение по их взаимной договоренности способов и порядка уплаты алиментов, что должно отражаться в соглашении об уплате алиментов (п. 1 ст. 104 СК).

Способы уплаты алиментов могут быть различными: в долях к заработку и (или) иному доходу плательщика алиментов; в твердой денежной сумме, выплачиваемой периодически (например, ежемесячно, ежеквартально, два раза в год и т. п. — сроки уплаты алиментов определяются субъектами алиментного соглашения самостоятельно); в твердой денежной сумме, выплачиваемой единовременно; в виде предоставления имущества (например, жилого помещения, земельного участка, автомашины или ценных бумаг) (п. 2 ст. 104 СК). Не исключены и иные способы уплаты алиментов, о которых достигнуто соглашение сторон (например, путем перераспределения имущества бывших супругов после его раздела и др.). Возможно сочетание различных способов уплаты алиментов: путем уплаты алиментов в твердой денежной сумме с одновременным предоставлением какого-либо имущества или одновременно в долях к заработку и (или) иному доходу плательщика и в твердой денежной сумме и т. п. Виды доходов плательщика, подлежащих учету при уплате алиментов по долевному принципу, определяются самими сторонами.

Таким образом, в зависимости от того, какой способ уплаты алиментов установлен соглашением об уплате алиментов, алиментные обязательства могут носить как дящийся характер (что происходит в большинстве случаев), так и исполняться единовременно (одномоментно).

Соглашением об уплате алиментов может быть определен различный *порядок уплаты алиментов*, в том числе: путем личной уплаты алиментов непосредственно плательщиком алиментов их получателю; путем уплаты алиментов плательщиком алиментов их получателю через третьих лиц (бабушку, дедушку или других родственников); почтовым или телеграфным переводом алиментов (денежных средств) по домашнему или иному указанному получателем алиментов адресу; путем перечисления алиментов (денежных средств) на счет взыскателя алиментов в коммерческом банке или кредитном учреждении; в виде предоставления сберегательного сертификата на

предъявителя или пластиковой банковской карточки на определенную сумму и т. п.

При отсутствии специальной договоренности сторон о порядке предоставления содержания в виде денежных сумм соглашение об уплате алиментов предъявляется получателем алиментов (или его законным представителем) в организацию по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты. В этом случае алименты на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов должны удерживаться администрацией организации из заработной платы обязанного лица и перечисляться получателю алиментов.

5.5. Индексация размера алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов. Вопрос об индексации размера алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов, т. е. механизме увеличения размера алиментов для защиты их от инфляции в связи с ростом потребительских цен, решается также самими сторонами (ст. 105 СК). В частности, индексация алиментов может осуществляться посредством установления ежемесячного размера алиментов в российских рублях, эквивалентного определенной сумме в иностранной валюте (например, 200 долл. США или 150 евро), или в условных денежных единицах (например, 100 экю). В этом случае подлежащая уплате в рублях сумма алиментов может быть определена по официальному курсу (или иному курсу) соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа или на иную дату по соглашению сторон. При любых способах индексации выплата алиментов производится только в национальной валюте России, так как использование иностранной валюты при осуществлении расчетов на территории РФ по обязательствам допускается только в установленных законом случаях и порядке (ст. 317 ГК). Способ индексации алиментов может быть установлен сторонами в зависимости и от иных факторов (пропорционального роста стоимости содержания ребенка в детском дошкольном учреждении или его обучения в платном учебном заведении; увеличения стоимости лечения нетрудоспособного получателя алиментов и т. п.). Принятое решение о способе индексации алиментных платежей отражается в соглашении об уплате алиментов.

При уплате алиментов по соглашению может применяться и порядок индексации алиментов, взыскиваемых по решению суда. Это происходит в том случае, когда стороны не пре-

дусмотрели в соглашении порядок индексации алиментов. Тогда индексация алиментных платежей производится пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.

§ 6. Порядок уплаты и взыскания алиментов

6.1. Основания взыскания алиментов в судебном порядке. СК предусмотрено два порядка уплаты алиментов: добровольный (по соглашению сторон об уплате алиментов) и судебный (по решению суда о взыскании алиментов).

При отсутствии соглашения об уплате алиментов в суд с требованием о взыскании алиментов могут обратиться только управомоченные лица, т. е. те члены семьи, которым такое право предоставлено СК (ст. 106). Если между управомоченным лицом и алиментобязанным лицом заключено соглашение об уплате алиментов, то взыскание алиментов в судебном порядке невозможно. Получатель алиментов по соглашению, при его неисполнении или ненадлежащем исполнении плательщиком алиментов, вправе требовать принудительного исполнения этого соглашения по правилам исполнительного производства, либо при наличии необходимых оснований может потребовать в судебном порядке изменения или расторжения алиментного соглашения. Итак, основанием обращения в суд с требованием о взыскании алиментов является отсутствие соглашения об уплате алиментов между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов — между законными представителями этих лиц. Алименты могут быть взысканы в судебном порядке по заявлениям членов семьи, имеющих право на получение алиментов, или их законных представителей (ст. 80, 85, 87, 89, 90, 93—97 СК).

В соответствии с гражданским процессуальным законодательством дела о взыскании алиментов должны рассматриваться и разрешаться судом до истечения месяца со дня поступления заявления в суд (ч. 2 ст. 154 ГПК).

Иск о взыскании алиментов может быть предъявлен в суд как по месту жительства ответчика, так и по месту жительства истца (ст. 28, ч. 3 ст. 29 ГПК). При этом истцы освобождаются от уплаты государственной пошлины (п. 3 ч. 1 ст. 89 ГПК, подп. 3

п. 2 ст. 5 Закона о государственной пошлине). Не взыскивается государственная пошлина с граждан и за выдачу им документов в связи с делами о взыскании алиментов (подп. 7 п. 2 ст. 5 Закона о государственной пошлине). Издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела о взыскании алиментов, и государственная пошлина, от уплаты которой истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет пропорционально удовлетворенной части исковых требований (ч. 1 ст. 103 ГПК). Цена иска (исковых требований) определяется совокупностью алиментных платежей за один год (п. 3 ч. 1 ст. 91 ГПК).

При неизвестности места пребывания ответчика по искам о взыскании алиментов судья обязан объявить его розыск через органы внутренних дел (ст. 120 ГПК)¹.

В том случае, когда при подготовке дела по иску о взыскании алиментов к судебному разбирательству или при рассмотрении дела будет установлено, что ответчик уже выплачивает алименты по решению суда либо им производятся выплаты по другим исполнительным документам, заинтересованные лица извещаются судом о времени и месте разбирательства дела².

При предъявлении иска о взыскании алиментов несовершеннолетней матерью, не состоящей в браке, равно как и при предъявлении подобного иска к несовершеннолетнему лицу, суд должен обсудить вопрос о привлечении к участию в деле законных представителей истца или ответчика (родителей, усыновителей, попечителей или иных лиц, которым это право предоставлено федеральным законом) для оказания им помощи (ч. 4 ст. 37 ГПК).

Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. № 189-ФЗ³ в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР вносились изменения, позволяющие взыскивать алименты на несовершеннолетних детей в упрощенном порядке, т. е. на основании судебного приказа без стадии судебного разбирательства (Гл. 11¹ «Судебный приказ»).

Аналогичный порядок предусмотрен и новым ГПК (Гл. 11 «Судебный приказ»), введенным в действие с 1 февраля 2003 г. Заявление о выдаче судебного приказа подается в суд упр-

¹ См. также п. 6 ст. 10 Закона РФ от 18 апреля 1991 г. № 1026-1 «О милиции» (с изм. и доп.) (Ведомости РСФСР. 1991. № 16. Ст. 503; Ведомости РФ. 1993. № 10. Ст. 360; № 32. Ст. 1231; СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2964; 1999. № 14. Ст. 1666; № 49. Ст. 5905; 2000. № 31. Ст. 3204; № 46. Ст. 4537; 2001. № 1. Ч. II. Ст. 15; № 31. Ст. 3172; № 32. Ст. 3316; 2002. № 18. Ст. 1721; № 27. Ст. 2620; № 30. Ст. 3029).

² См. п. 11 постановления Пленума ВС РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

³ СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4696.

вомоченным лицом по общим правилам подсудности. Дела о выдаче судебного приказа рассматривает мировой судья в качестве суда первой инстанции (п. 1 ч. 1 ст. 23 ГПК). Судебный приказ представляет собой постановление судьи, вынесенное по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника (в частности, по заявлению о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей). Он выдается судьей единолично и имеет силу исполнительного документа (ст. 121, 122 ГПК). Судья вправе выдать судебный приказ по требованию о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей только при условии, что это требование не связано с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц (ст. 122 ГПК). Кроме того, на основании судебного приказа не могут быть взысканы алименты на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме, поскольку решение этого вопроса сопряжено с необходимостью проверки наличия либо отсутствия обстоятельств, с которыми закон связывает возможность такого взыскания (п. 1, 3 ст. 83 СК)¹.

Судебный приказ по своему содержанию более лаконичен, чем судебное решение и по имеющимся в нем данным сходен с исполнительным листом. В *судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей обязательно указываются*: имя и место жительства взыскателя; имя и место жительства должника, место его работы, дата и место его рождения, а также имя и дата рождения каждого ребенка, на содержание которого присуждены алименты; размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания; сумма государственной пошлины, подлежащей взысканию с должника в доход соответствующего бюджета (ст. 127 ГПК).

Основания и процедура вынесения судебного приказа определены в ст. 121—130 ГПК. Судебный приказ о взыскании алиментов на несовершеннолетнего ребенка выносится судьей в течение пяти дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд без судебного разбирательства, вызова должника и взыскателя и заслушивания их объяснений. Судья высылает копию судебного приказа должнику, который в течение десяти дней со дня получения приказа может представить возражения относительно его исполнения. В случае поступления в указанный срок таких возражений от должника судья отменяет судебный приказ. При этом в определении об отмене судебного

¹ См. п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

приказа судья разъясняет взыскателю, что заявленное требование о взыскании алиментов им может быть предъявлено в порядке искового производства. В случае непоступления в установленный срок возражений от должника судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенного гербовой печатью, для предъявления его к исполнению. По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен судом для исполнения судебному приставу-исполнителю.

При отсутствии оснований для удовлетворения заявления о выдаче судебного приказа (например, если заявлены требования о взыскании алиментов на совершеннолетних нетрудоспособных детей или других членов семьи; место жительства должника находится вне пределов РФ; из заявления и представленных документов усматривается наличие спора о праве; должник выплачивает алименты по решению суда на других лиц либо им производятся выплаты по другим исполнительным документам) судья в течение трех дней со дня поступления заявления в суд выносит определение об отказе в принятии заявления о вынесении судебного приказа (ст. 125 ГПК)¹. Отказ судьи в вынесении судебного приказа не препятствует возможности предъявления заявителем иска по тому же требованию в порядке искового производства.

Таким образом, на основании судебного приказа могут быть взысканы алименты на несовершеннолетних детей при соблюдении следующих условий:

а) требование о взыскании алиментов не связано с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;

б) размер алиментов исчисляется в порядке, установленном п. 1 ст. 81 СК, т. е. в долях к заработку (доходу) родителя (родителей);

в) от должника в десятидневный срок со дня получения им копии судебного приказа не поступили возражения относительно его исполнения.

Исполнение решений суда о взыскании алиментов. Решение суда о взыскании алиментов (судебный приказ) в силу ст. 211 ГПК и п. 2 ст. 13 Закона об исполнительном производстве подлежит немедленному исполнению в пределах платежей, исчисленных за один месяц, в том числе и при удовлетворении требований об установлении отцовства и о взыскании алиментов, рассмотренных одновременно². Обжалование решения суда

¹ См. п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

² См. п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

о взыскании алиментов в апелляционном или кассационном порядке не приостанавливает выдачу исполнительного листа (ст. 428 ГПК). Получив исполнительный лист (судебный приказ) судебный пристав-исполнитель обязан немедленно принять активные меры к установлению мест жительства и работы должника (плательщика алиментов). При этом в случае необходимости наводятся справки в адресных бюро, военных комиссариатах, органах социальной защиты населения и т. д. Если же в результате принятых мер места жительства и работы должника не установлены, судебный пристав-исполнитель по своей инициативе либо по заявлению взыскателя алиментов выносит постановление о розыске должника через органы внутренних дел. Розыск может быть объявлен по месту исполнения исполнительного документа или последнему известному месту жительства (месту нахождения) должника либо по месту нахождения его имущества, а также по месту жительства (месту нахождения) взыскателя алиментов. Возвращение исполнительного документа взыскателю по мотивам неустановления места работы и жительства должника без производства розыска должника не допускается (подп. 3 п. 2 ст. 26, п. 1 ст. 28 Закона об исполнительном производстве, п. 2 ст. 12 Закона о судебных приставах).

6.2. Сроки обращения за алиментами. Исковая давность не распространяется на алиментные обязательства (ст. 9, 107 СК). Поэтому лица, имеющие право на получение алиментов, могут обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов в любое время, пока существует право на алименты. Указанное право может быть реализовано заинтересованными лицами независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты, но при условии, что алименты не выплачивались ранее по соглашению сторон.

Алименты присуждаются на будущее время с момента обращения уполномоченного лица в суд (п. 2 ст. 107 СК), т. е. со дня предъявления иска (подачи заявления о выдаче судебного приказа), а не с момента вступления в законную силу решения суда о взыскании алиментов (выдачи судебного приказа). Как исключение из общего правила закон допускает взыскание алиментов за время, предшествующее предъявлению иска (подаче заявления) в суд. Однако алименты за прошлое время могут быть взысканы только в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд. При этом не имеет значения, по каким причинам заявитель не обращался в суд с иском ранее, так как

трехлетний срок, в течение которого могут быть взысканы алименты за прошлое время, является пресекательным.

Суд вправе взыскать алименты за прошлое время лишь в том случае, если установит, что управомоченным лицом до обращения в суд принимались меры к получению алиментов, но они не были получены вследствие уклонения обязанного лица от их уплаты. Под уклонением от уплаты алиментов следует понимать сознательное, т. е. виновное невыполнение обязанным лицом своих обязанностей по уплате алиментов, в частности отказ от предложения управомоченного лица заключить соглашение об уплате алиментов, сокрытие обязанным лицом своего местонахождения и другие аналогичные действия.

Что касается мер со стороны управомоченного лица по взысканию алиментов, то они могут заключаться в предпринятых попытках заключить соглашение об уплате алиментов с обязанной стороной или установить местонахождение скрывающегося обязанного лица или место его работы.

Трехлетний срок, в течение которого возможно взыскание алиментов за прошлое время, имеет значение только для определения объема первоначального требования управомоченного лица об удержании алиментов. Если же решение о взыскании алиментов было принято судом, но не выполнялось длительное время по вине лица, обязанного уплачивать алименты, то удержание алиментов возможно за весь период неуплаты алиментов, даже если он и превышает три года (ст. 113 СК).

В том случае, если одновременно с иском об установлении отцовства предъявлено требование о взыскании алиментов, то в случае удовлетворения иска об установлении отцовства алименты присуждаются со дня предъявления иска, как и по всем делам о взыскании алиментов. Однако возможность принудительного взыскания средств на содержание ребенка за прошлое время в указанном случае исключается, поскольку до удовлетворения иска об установлении отцовства ответчик в установленном порядке не был признан отцом ребенка¹.

6.3. Взыскание алиментов до разрешения спора судом. Предусмотренное СК взыскание алиментов до разрешения спора судом (т. е. временное взыскание алиментов) направле-

¹ См. п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

но на обеспечение содержания лиц, нуждающихся в получении алиментов, когда рассмотрение их требований или исполнение решения суда затягиваются по каким-либо причинам сверх установленных законом сроков. В таких случаях судом может быть вынесено постановление о взыскании алиментов (п. 1 ст. 108 СК). Не исключено, что принятие судом такого решения может являться единственно возможной мерой, позволяющей предоставить средства к существованию нуждающейся стороне в связи с ее крайне затруднительным материальным положением, подтвержденным обстоятельствами дела.

Законом (п. 1 ст. 108 СК) предусматривается возможность взыскания алиментов на несовершеннолетних детей еще до принятия решения судом о взыскании алиментов. Это допускается в любое время после принятия заявления о взыскании алиментов в случаях, когда суд устанавливает, что ответчик не выполняет обязанность по содержанию детей. Когда откладывается разбирательство дела о расторжении брака и о взыскании алиментов на детей в связи с назначением срока для примирения супругов, суд также выясняет, участвует ли ответчик в содержании детей. Если суд установит, что ответчик уклоняется от исполнения этой обязанности, он вправе вынести постановление о временном взыскании с ответчика алиментов до окончательного рассмотрения дела о расторжении брака и о взыскании алиментов¹. Вместе с тем СК по сравнению с ранее действовавшим законодательством (ст. 74 КоБС) введена новая норма, являющаяся основанием для временного взыскания алиментов не только на несовершеннолетних детей, но и на других лиц, имеющих право на получение алиментов (совершеннолетние нетрудоспособные дети; нетрудоспособные родители; супруг (бывший супруг); родные братья и сестры; бабушка и дедушка; внуки; отчим и мачеха; фактические воспитатели). Однако по делам в отношении других получателей алиментов суд вправе вынести постановление о временном взыскании алиментов только с момента вынесения решения суда о взыскании алиментов (одновременно или после принятия решения о взыскании алиментов), до его вступления в законную силу. Временное взыскание алиментов на других получателей, в отличие от взыскания алиментов на несовершеннолетних детей, до вынесения судом решения не допускается.

¹ См. п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

Это связано с тем, что размер алиментов на них в законе точно не установлен и суду при рассмотрении дела обязательно требуется определить конкретный размер алиментов в твердой денежной сумме исходя из материального и семейного положения сторон (ст. 85, 87, 91, 98 СК), тогда как размер алиментов на несовершеннолетних детей может быть временно установлен в долях к заработку (иному доходу) плательщика алиментов (ст. 81 СК), т.е. сразу после предъявления в суд иска о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них).

Согласно п. 2 ст. 108 СК размер временно взыскиваемых алиментов на членов семьи (кроме несовершеннолетних детей) определяется судом в твердой денежной сумме исходя из материального и семейного положения сторон. Размер алиментов, взыскиваемых по постановлению суда на несовершеннолетних детей, устанавливается всегда в долях к заработку (иному доходу) родителя (родителей), обязанного уплачивать алименты (ст. 81 СК), но такое взыскание алиментов является временной мерой.

В последующем в ходе судебного разбирательства размер алиментов на несовершеннолетних детей может быть установлен судом при наличии соответствующих оснований и в твердой денежной сумме (ст. 83 СК) или же суд может изменить размер долей алиментов как в сторону увеличения, так и в сторону уменьшения. Причем в первом случае разница между размером алиментов, установленным решением суда, и размером алиментов, взыскиваемых временно по постановлению суда, подлежит взысканию с родителя — плательщика алиментов по правилам ст. 113 СК (т.е. как задолженность по алиментам). Если же размер алиментов уменьшен решением суда, то излишне выплаченные родителем суммы возврату уже не подлежат (ст. 116 СК).

Аналогичные правила применяются и в отношении других получателей алиментов. Размер алиментов, временно взыскиваемых по постановлению суда, также может быть изменен (увеличивается или уменьшается) в результате обжалования судебного решения, не вступившего в законную силу, сторонами или другими лицами, участвующими в деле. В случае увеличения размера алиментов образовавшаяся разница должна быть выплачена обязанным лицом получателю алиментов, а при уменьшении размера алиментов уже выплаченные суммы по их первоначальному (более высокому) размеру обратному

взысканию с получателя не подлежат. Это связано с тем, что по общему правилу обратное взыскание алиментов (т. е. истребование обратно выплаченных сумм алиментов) не допускается, за исключением отдельных случаев, специально предусмотренных законом (ст. 116 СК).

6.4. Обязанность администрации организации по удержанию алиментов. Порядок взыскания алиментов и задолженности по алиментным обязательствам определяется СК (ст. 70 Закона об исполнительном производстве). Законом (ст. 109 СК) установлена обязанность администрации организации (независимо от формы собственности) по месту работы плательщика алиментов ежемесячно осуществлять следующие функции:

а) удерживать алименты из заработной платы и (или) иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты;

б) выплачивать или переводить их лицу, получающему алименты, не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы и иного дохода плательщику алиментов. При этом расходы по переводу алиментов их получателю производятся за счет плательщика алиментов.

Основанием для удержания администрацией организации алиментов из заработной платы и (или) иного дохода лица, обязанного их уплачивать, могут являться нотариально удостоверенное соглашение сторон об уплате алиментов, исполнительный лист или судебный приказ. Порядок удержания алиментов по указанным документам одинаков, так как все они относятся к исполнительным документам (п. 1 ст. 7 Закона об исполнительном производстве).

Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов может быть представлено для исполнения администрации организации по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты, любой стороной (взыскателем алиментов или плательщиком алиментов) или направлено для исполнения судебным приставом-исполнителем.

Исполнительный лист представляет собой предписание суда органам исполнения (прежде всего судебным приставом-исполнителем) осуществить судебное решение. Исполнительный лист выдается судом на основании решения о взыскании алиментов немедленно, т. е. до его вступления в законную силу. Обжалование решения суда в апелляционном или кассационном порядке не приостанавливает выдачу исполнительного листа (ст. 211, 428 ГПК). В исполнительном листе обязательно указываются следующие данные: фамилия, имя, отчество взыс-

кателя и должника, их места жительства; дата и место рождения должника и место его работы; резолютивная часть судебного акта, дата вступления в силу судебного акта; дата выдачи исполнительного листа и срок предъявления его к исполнению. Исполнительный лист подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда (п. 1, 2 ст. 8 Закона об исполнительном производстве). Исполнительный лист выдается взыскателю или по его просьбе направляется судом для исполнения (ч. 1 ст. 428 ГПК).

Судебный приказ о взыскании алиментов является одновременно исполнительным документом и подлежит немедленному исполнению. Экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью, выдается судьей взыскателю алиментов. По просьбе взыскателя алиментов судебный приказ может быть направлен судом для исполнения судебному приставу-исполнителю (ч. 2 ст. 121, ст. 211 ГПК).

Если исполнительный лист или судебный приказ выдан взыскателю алиментов, он может лично предъявить исполнительный документ для исполнения администрации организации, где работает лицо, обязанное уплачивать алименты.

Исполнительный лист, судебный приказ или нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов регистрируются администрацией организации и передаются в бухгалтерию (расчетный отдел) под расписку ответственному лицу, назначаемому приказом руководителя (начальника). Бухгалтерия регистрирует исполнительные документы в специальном журнале или карточке и хранит наравне с ценными бумагами.

В отличие от прежнего законодательства (ст. 93, 94 КоБС) СК не предусматривает в качестве самостоятельного основания удержания алиментов отметку (запись) органа внутренних дел в паспорте лица о том, что в соответствии с решением суда это лицо обязано платить алименты. Ранее наличие такой отметки в паспорте лица обязывало администрацию организации производить удержание алиментов до поступления исполнительного листа.

В ст. 429 ГПК в отличие от Гражданского процессуального кодекса РФ (ст. 341) отсутствует упоминание о случаях необходимости исполнения решения суда в различных местах как основании выдачи по одному решению суда нескольких исполнительных листов. На наш взгляд, это упущение законодателя, подлежащее исправлению. Поэтому, если удержание алиментов будет производиться в различных местах из каждо-

го вида доходов лица, обязанного уплачивать алименты (например, из заработной платы и из получаемой должником пенсии, из заработной платы по основной работе и за работу по совместительству, из заработной платы и доходов от предпринимательской деятельности, частной практики и т. п.), то суд по просьбе взыскателя алиментов в необходимых случаях выдает несколько исполнительных листов по одному делу с точным указанием места исполнения либо той части решения, которая по данному листу подлежит исполнению (ст. 429 ГПК). Соответственно в такой же ситуации взыскателем алиментов или плательщиком алиментов представляется экземпляр соглашения об уплате алиментов по каждому месту удержания алиментов.

Удержание алиментов производится по месту выдачи заработной платы и других платежей, с которых взыскиваются алименты, одновременно с их расчетом один раз в месяц в размерах, указанных в исполнительном листе, судебном приказе или соглашении об уплате алиментов.

Взыскание алиментов производится с суммы заработка и иного дохода, причитающегося лицу, уплачивающему алименты, после удержания из этого заработка и иного дохода налогов в соответствии с налоговым законодательством (ст. 65 Закона об исполнительном производстве). В соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрена иная периодичность уплаты алиментов обязанным лицом.

При взыскании алиментов по исполнительным документам может быть удержано не более 50% заработной платы и (или) иных доходов лица, обязанного их уплачивать (п. 1, 2 ст. 66 Закона об исполнительном производстве). На практике данное требование закона реализуется следующим образом. При предъявлении к лицу, обязанному уплачивать алименты, нескольких исполнительных документов на взыскание алиментов от разных взыскателей, общая сумма которых превышает 50% его заработка, судебный пристав-исполнитель обязан взыскать только 50% заработка должника и распределить взысканную сумму между взыскателями пропорционально долям (или сумме) каждого взыскания. Ограничения размера удержаний из заработной платы и иных доходов алиментнообязанного лица не распространяются на случаи взыскания алиментов по исполнительным документам на несовершеннолетних детей, когда размер удержаний может составлять до 70% заработка дол-

жника (п. 3 ст. 66 Закона об исполнительном производстве), а также при уплате алиментов по нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов, так как в этом случае размер алиментов определяется соглашением сторон и может быть больше 50% заработка и (или) иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты (ст. 103, 110 СК).

В ст. 109 СК установлено, что алименты должны быть выданы их взыскателю лично (на основании предъявленного им паспорта или другого документа, удостоверяющего личность) или переведены ему (по почте или на счет в банке) не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы и иного дохода (пенсии, пособия, стипендии и др.) лицу, обязанному уплачивать алименты. Алименты могут быть перечислены на счет взыскателя по вкладу в банке на основании письменного заявления, поданного им в бухгалтерию организации. Расходы по переводу сумм алиментов их получателю производятся за счет плательщика алиментов.

Исчисление алиментов, подлежащих удержанию из заработной платы работников организаций (учреждений) и специалистов, работающих за границей, в пользу лиц, проживающих в Российской Федерации, производится со всех видов их заработка (дохода), получаемого как в иностранной валюте, так и в рублях. Пересчет иностранной валюты в рубли производится бухгалтерией по официальному курсу на день получения заработной платы в банковском учреждении. Исчисление алиментов с военнослужащих, рабочих и служащих воинских частей, предприятий, учреждений, и организаций Министерства обороны РФ, временно находящихся на иностранной территории, производится из денежного довольствия и заработной платы, выплачиваемых как в иностранной валюте, так и в рублях.

Должностные лица организаций не вправе самостоятельно приостанавливать, прекращать или изменять размер взыскания алиментов. В случае затруднений, возникающих при исполнении судебных решений, руководители организаций вправе обратиться за разъяснениями в суд по месту нахождения организации. Возврат исполнительного листа (судебного приказа) или нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов по этой причине не допускается.

Контроль за правильностью и своевременностью производимых удержаний алиментов и их пересылкой осуществляется

судебными приставами-исполнителями. По требованию судебного пристава-исполнителя администрация организации обязана предъявлять для проверки все документы, связанные с удержанием алиментов¹.

В случае необходимости лицам, с которых производятся удержания алиментов, бухгалтерией организации по их просьбе выдается справка об удержанных с них суммах.

Невыполнение должностными лицами организаций обязанности правильно и своевременно удерживать алименты может повлечь их привлечение к установленной законом ответственности в виде штрафа в размере до ста минимальных размеров оплаты труда. Постановление о наложении штрафа выносится судебным приставом-исполнителем и утверждается старшим судебным приставом. При наличии в действиях должностного лица, умышленно не выполняющего законные требования судебного пристава-исполнителя или препятствующего их выполнению, признаков состава преступления судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие органы представление о привлечении виновного лица к уголовной ответственности (ст. 87 Закона об исполнительном производстве).

Удержание алиментов на основании нотариально удостоверенного соглашения сторон об уплате алиментов может производиться и тогда, когда общая сумма удержаний на основании такого соглашения и исполнительных документов превышает 50% заработка и иного дохода плательщика алиментов (ст. 110 СК). Администрация организации обязана взыскать в полном объеме с заработной платы плательщика алиментов как сумму, предусмотренную нотариально удостоверенным соглашением об уплате алиментов, так и суммы по другим исполнительным документам, так как соглашение об уплате алиментов заключалось сторонами добровольно, с учетом, в частности, материального положения и реальных возможностей плательщика алиментов.

Изменение размера алиментов по нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов допускается только по взаимному согласию сторон (изменение соглашения об уплате алиментов должно быть нотариально удостоверено) или решению суда.

Установленная п. 1 ст. 111 СК обязанность администрации организации по месту работы плательщика алиментов в

¹ См. ст. 12 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О судебных приставах» (СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3590).

трехдневный срок сообщать о его увольнении и новом месте работы или жительства (если оно ей известно) судебному исполнителю по месту исполнения решения и лицу, получающему алименты, предусматривалась и ранее действовавшим законодательством (ст. 92 КоБС). Однако она возникла у администрации организации только в случае удержания алиментов на несовершеннолетних детей по решению суда. Новшество ст. 111 СК заключается в распространении этой обязанности администрации организации не только на случаи удержания алиментов по решению суда, но и по нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов, причем на любых членов семьи, а не только на несовершеннолетних детей.

На практике эта обязанность администрации организации выполняется следующим образом. При увольнении должника (т. е. плательщика алиментов) бухгалтерия организации производит на исполнительном документе отметки о всех удержаниях алиментов, о сумме оставшейся задолженности и указывает сведения о новом месте жительства или работы должника (если они известны), о чем в трехдневный срок сообщается заказной корреспонденцией судебному приставу-исполнителю по месту исполнения решения о взыскании алиментов. В соответствии с п. 3 ст. 11 Закона об исполнительном производстве судебным приставом-исполнителем незамедлительно составляется акт об изменении места работы или жительства должника, который не позднее следующего дня направляется вместе с соответствующим исполнительным документом судебному приставу-исполнителю по новому месту работы или жительства должника, о чем сообщается взыскателю алиментов и в суд, выдавший исполнительные документы.

Аналогичный порядок действует при уплате алиментов на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов. При увольнении лица, обязанного уплачивать алименты, нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов в трехдневный срок направляется их взыскателю (если соглашение об уплате алиментов было передано администрации для исполнения взыскателем или плательщиком алиментов) вместе с информацией об увольнении плательщика алиментов, а также о новом месте его работы или жительства, если они известны администрации организации.

При неизвестности места жительства взыскателя алиментов информация об увольнении плательщика алиментов и нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов направляются организацией судебному приставу-исполнителю по месту нахождения самой организации.

В том случае, когда нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов было направлено в организацию судебным приставом-исполнителем, администрация организации обязана в трехдневный срок письменно сообщить об увольнении лица, обязанного уплачивать алименты, а также, если это ей известно, и о его новом месте работы или жительства как судебному приставу-исполнителю, так и лицу, получающему алименты. Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов с отметками о всех произведенных удержаниях пересылается заказной корреспонденцией судебному приставу-исполнителю. Об этой пересылке письменно извещается взыскатель алиментов. Судебный пристав-исполнитель составляет акт об изменении места жительства или работы должника и незамедлительно направляет нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов судебному приставу-исполнителю по новому месту работы или жительства должника, о чем извещается взыскатель алиментов (п. 3 ст. 11 Закона об исполнительном производстве).

Лицо, обязанное уплачивать алименты, в свою очередь, обязано согласно п. 2 ст. 111 СК в трехдневный срок сообщить об изменении своего места жительства или работы одновременно как судебному приставу-исполнителю, так и лицу, получающему алименты. На лиц, обязанных уплачивать алименты несовершеннолетним детям, возложена еще и обязанность представлять сведения о наличии дополнительного заработка и иного дохода.

СК предусмотрено, что должностные лица и граждане, не сообщившие по неуважительным причинам указанные в п. 1 и 2 ст. 111 СК сведения (о перемене места работы или жительства лица, обязанного уплачивать алименты, а также о наличии дополнительного заработка или иного дохода у лица, уплачивающего алименты несовершеннолетним детям), привлекаются к ответственности в установленном законом порядке. В таких случаях на виновное должностное лицо или плательщика алиментов судебным приставом-исполнителем может быть наложен штраф в размере до ста установленных законом минимальных размеров оплаты труда (ст. 87 Закона об испол-

нительном производстве). Привлечение к ответственности не освобождает плательщика алиментов от исполнения обязанности по уплате алиментов, погашения задолженности по уплате алиментов.

6.5. Обращение взыскания на имущество лица, обязанного уплачивать алименты. Норма об обращении взыскания на имущество лица, обязанного уплачивать алименты, была введена в семейное законодательство Федеральным законом от 22 декабря 1994 г. № 73-ФЗ (ст. 91¹ КоБС). Однако на практике указанная мера применялась и ранее в случаях отсутствия постоянного заработка у плательщика алиментов или образования задолженности по алиментам. В СК возможность обращения взыскания по алиментам не только на заработок или иной доход плательщика алиментов, но и на другое его имущество предусмотрена ст. 112 СК.

Обращение взыскания на имущество плательщика алиментов является одним из предусмотренных законом способов обеспечения фактической выплаты алиментов. Данная мера применяется в целях защиты прав получателей алиментов лишь в крайних случаях — в случае недостаточности заработка и иных доходов плательщика алиментов.

По общему правилу *взыскание алиментов и задолженности по ним* производится *в первую очередь* из заработка и (или) иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты (п. 1 ст. 112 СК). Для определения вида заработка или доходов, из которых должны взыскиваться алименты на несовершеннолетних детей, следует применять постановление Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей» (с изм. и доп., внесенными постановлением Правительства РФ от 25 мая 1998 г. № 465)¹.

При недостаточности заработка и (или) иного дохода плательщика алиментов удержание алиментов и задолженности по ним *во вторую очередь* согласно определенной п. 1 ст. 112 СК последовательности производится из денежных средств плательщика, находящихся на счетах в банках (иных кредитных учреждениях) или переданных им по договорам коммерческим и некоммерческим организациям. Исключения составляют договоры о передаче денежных средств, влекущие переход права собственности на эти средства (например, при внесении платель-

¹ СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3743; 1998. № 21. Ст. 2240.

щиком алиментов денежных вкладов складочный (уставной) капитал хозяйственных обществ и товариществ, паевых взносов в производственные и потребительские кооперативы, когда собственником вложенных средств становятся данные юридические лица (п. 2 ст. 48, п. 3 ст. 213 ГК).

При недостаточности у лица, обязанного уплачивать алименты, денежных средств *в третью очередь* взыскание алиментов и задолженности по ним обращается на любое другое его имущество, на которое по закону может быть обращено взыскание. Например, на вклады (долю) лица, обязанного уплачивать алименты, в складочный капитал полного товарищества или на его пай в производственном кооперативе. Так, ст. 80 ГК устанавливает, что обращение взыскания на долю участника в складочном капитале полного товарищества по его личным долгам допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия долгов. В таких случаях кредиторы (в частности, взыскатель алиментов) вправе потребовать от полного товарищества выдела части имущества товарищества, соответствующей доле должника в складочном капитале, с целью обращения взыскания на это имущество. Аналогичным образом может быть обращено взыскание на пай члена производственного кооператива по его собственным долгам при недостатке иного его имущества для покрытия таких долгов, но с соблюдением порядка, предусмотренного уставом кооператива, и с учетом невозможности обращения взыскания на неделимые фонды кооператива (п. 5 ст. 111 ГК).

В третью очередь возможно также обращение взыскания по алиментным платежам на долю лица, обязанного уплачивать алименты, в общем имуществе. Кредитор (т. е. взыскатель алиментов) участника общей долевой или совместной собственности при недостаточности у собственника (плательщика алиментов) другого имущества имеет право предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания (ст. 255 ГК).

К имуществу лица, обязанного уплачивать алименты, на которое по закону может быть обращено взыскание, относятся не только объекты права собственности (вещи), но и права требования в обязательственных правоотношениях. Поэтому взыскание может быть обращено на акции и другие ценные бумаги, принадлежащие должнику (государственные облигации, вексель, чек и др. — ст. 143 ГК).

Согласно п. 2 ст. 112 СК обращение взыскания на имущество лица, обязанного уплачивать алименты, осуществляется

в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве, и состоит из ареста (описи), изъятия и принудительной реализации имущества (гл. IV Закона об исполнительном производстве). Виды имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, определяются ст. 446 ГПК. Ограничения касаются необходимых для плательщика алиментов и членов его семьи жилого помещения, продуктов питания, предметов обычной, домашней обстановки и обихода, вещей индивидуального пользования, необходимого количества скота и птицы и некоторого другого имущества.

6.6. Определение задолженности по алиментам. По общему правилу взыскание алиментов по исполнительному листу или соглашению сторон об уплате алиментов за прошлое время производится в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению исполнительного листа или нотариально удостоверенного соглашения сторон об уплате алиментов к взысканию (п. 1 ст. 113 СК). Отсюда следует, что задолженность по алиментам может образоваться только после вынесения судом решения о взыскании алиментов или заключения соглашения сторон об уплате алиментов, когда фактически уплата алиментов по указанным документам не осуществлялась. В этом состоит отличие взыскания задолженности по алиментам от взыскания алиментов за прошедший период, т. е. от момента возникновения права на алименты до момента обращения в суд лица, имеющего право на получение алиментов (п. 2 ст. 107 СК).

Временные рамки взыскания задолженности по алиментам за прошлое время в пределах трехлетнего срока действуют только в случаях, если задолженность по алиментам образовалась по причинам, не связанным с виновными действиями лица, обязанного уплачивать алименты, например в связи с непредъявлением получателем алиментов исполнительного листа или нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов к взысканию (т. е. по вине получателя алиментов). Задолженность по уплате алиментов может образоваться: из-за задержек выплаты заработной платы в организации, где работает плательщик алиментов, и отсутствия у него иных средств для уплаты алиментов; по вине почтовых служб при переводе должником алиментных платежей по почте; из-за болезни плательщика алиментов; из-за нахождения одной из сторон на территории, где проходят военные действия или произошла катастрофа тех-

ногенного или природного характера, и т. п. (т. е. по обстоятельствам, не зависящим от сторон).

Если же удержание алиментов на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или исполнительного листа не производилось по вине должника, то алименты взыскиваются за весь период, в течение которого они не уплачивались, даже если его продолжительность превышает трехлетний срок (п. 2 ст. 113 СК). Ранее действовавшим законодательством подобная возможность допускалась не во всех случаях виновного поведения плательщика алиментов, а лишь при его розыске органами внутренних дел, независимо от выплаты на период розыска взыскателю алиментов пособия на несовершеннолетних детей (ч. 2 ст. 96 КоБС). СК дает право взыскать задолженность по алиментам, образовавшуюся по вине лица, обязанного уплачивать алименты, независимо от того, объявлялся или нет его розыск органами внутренних дел. Под виновным поведением плательщика алиментов, в результате которого образовалась задолженность, следует понимать не только его отказ от уплаты алиментов, но и совершение любых действий, препятствующих правильному и своевременному взысканию алиментов: сокрытие своих заработков, дохода, имущества, несообщение получателю алиментов или судебному исполнителю о перемене места жительства или работы и т. п.

Исчисление размера задолженности по алиментным платежам законом (п. 3 ст. 113 СК) возложено на судебного пристава-исполнителя, который руководствуется при этом размером алиментов, установленным решением суда или соглашением сторон. Данная процедура заключается в подсчете судебным приставом-исполнителем размера алиментов за каждый месяц периода, в течение которого взыскание алиментов не производилось (в долях к заработку (доходу) плательщика или в твердой денежной сумме — при уплате алиментов на несовершеннолетних детей; в твердой денежной сумме — при уплате алиментов на других членов семьи) с последующим их суммированием за весь период. Например, обязанное лицо (родитель) согласно решению суда должно было ежемесячно выплачивать на содержание нетрудоспособного совершеннолетнего ребенка по 980 руб. Алименты не взыскивались в течение 8 месяцев. Размер задолженности составит $980 \text{ руб.} \times 8 = 7840 \text{ руб.}$ Кроме того, если в этот период времени был увеличен установленный законом минимальный размер оплаты труда, то в соответствии со

ст. 117 СК судебный исполнитель должен произвести индексацию алиментных платежей.

В целях защиты прав несовершеннолетних детей п. 4 ст. 113 СК предусмотрено, что размер задолженности по алиментам, уплачиваемым на их содержание в соответствии со ст. 81 СК (т. е. в долях к заработку или доходу плательщика алиментов), определяется исходя из фактического заработка и иного дохода должника за время, в течение которого алименты не выплачивались. Если же плательщик алиментов в этот период не работал или не представлял документы, подтверждающие его заработок или иной доход, то задолженность по алиментам определяется исходя из размера средней заработной платы в Российской Федерации на момент взыскания задолженности. Такое правило по определению задолженности по алиментам было введено еще в КоБС (ст. 96) Федеральным законом от 22 декабря 1994 г. № 73-ФЗ вместо ранее действовавшего порядка, когда размер задолженности по алиментам исчислялся исходя из средней заработной платы для данной местности.

При определении судебным приставом-исполнителем задолженности по алиментам, уплачиваемым на несовершеннолетних детей, исходя из размера средней заработной платы в Российской Федерации любая из сторон, полагающая, что ее интересы существенно нарушены (например, при проживании взыскателя алиментов и плательщика алиментов на несовершеннолетнего ребенка в разных субъектах РФ с различными уровнями средних доходов населения или если в период образования задолженности плательщик алиментов не работал по уважительной причине и не имел никаких доходов и т. п.), может обратиться в суд с требованием об определении задолженности в твердой денежной сумме. Суд, рассматривая такое требование, может определить задолженность в твердой денежной сумме, исходя из материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств. При этом суд должен выяснить все обстоятельства дела, имеющие значение для правильного установления размера задолженности по алиментам на несовершеннолетних детей, в противном случае могут быть ущемлены интересы одной из сторон. В этой связи характерным является следующее определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 6 июня 1997 г.¹

¹ ВС РФ. 1997. № 11.

На основании решения Ярославского районного народного суда г. Якутска от 26 сентября 1984 г. Никифоров обязан уплачивать алименты в пользу Никифоровой на двоих детей.

Никифорова обратилась в Якутский городской суд с заявлением, в котором просила определить и взыскать с Никифорова задолженность по алиментам, ссылаясь на то, что ответчик, работая директором малого предприятия «Костык», уклоняется от уплаты алиментов, имеет задолженность, которую не погашает.

Якутский городской суд 29 марта 1996 г. с Никифорова в пользу Никифоровой взыскал задолженность по алиментам в сумме 137 819 398 руб.¹, а также компенсацию морального вреда — 20 млн руб.

Президиум Верховного суда Республики Саха (Якутия) решение суда в части компенсации морального вреда отменил и вынес новое решение об отказе в его возмещении, в остальном оставил решение без изменения.

Заместитель Председателя Верховного Суда РФ в протесте поставил вопрос об отмене решения и постановления президиума Верховного суда Республики Саха (Якутия) в части определения размера задолженности по алиментам. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 6 июня 1997 г. протест удовлетворила по следующим основаниям.

Согласно ч. 4 ст. 113 СК размер задолженности по алиментам, уплачиваемым на несовершеннолетних детей в соответствии со ст. 81 СК, определяется исходя из заработка и иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты, за период, в течение которого взыскание алиментов не производилось. В случаях если лицо, обязанное уплачивать алименты, в этот период не работало или если не будут представлены документы, подтверждающие его заработок и (или) иной доход, задолженность по алиментам определяется исходя из размера средней заработной платы в Российской Федерации на момент взыскания задолженности. Если такое определение задолженности нарушает интересы одной из сторон, сторона, интересы которой нарушены, вправе обратиться в суд, который может определить задолженность в твердой денежной сумме исходя из материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

Как видно из материалов дела, удержания алиментов производились по месту другой работы должника, данные же об удержании алиментов по месту его работы в МП «Костык» в деле отсутствуют, а также нет и сведений о направлении в адрес этого предприятия исполнительного листа. Кроме того, ответчик утверждал, что задолженность по алиментам у него не со второго полугодия 1992 г. (как указывала истица), а с октября 1994 г., так как МП «Костык» не имело доходов, было убыточным и не работало.

При вынесении решения суд исходил из того, что ответчик не представил доказательств уплаты алиментов до октября 1994 г., по расчетам же судебного исполнителя за ним значится задолженность по алиментам со второго полугодия 1992 г. Согласно акту проверки хозяйственной деятельности МП «Костык» это предприятие имело доходы от хозяйственной деятельности: во втором полугодии 1992 г. —

¹ Суммы в определении указаны в неденоминированных рублях.

1 489 900 руб., в первом полугодии 1993 г. — 16 259 200 руб. и, кроме этого, скрытый доход.

В связи с этим суд пришел к выводу, что размер задолженности следует определить исходя из среднего заработка по Российской Федерации и произвести индексацию пропорционально увеличению минимального размера оплаты труда. Но расчета размера задолженности по алиментам (помесячно) суд не сделал, а указал в решении лишь окончательную сумму после индексации: за второе полугодие 1992 г. — 37 325 442 руб.; за первое полугодие 1993 г. по день вынесения решения — 29 403 867 руб.; всего — 137 819 398 руб. В результате нельзя определить, из каких сумм исчислена задолженность, какая сумма индексировалась, правильно ли судом определен общий размер задолженности по алиментам. Отсутствие ежемесячного расчета в решении делает невозможным проверку доводов ответчика в надзорной жалобе о том, что размер задолженности исчислен не из его доходов, а из дохода предприятия, в том числе и из полученных кредитов, без учета того, что он является не единственным учредителем предприятия.

Как видно из дела, размер задолженности по алиментам определен исходя из «дохода», без уточнения дохода предприятия или должника. Однако указанные суммы дохода соответствуют суммам дохода малого предприятия «Костык» по акту проверки его финансовой деятельности от 10 января 1994 г.

Справки о среднем заработке по РФ в деле отсутствуют. Сумма задолженности определена исходя из заработка в сумме 430 000 руб. за период со второго полугодия 1993 г. по февраль 1996 г. (с учетом индексации), но обоснования этого размера заработка нет ни в материалах дела, ни в решении. Проверить доводы ответчика о неправильном исчислении размера задолженности по алиментам невозможно.

Президиум Верховного суда Республики Саха (Якутия) правильно отменил решение о возмещении морального вреда и вынес новое решение об отказе в этом иске, но оставил без внимания ошибки суда при определении размера задолженности. При таких обстоятельствах судебные постановления в части определения задолженности по алиментам нельзя признать соответствующими требованиям ч. 4 ст. 113 СК и ст. 14 ГПК РСФСР, они подлежат отмене в указанной части, а дело — направлению на новое рассмотрение.

Как уже отмечалось ранее, размер задолженности по алиментам определяется судебным приставом-исполнителем. Установленный судебным приставом-исполнителем размер задолженности по алиментам указывается в сопроводительном письме к исполнительному листу (судебному приказу) или нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов, направляемому администрации организации по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты.

В тех случаях, когда взыскатель алиментов или должник несогласны с определенным судебным приставом-исполнителем размером задолженности по алиментам, они могут обжаловать действия судебного пристава-исполнителя в суд в порядке, предусмотренном законодательством. Порядок обжалования дей-

ствий судебного пристава-исполнителя определен, в частности, ст. 441 ГПК и ст. 90 Закона об исполнительном производстве. Жалоба подается в суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя в десятидневный срок со дня совершения действия судебным приставом-исполнителем или со дня, когда взыскателю или должнику, не извещенным о времени и месте совершения исполнительного действия, стало о нем известно. Рассматривается жалоба судьей в судебном заседании с предварительным извещением заинтересованных сторон о времени и месте заседания. По результатам рассмотрения жалобы принимается решение суда.

В интересах несовершеннолетних детей государством предусмотрен ряд мер по обеспечению их содержания в случаях, когда родители не уплачивают алименты. Так, размер ежемесячного пособия на детей, родители которых уклоняются от уплаты алиментов либо в других случаях, когда взыскание алиментов невозможно, увеличивается на 50%¹. Например, ежемесячное пособие на детей увеличивается, если решение суда (постановление судьи) о взыскании алиментов на детей с лиц, обязанных их уплачивать, не исполняется по причине розыска их органами внутренних дел на основании определений судов и постановлений следственных органов в связи с уклонением от уплаты алиментов, привлечения к уголовной ответственности за совершение преступления; из-за отсутствия у плательщиков алиментов заработка, с которого могут быть взысканы алименты в период отбывания ими наказания в исправительно-трудовых учреждениях, нахождения их под арестом и по другим причинам².

Выплата ежемесячного пособия на ребенка в повышенном размере в связи с розыском его родителей, уклоняющихся от уплаты алиментов, прекращается только при установлении места жительства (нахождения) родителя. Предварительно органы

¹ См. ст. 17 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1929; № 48. Ст. 4566; 1996. № 26. Ст. 3028; № 49. Ст. 5489; 1997. № 1. Ст. 3; 1998. № 30. Ст. 3613; № 31. Ст. 3812; 1999. № 29. Ст. 3692; 2000. № 29. Ст. 3002; № 33. Ст. 3348; 2001. № 23. Ст. 2284; 2285; № 53. Ст. 5017; 2002. № 30. Ст. 3033); подп. «б» п. 40 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3628; 1996. № 6. Ст. 568; № 38. Ст. 4434; 1997. № 8. Ст. 950; № 36. Ст. 4174; 1999. № 47. Ст. 5705; 2000. № 19. Ст. 2092; 2001. № 1. Ч. II. Ст. 130; 2002. № 7. Ст. 698).

² См. подп. «а»—«д» п. 44 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883 (с изм. и доп.).

внутренних дел обязаны в трехдневный срок уведомить об этом взыскателя алиментов, орган социальной защиты населения, выплачивающий ежемесячное пособие на ребенка, должностное лицо, вынесшее определение (постановление) о розыске, а также суд по месту нахождения исполнительного листа¹.

В соответствии с п. 6 ст. 113 СК суммы ежемесячного пособия на ребенка в части их 50%-ного увеличения, выплаченные за весь период розыска его родителей, уклоняющихся от уплаты алиментов, взыскиваются с этих родителей после установления их местонахождения в доход бюджетов субъектов РФ. Кроме того, на эти суммы дополнительно начисляется 10%, которые также поступают в доход бюджета соответствующего субъекта РФ. Данная мера призвана возместить затраты бюджета на выплату пособия ребенку в увеличенном размере и побудить плательщика алиментов к надлежащему исполнению своих обязанностей.

Требования о взыскании с родителей выплаченных сумм, на которые были увеличены государственные пособия на детей, приравниваются к требованиям об уплате алиментов. Однако в первую очередь должны быть удовлетворены требования по взысканию алиментов и задолженности по ним, а затем требования по взысканию сумм выплаченных пособий в части их 50%-ного увеличения с начислением на них 10%.

Следует иметь в виду, что органы внутренних дел вправе взыскивать расходы по розыску лица, уклоняющегося от уплаты алиментов, о чем они обращаются с заявлением в суд. На основании заявленного органом внутренних дел требования судьей единолично выносится соответствующий судебный приказ, который выдается взыскателю для предъявления к исполнению или по его просьбе направляется судом для исполнения судебному приставу-исполнителю (ст. 122, 130 ГПК).

6.7. Основания освобождения от уплаты задолженности по алиментам. Основания и порядок освобождения от уплаты задолженности по алиментным платежам определены ст. 114 СК. В том случае, когда алименты уплачивались по соглашению сторон, плательщик и получатель алиментов вправе самостоятельно по взаимному согласию решить вопрос об освобождении плательщика от уплаты задолженности по алиментам или уменьшении этой задолженности. Нотариального удостоверения

¹ См. п. 45 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883 (с изм. и доп.).

соглашения сторон об освобождении от уплаты задолженности по алиментам или об уменьшении размера этой задолженности, в отличие от соглашения об уплате алиментов, закон не требует. Тем не менее, чтобы избежать в будущем возможного спора по содержанию указанного соглашения, предпочтительнее заключать его в письменной форме, а не в устной.

Однако заключение между сторонами соглашения об освобождении от уплаты задолженности по алиментам или об уменьшении этой задолженности при выплате алиментов по соглашению допускается СК не во всех случаях. Важной гарантией права несовершеннолетних детей на получение содержания от своих родителей и других членов семьи выступает установленное п. 1 ст. 114 СК правило, в соответствии с которым запрещается освобождение от погашения задолженности по алиментам или уменьшение этой задолженности при уплате алиментов на несовершеннолетних детей, даже при наличии взаимного согласия сторон.

Если взыскание алиментов на несовершеннолетних детей производилось по решению суда или алименты на несовершеннолетних детей выплачивались по соглашению сторон, то вопрос об освобождении от уплаты задолженности по алиментам или об уменьшении ее размера решается судом по иску лица, обязанного уплачивать алименты. В суд по аналогичному вопросу может также обратиться лицо, обязанное уплачивать алименты по соглашению сторон на других членов семьи, когда стороны не достигли согласия об освобождении его от уплаты задолженности по алиментам. Суд, рассматривая требование лица, обязанного уплачивать алименты, об освобождении его полностью или частично от уплаты задолженности по алиментным платежам, вправе удовлетворить его лишь при наличии двух обстоятельств (оснований), предусмотренных п. 2 ст. 114 СК:

а) неуплата алиментов имела место в связи с болезнью лица, обязанного уплачивать алименты, или по другим уважительным причинам, перечень которых не приводится. К ним можно отнести, например, нахождение лица в местах лишения свободы, прохождение действительной срочной военной службы и т. п.;

б) тяжелое материальное и семейное положение должника препятствуют ему погасить образовавшуюся задолженность (например, отсутствие дохода из-за невозможности трудоустроиться).

Таким образом, не только причина образования задолженности должна быть уважительной, но и материальное и семейное положение плательщика на момент рассмотрения дела в суде должно быть таковым, что не дает ему возможности погасить образовавшуюся задолженность по алиментам. Решение суда о полном или частичном освобождении плательщика алиментов от уплаты задолженности по алиментным платежам принимается исходя из конкретных обстоятельств дела только при совокупности вышеназванных оснований.

6.8. Недопустимость зачета и обратного взыскания алиментов. Алименты представляют собой важный, а иногда и единственный, источник существования детей и других нетрудоспособных членов семьи. По причине строго целевого назначения алименты согласно п. 1 ст. 116 СК не могут быть зачтены другими встречными требованиями должника (алиментообязанного лица), в том числе связанными с обязательствами, возникающими из раздела имущества супругов, из договора, вследствие причинения вреда или из иных предусмотренных как СК, так и ГК оснований (п. 1 ст. 116 СК). Данная норма закона направлена на обеспечение гарантированного содержания лиц, нуждающихся в получении алиментов.

По общему правилу, установленному п. 2 ст. 116 СК, выплаченные без достаточных оснований суммы алиментов не могут быть истребованы обратно. Это связано с тем, что алименты предназначены для содержания лица, на которое они и уплачивались. Поэтому их возврат может повлечь для лица, получавшего алименты, крайне неблагоприятные материальные последствия. Тем не менее СК установлены исключения из данного правила. Их перечень является исчерпывающим. *Обратное истребование выплаченных сумм алиментов* допускается в следующих случаях:

а) решение суда о взыскании алиментов отменено в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений или предоставлением им подложных документов; или

б) соглашение об уплате алиментов признано судом недействительным вследствие заключения его под влиянием обмана, угроз или насилия со стороны получателя алиментов; или

в) приговором суда по уголовному делу установлен факт подделки решения суда, нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или исполнительного листа, на основании которых выплачивались алименты.

Приведенные СК основания для обратного взыскания алиментов свидетельствуют об умышленных противоправных действиях получателя алиментов, за совершение которых он и должен нести невыгодные материальные последствия в виде возврата полученных сумм алиментов.

Вместе с тем следует иметь в виду, что даже при наличии предусмотренных законом оснований обратное взыскание алиментов допускается не всегда. Речь идет о случаях, когда названные выше умышленные противоправные действия были совершены представителем несовершеннолетнего или совершеннолетнего недееспособного получателя алиментов. В таких ситуациях суммы выплаченных алиментов взыскиваются с виновного представителя по иску лица, обязанного уплачивать алименты (п. 3 ст. 116 СК), тем самым защищаются законные права несовершеннолетних или совершеннолетних недееспособных получателей алиментов.

6.9. Индексация алиментов (т. е. увеличение алиментных платежей) необходима для защиты их от инфляции в связи с ростом потребительских цен. При удержании алиментов в долях к заработку и (или) иному доходу плательщика алиментов алиментные платежи увеличиваются с ростом заработной платы (дохода) плательщика алиментов автоматически. Если же алименты взыскиваются по решению суда в твердой денежной сумме, то индексация алиментов осуществляется в порядке, установленном законом, а именно ст. 117 СК.

Индексация алиментов, взыскиваемых по решению суда в твердой денежной сумме, производится администрацией организации по месту удержания алиментов пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.

Основой для установления минимального размера оплаты труда является величина прожиточного минимума, под которым понимается стоимостная оценка потребительской корзины, т. е. минимального набора продуктов питания, непродовольственных товаров и услуг, необходимых для сохранения здоровья человека и обеспечения его жизнедеятельности, а также обязательные платежи и сборы¹.

¹ См. ст. 1—5 Федерального закона от 24 октября 1997 г. № 134-ФЗ «О прожиточном минимуме в Российской Федерации» (с доп., внесенными Федеральным законом от 27 мая 2000 г. № 75-ФЗ) (СЗ РФ. 1997. № 43. Ст. 4904; 2000. № 22. Ст. 2264); Федеральный закон от 20 ноября 1999 г. № 201-ФЗ «О потребительской корзине в целом по Российской Федерации» // СЗ РФ. 1999. № 47. Ст. 5619.

В целях последующей индексации размер алиментов устанавливается судом в твердой денежной сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда (п. 2 ст. 117 СК), о чем обязательно указывается в резолютивной части судебного решения (например, 1,5 или 2,3 минимального размера оплаты труда). Администрация организации по месту работы плательщика алиментов обязана производить индексацию алиментных платежей автоматически, т. е. при увеличении минимального размера оплаты труда без дополнительного судебного решения. Такой порядок индексации предусмотрен СК в целях защиты интересов получателя алиментов, которому нет необходимости периодически предъявлять в суд требование об увеличении размера алиментов в связи с ростом цен. Что касается плательщика алиментов, то если фактически его заработная плата не увеличилась, а индексация алиментов администрацией организации произведена пропорционально увеличению минимального размера оплаты труда, то он вправе в соответствии со ст. 119 СК обратиться в суд с иском об уменьшении размера алиментов.

Механизм индексации размера алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов, предусматривается в самом соглашении, а при отсутствии в алиментном соглашении условия об этом индексация алиментов производится в том же порядке, как при взыскании алиментов по решению суда в твердой денежной сумме (ст. 105 СК).

6.10. Уплата алиментов в случае выезда лица, обязанного уплачивать алименты, в иностранное государство на постоянное жительство. Нормы о порядке уплаты алиментов в случае выезда плательщика в другое государство на постоянное жительство (ст. 118 СК) являются новеллой СК. Их введение обусловлено закреплением свободы выезда граждан РФ за пределы РФ Конституцией РФ (ч. 2 ст. 27) и Федеральным законом от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»¹ и необходимостью гарантированного материального обеспечения лиц, нуждающихся в получении алиментов, в случаях выезда за границу на постоянное место жительства лиц, обязанных их содержать.

Лица, выезжающие на постоянное жительство в иностранное государство, вправе заключить с членами семьи, кото-

¹ СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029; 1998. № 30. Ст. 3606; 1999. № 26. Ст. 3175; 2003. № 2. Ст. 159.

рым они обязаны по закону предоставлять содержание, соглашение об уплате алиментов (п. 1 ст. 118 СК). При этом в нотариально удостоверенном соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрена уплата алиментов любым предусмотренным СК способом, включая единовременную выплату алиментов в твердой денежной сумме на момент выезда или перевод плательщиком денежных средств из страны по месту постоянного жительства в Российскую Федерацию. Примерные образцы таких соглашений приводятся в юридической литературе¹. Соглашение об уплате алиментов может быть заключено сторонами независимо от того, имеется ли у Российской Федерации с государством, в которое выезжает плательщик алиментов, международный договор о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам.

В случае недостижения между сторонами соглашения об уплате алиментов заинтересованное лицо согласно п. 2 ст. 118 СК вправе обратиться в суд с требованием:

- а) об определении размера алиментов в твердой денежной сумме и о единовременной выплате алиментов; или
- б) о предоставлении определенного имущества в счет алиментных платежей (например, квартиры, земельного участка); или
- в) об уплате алиментов иным способом (например, открытие счета на определенную сумму в коммерческом банке, выплата процентов от прибыли, причитающейся плательщику алиментов как участнику хозяйственного товарищества или общества).

По результатам рассмотрения дела суд вправе принять решение о взыскании алиментов с обязанной стороны, выезжающей на постоянное место жительства в другое государство, установить их размер и определить порядок их уплаты исходя из требований получателя алиментов. При этом судом учитываются материальное и семейное положение сторон, а также иные обстоятельства, заслуживающие внимания.

Отсутствие соглашения сторон об уплате алиментов при выезде лица, обязанного уплачивать алименты, на постоянное место жительства в иностранное государство или соответствующего судебного решения не является обстоятельством, препятствующим выезду этого лица за рубеж. В этой связи следует заметить, что государства — члены СНГ признают и

¹ См., напр.: *Чефранова Е. А.* Указ. соч. С. 163—164.

обеспечивают исполнение судебных решений, принятых на территории государств — членов СНГ, по алиментным делам¹.

При выезде граждан, обязанных уплачивать алименты, в другие государства (т. е. государства, не являющиеся членами СНГ) решение вопроса об исполнении решения суда о взыскании алиментов, принятого на территории РФ, будет зависеть от наличия у Российской Федерации с данным государством договора о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. Если такой договор имеется, то лицо, имеющее право на алименты, может взыскать их в судебном порядке по месту своего жительства на территории РФ и получать алименты по судебному решению в порядке, предусмотренном этим договором.

При оформлении паспортов гражданам РФ для выезда из Российской Федерации органами МВД России выявляются лица, уклоняющиеся от исполнения обязательств, наложенных судом (в том числе и алиментных). Указанным лицам может быть временно ограничен выезд из Российской Федерации — до исполнения обязательств либо до достижения согласия сторонами².

Положения ст. 118 СК, определяющей порядок уплаты алиментов в случае выезда алиментобязанного лица в иностранное государство на постоянное место жительства, применяются также при взыскании алиментов с должника при выезде его в иностранное государство на работу или для прохождения военной службы в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях (ст. 71 Закона об исполнительном производстве).

6.11. Ответственность за несвоевременную уплату алиментов. Формы и основания ответственности плательщика алиментов за ненадлежащее исполнение алиментного обязательства, повлекшее образование задолженности, разграничены СК

¹ См. п. 6 Соглашения Глав Правительств СНГ от 9 сентября 1996 г. «О гарантиях прав граждан в области выплаты социальных пособий, компенсационных выплат семьям с детьми и алиментов» (Вестник образования. 1995. № 8).

² См. ст. 15 Федерального закона от 15 августа 1997 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029; 1998. № 30. Ст. 3606; 1999. № 26. Ст. 3175; 2003. № 2. Ст. 159); п. 34 и 6.1 Инструкции о порядке оформления и выдачи паспортов гражданам Российской Федерации для выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию, утвержденной приказом Министерства внутренних дел Российской Федерации от 26 мая 1997 г. № 310 (БНА. 1997. № 13).

(ст. 115) в зависимости от порядка уплаты алиментов (т. е. добровольного или судебного).

Так, если алименты уплачивались по соглашению сторон и задолженность образовалась по вине плательщика алиментов, то применяются *порядок и формы ответственности виновного плательщика алиментов, предусмотренные в самом соглашении* (например, уплата неустойки в виде штрафа или пени, предоставление определенного имущества и т. д.). В том случае, если в нотариально удостоверенном соглашении об уплате алиментов формы и основания ответственности обязанного лица за ненадлежащее исполнение алиментного обязательства не определены, то исходя из содержания ст. 101 СК следует применять формы и основания ответственности, установленные гл. 25 «Ответственность за нарушение обязательств» ГК. Соответственно, лицо, обязанное уплачивать алименты, должно возместить получателю алиментов все убытки, причиненные просрочкой исполнения алиментного обязательства, и уплатить проценты за несвоевременное исполнение денежного обязательства (если алименты уплачивались в долях к заработку плательщика или в твердой денежной сумме) в размере учетной ставки банковского процента на день исполнения обязательства с суммы невыплаченных алиментов (ст. 393 и 395 ГК). Убытки определяются в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 15 ГК.

В том же случае, когда обязанное лицо уплачивает алименты по решению суда и по его вине образовалась задолженность по алиментным платежам, то с него согласно п. 2 ст. 115 СК в пользу получателя алиментов взыскивается *неустойка в размере 0,1% от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки*. Помимо неустойки получатель алиментов может дополнительно взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица, обязанного уплачивать алименты, все причиненные просрочкой исполнения алиментного обязательства убытки в части, не покрытой неустойкой. Такие убытки могут образоваться, например, вследствие вынужденных действий получателя алиментов (или его законного представителя), направленных на обеспечение его существования в период непоступления алиментных платежей (получение денег под проценты по договору займа, необходимость реализации по низкой цене имущества и т. п.). Неустойка за несвоевременную уплату алиментов, предусмотренная п. 2 ст. 115 СК, является зачетной. Убытки получателю али-

ментов возмещаются лишь в части, не покрытой неустойкой, и определяются в соответствии со ст. 15 ГК. В юридической литературе отмечается, что под убытками, понесенными получателем алиментов, следует понимать только реальный ущерб, но не упущенную выгоду, поскольку алиментные платежи не имеют целью извлечение дохода, а предназначены для текущего содержания лица, их получающего¹. На наш взгляд, содержание п. 2 ст. 115 СК не дает оснований для такого вывода, так как в ней идет речь о праве получателя алиментов взыскать с виновного должника все причиненные просрочкой исполнения алиментного обязательства убытки, а не только реальный ущерб.

Ответственность за несвоевременную уплату алиментов (уплата неустойки, возмещение убытков) может наступить лишь при наличии вины лица, обязанного уплачивать алименты. Поэтому ответственность не может быть возложена на плательщика алиментов, если задолженность по алиментам образовалась по вине других лиц, в частности, в связи с несвоевременной выплатой заработной платы, задержкой или неправильным перечислением алиментных сумм банкам и т. п.²

При отсутствии вины плательщика алиментов в образовании задолженности по алиментам санкции к нему в виде уплаты неустойки или взыскания убытков не применяются.

Необходимо учитывать, что такой вид ответственности за несвоевременную уплату алиментов, взыскиваемых с плательщика по решению суда, как уплата неустойки, был установлен лишь СК, поэтому он не может применяться к плательщику алиментов в отношении задолженности по алиментам, образовавшейся до введения СК в действие (т. е. до 1 марта 1996 г.). На это существенное обстоятельство обращено внимание в определении Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ № 9Вп-97-3, которым было отменено судебное постановление о взыскании с К. неустойки за период с 7 сентября 1995 г. по 18 июля 1996 г. как вынесенное в нарушение требований норм материального права³.

¹ См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И. М. Кузнецова. М., 1996. С. 297—298; Чефранова Е. А. Указ. соч. С. 127.

² См. п. 25 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

³ См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 1997 года // ВВС РФ. 1997. № 12. С. 16.

При определенных обстоятельствах возможно привлечение виновных в неуплате алиментов лиц и к уголовной ответственности. Согласно ст. 157 УК злостное уклонение родителя от уплаты по решению суда средств на содержание как несовершеннолетних детей, так и нетрудоспособных совершеннолетних детей наказывается обязательными работами на срок от ста двадцати до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до трех месяцев. Аналогичным образом наказывается и злостное уклонение совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей.

Встречаются ситуации, когда задолженность по алиментам образуется и из-за ненадлежащего выполнения обязанности по их удержанию администрацией организации. В таком случае взыскатель может предъявить иск к организации о взыскании подлежащей удержанию с должника суммы, не удержанной по вине этой организации. При этом взыскатель освобождается от уплаты государственной пошлины (ст. 91 Закона об исполнительном производстве).

§ 7. Изменение установленного судом размера алиментов и освобождение от их уплаты

Изменение установленного судом размера алиментов или полное освобождение от уплаты алиментов возможно только по решению суда (п. 1 ст. 119 СК). Должностные лица организаций по месту работы плательщика алиментов не наделены полномочиями самостоятельно приостанавливать, прекращать взыскание алиментов или изменять их размер при отсутствии соответствующего судебного решения и без указания судебных приставов-исполнителей.

Требования в суд об изменении размера алиментов могут быть предъявлены как лицом, обязанным уплачивать алименты, так и их получателем в случае изменения материального или семейного положения любого из них. В таких случаях цена иска определяется суммой, на которую уменьшаются или увеличиваются алиментные платежи, но не более чем за один год (п. 6 ч. 1 ст. 91 ГПК). Следует иметь в виду, что требование заинтересованной стороны о взыскании алиментов в твердой денежной сумме (либо одновременно в долях и в твердой де-

нежной сумме) вместо производимого на основании решения суда (судебного приказа) взыскания алиментов в долевом отношении к заработку (доходу) родителя рассматривается судом в порядке искового производства, поскольку в данном случае должен быть решен вопрос об изменении размера алиментов, а не об изменении способа и порядка исполнения решения суда¹.

В соответствии со ст. 28 ГПК иски лиц, с которых взыскиваются алименты на детей и других членов семьи, об изменении размера алиментов подсудны суду по месту жительства ответчика, т. е. взыскателя².

Основанием изменения установленного судом размера алиментов или освобождения от уплаты алиментов является изменение материального или семейного положения одной из сторон (п. 1 ст. 119 СК). Под изменением материального положения сторон следует понимать как его ухудшение, так и улучшение вследствие существенного уменьшения или увеличения доходов плательщика алиментов или получателя алиментов. Изменение семейного положения, как правило, связано с появлением на иждивении плательщика или получателя алиментов лиц, которых они обязаны по закону содержать (например, рождение у плательщика алиментов детей в новом браке, нетрудоспособность и нуждаемость родителей получателя алиментов и т. п.). Об изменении семейного положения получателя алиментов можно говорить и в том случае, когда появляются лица (родители, супруг, совершеннолетние трудоспособные дети), обязанные выплачивать алименты на него в первую очередь перед другими лицами.

Помимо материального и семейного положения сторон судом при изменении размера алиментов или при освобождении от их уплаты могут быть приняты во внимание также и иные заслуживающие внимания обстоятельства или интересы сторон (п. 1 ст. 119 СК). К ним, например, можно отнести нетрудоспособность членов семьи, которым по закону сторона обязана доставлять содержание, наступление инвалидности либо наличие заболевания, препятствующего продолжению прежней работы, поступление ребенка на работу либо занятие им предпринимательской деятельностью. К обстоятельствам, заслуживающим внимания суда и дающим ему основание освободить

¹ См. п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. №9.

² См. п. 24 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. №9.

плательщика алиментов от их уплаты, следует отнести, в частности, помещение супруга, получающего алименты от другого супруга, в дом инвалидов на государственное обеспечение либо передача его на обеспечение (попечение) общественной или других организаций либо частных лиц (заключен договор ренты на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением), если нет необходимости в дополнительных расходах (особый уход, лечение, питание и т. п.). В ситуации, когда такие дополнительные расходы необходимы, суд вправе снизить размер алиментов, выплачиваемых по ранее вынесенному решению, приняв во внимание характер дополнительных расходов¹.

СК не предусмотрены специальные основания для принятия судом решения об освобождении родителей от уплаты алиментов на содержание несовершеннолетних детей, тогда как в ранее действовавшем законодательстве такое основание было — нахождение детей на полном содержании государства (в детских домах, домах ребенка, школах-интернатах, военных, профессионально-технических училищах, а также в местах лишения свободы) или общественной организации (ст. 68 КоБС). Представляется, что в настоящее время указанные обстоятельства также могут быть в той или иной мере учтены судом при рассмотрении требования родителя об освобождении его от уплаты алиментов на несовершеннолетнего ребенка, но не являются единственно возможными или обязательными для него.

При изменении судом (увеличении или уменьшении) размера алиментов на несовершеннолетних детей либо освобождении от их уплаты принимаются во внимание, как и при уплате алиментов на других членов семьи, изменение материального и семейного положения сторон и иные заслуживающие внимания обстоятельства. При этом если алименты на детей были присуждены в долях к заработку и (или) иному доходу ответчика, то размер платежей при удовлетворении иска о снижении (увеличении) размера алиментов будет определен судом в долях, а не в твердой денежной сумме².

В случае удовлетворения судом требования заинтересованной стороны об изменении ранее установленного судом раз-

¹ См. п. 22 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

² См. п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

мера алиментов на детей и других членов семьи взыскание их во вновь установленном размере производится со дня вступления в законную силу вынесенного об этом решения суда. Суд, изменивший размер взыскиваемых алиментных платежей, должен выслать копию решения суду, первоначально разрешившему дело о взыскании алиментов¹.

На практике встречаются случаи, когда при исполнении судебного приказа или решения суда о взыскании алиментов ребенок, на которого они были присуждены, перешел на воспитание и содержание к родителю, выплачивающему на него алименты, но взыскатель не отказывается от их получения. В таких случаях освобождение от дальнейшей уплаты алиментов производится путем предъявления этим родителем — плательщиком алиментов соответствующего иска, а не в порядке исполнения решения, поскольку в силу закона вопросы взыскания алиментов и освобождения от их уплаты при наличии спора решаются судом в порядке искового производства. Если же взыскатель отказался от дальнейшего взыскания алиментов в указанной ситуации, то исполнительное производство подлежит прекращению (п. 1 ч. 1 ст. 439 ГПК)².

Суд вправе отказать во взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, если будет установлено, что оно совершило в отношении лица, обязанного уплачивать алименты, умышленное преступление, или в случае подтверждения факта недостойного поведения совершеннолетнего дееспособного лица в семье (бывшей семье) (п. 2 ст. 119 СК). Под преступлением, совершение которого может явиться основанием к отказу в иске о взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, следует понимать любое умышленное преступление против жизни, здоровья, свободы, чести и достоинства, половой неприкосновенности, иных прав лица, обязанного уплачивать алименты, а также против его собственности, что должно быть подтверждено вступившим в законную силу приговором суда. Как недостойное поведение, которое может служить основанием к отказу во взыскании алиментов, в частности, может рассматриваться злоупотребление истцом спиртными напитками или наркотическими средствами, его жестокое отношение к членам семьи, иное аморальное поведение в

¹ См. п. 24 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

² См. п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9.

семье (бывшей семье). При рассмотрении дел данной категории суд учитывает, когда было совершено умышленное преступление истцом либо имели место факты его недостойного поведения в семье, характер, тяжесть и последствия их совершения, а также дальнейшее поведение истца.

Названные выше обстоятельства (совершение умышленного преступления против лица, обязанного уплачивать алименты, или недостойное поведение совершеннолетнего дееспособного лица в семье) являются не только основанием для отказа судом в иске о взыскании алиментов на совершеннолетнее дееспособное лицо, но и могут также служить основанием для удовлетворения требования плательщика алиментов об освобождении его от дальнейшей уплаты алиментов, уже взысканных судом на совершеннолетнее дееспособное лицо¹.

§ 8. Прекращение алиментных обязательств

Перечень обстоятельств (оснований), прекращающих алиментные обязательства, зависит от порядка уплаты алиментов (т. е. добровольного или судебного). *Если алиментные обязательства были установлены соглашением сторон об уплате алиментов*, то они согласно п. 1 ст. 120 СК прекращаются:

- а) смертью одной из сторон;
- б) истечением срока действия соглашения;
- в) по иным основаниям, непосредственно предусмотренным соглашением об уплате алиментов (например, при восстановлении трудоспособности или прекращении нуждаемости бывшего супруга, на содержание которого другим бывшим супругом выплачивались алименты).

Основания прекращения выплаты алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, названы в п. 2 ст. 120 СК.

Во-первых, выплата алиментов прекращается по достижении ребенком совершеннолетия, так как согласно ст. 80 СК родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей.

Прекращается выплата средств на содержание несовершеннолетних детей (по судебному приказу или решению суда) также в случае приобретения ими полной дееспособности до достижения совершеннолетия (вступление несовершеннолетнего в брак в установленном порядке или эмансипация несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет, — п. 2 ст. 21 ГК, ст. 27 ГК).

¹ См. п. 20 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. №9.

В литературе по семейному праву высказывается точка зрения о несовершенстве нормы закона, позволяющей императивно прекращать выплату алиментов родителями (родителем) на детей в случае приобретения ими полной дееспособности до достижения совершеннолетия при вступлении несовершеннолетнего в брак. В обоснование подобной позиции приводится довод о существенном возрастании материальных затрат у несовершеннолетних лиц, создавших семью, что может потребовать оказание имущественной поддержки со стороны родителей¹. Однако с такой мотивировкой сложно согласиться, так как несовершеннолетний гражданин вступает в брак добровольно и должен предвидеть его последствия, в том числе и имущественного характера. Поэтому перекладывать в такой ситуации бремя содержания вновь созданной семьи на родителей несовершеннолетнего супруга безосновательно, из чего и исходил законодатель при установлении в ст. 120 СК оснований прекращения алиментных обязательств.

Во-вторых, выплата алиментов прекращается при усыновлении (удочерении) ребенка, на содержание которого взыскивались алименты. Это связано с тем, что усыновители по отношению к усыновленным детям приравниваются в правах и обязанностях к родственникам по происхождению, т. е. к родителям, которые, в частности, обязаны содержать своих несовершеннолетних детей (ст. 80, 137 СК). Вопрос о прекращении уплаты алиментов на усыновленного ребенка решается судом по просьбе родителя, обязанного уплачивать алименты, по правилам ст. 440 ГПК, предусматривающей порядок прекращения исполнительного производства, поскольку вступившее в законную силу решение суда об усыновлении является безусловным основанием к прекращению выплаты алиментов. Вместе с тем следует иметь в виду, что решение суда об усыновлении не освобождает родителя, с которого в судебном порядке взыскивались алименты, от дальнейшей их уплаты, если в соответствии с п. 3 ст. 137 СК при усыновлении ребенка за этим родителем были сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к ребенку (т. е. за матерью, если усыновитель — мужчина, или за отцом, если усыновитель — женщина). В указанном случае все вопросы, связанные с изменением размера взыскиваемых алиментов, освобождением от их уплаты, должны рассматриваться

¹ См., напр.: *Чефранова Е. А.* Указ. соч. С. 128—129.

судом в порядке искового производства по заявлению заинтересованных лиц¹.

В-третьих, выплата алиментов прекращается при вступлении нуждающегося бывшего нетрудоспособного супруга (получателя алиментов) в новый брак, так как при этом обязанность по его материальной поддержке законом (п. 1 ст. 89 СК) возлагается на супруга по новому браку.

В-четвертых, выплата алиментов прекращается в связи со смертью лица, получающего алименты, или лица, обязанного к их уплате. Требование об уплате алиментов или обязанность по их уплате носят строго личный характер, а значит, не могут перейти к правопреемнику умершего лица.

В-пятых, взыскание алиментов прекращается при признании судом факта восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов, т. е. при отпадении условий, необходимых по закону для получения содержания (ст. 85, 87, 89, 90, 93—97 СК). Восстановление трудоспособности должно быть установлено по результатам переосвидетельствования инвалидов I, II и III группы учреждениями медико-социальной экспертизы, исходя из комплексной оценки состояния здоровья и степени ограничения жизнедеятельности человека².

Вопрос о прекращении нуждаемости получателя алиментов решается судом в каждом конкретном случае с учетом его материального и семейного положения, а также других заслуживающих внимания обстоятельств. Например, о прекращении нуждаемости супруга, получающего алименты от другого супруга, можно говорить при помещении его в дом инвалидов на государственное обеспечение либо передаче его на обеспечение (попечение) общественной или других организаций либо частных лиц (например, в случае заключения договора ренты на условиях пожизненного содержания с иждивением). Это может явиться основанием для освобождения плательщика алиментов от их уплаты, если отсутствуют исключительные обстоятельства, делающие необходимыми дополнительные расходы на супруга — особый уход, лечение, питание и т. п.

¹ См. п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления» (ВС РФ. 1997. № 9).

² См. п. 27—32 Положения о признании лица инвалидом, утвержденного постановлением Правительства РФ от 13 августа 1996 г. № 965 (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4127; 2000. № 45. Ст. 4478).

Для прекращения алиментного обязательства по выше-названным основаниям не требуется судебного разбирательства, за исключением случаев:

а) восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов (здесь плательщик алиментов должен обратиться в суд с иском об освобождении его от дальнейшей уплаты алиментов);

б) при усыновлении (удочерении) ребенка (в ситуации сохранения за родителем личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей в отношении ребенка).

Прекращение выплаты алиментов, взыскиваемых в судебном порядке по другим основаниям, не требующим судебного разбирательства, происходит по правилам прекращения исполнительного производства (ст. 440 ГПК, ст. 24 Закона об исполнительном производстве). Суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя выносит определение о прекращении исполнительного производства. Исполнительный документ (судебный приказ) с соответствующей отметкой направляется в суд, вынесший решение о взыскании алиментов. Все принятые судебным приставом-исполнителем меры по исполнению отменяются. Прекращенное исполнительное производство не может быть начато вновь.

Контрольные вопросы

1. Дайте понятие алиментов и алиментных обязательств. Назовите основания возникновения алиментных обязательств. Каково содержание алиментного обязательства?

2. Назовите основания возникновения алиментной обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей. Возникают ли алиментные обязанности у лица, отцовство которого установлено в судебном порядке?

3. Каковы формы и порядок предоставления содержания родителями своим несовершеннолетним детям? Предусмотрена ли законом возможность одновременного исполнения родителями алиментных обязательств?

4. Обязаны ли содержать своего ребенка родители, лишенные родительских прав, ограниченные в родительских правах?

5. Несут ли обязанность по выплате алиментов несовершеннолетние родители, нетрудоспособные или недееспособные родители?

6. Определите субъектов соглашения об уплате алиментов на несовершеннолетних детей и раскройте его содержание.

7. По каким основаниям и по чьему требованию соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетнего ребенка может быть в судебном порядке признано недействительным?

8. В каком случае алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются с родителей в судебном порядке? Кто вправе предъявить в суд иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей? В какие сроки может быть предъявлено требование в суд о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей?

9. В каком размере взыскиваются судом алименты с родителей на несовершеннолетних детей?

10. С каких видов заработка и (или) иного дохода производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей? С каких выплат не удерживаются алименты?

11. При наличии каких оснований суд вправе взыскать алименты на несовершеннолетних детей с их родителей в твердой денежной сумме или одновременно в долях к заработку (доходу) родителей и в твердой денежной сумме? Какими критериями руководствуется суд, определяя размер твердой денежной суммы алиментов, ежемесячно взыскиваемых с родителей на несовершеннолетних детей?

12. Расскажите о порядке взыскания и использования алиментов на детей, оставшихся без попечения родителей.

13. В каких случаях родители, уплачивающие алименты на содержание детей, могут быть привлечены судом к участию в дополнительных расходах на детей? Как определяется порядок участия родителей в несении дополнительных расходов и размер этих расходов?

14. С какого момента присуждаются алименты на несовершеннолетних детей при их взыскании в судебном порядке? Вправе ли суд взыскать алименты за прошедший период, т. е. за время, предшествующее обращению в суд?

15. Какие основания необходимы для прекращения алиментных обязательств родителей в отношении несовершеннолетних детей?

16. В каких случаях родители могут быть обязаны судом к уплате алиментов на совершеннолетних детей?

17. В каком размере определяет суд алименты с родителей на совершеннолетних детей?

18. При наличии каких оснований суд обязывает трудоспособных совершеннолетних детей содержать своих родителей?

19. Как судом определяется размер алиментов с детей на родителей?

20. Когда суд может освободить совершеннолетних трудоспособных детей от обязанности по содержанию родителей?

21. Назовите основания, необходимые для прекращения установленных соглашением об уплате алиментов или решением суда алиментных обязательств родителей в отношении совершеннолетних детей; совершеннолетних детей в отношении родителей.

22. Кто из супругов и при каких обстоятельствах имеет право требовать предоставления в судебном порядке алиментов от другого супруга?

23. При наличии каких оснований бывший супруг имеет право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого бывшего супруга?

24. В каком размере взыскиваются судом алименты на супруга (бывшего супруга)?

25. Может ли быть супруг (бывший супруг) освобожден судом от обязанности по содержанию другого супруга (бывшего супруга)? При наличии каких обстоятельств суд может ограничить алиментную обязанность супруга (бывшего супруга) определенным сроком?

26. Раскройте содержание соглашения об уплате алиментов, заключенного между супругами (бывшими супругами).

27. Назовите основания, прекращающие установленные соглашением об уплате алиментов или решением суда алиментные обязательства супруга (бывшего супруга) в отношении другого супруга (бывшего супруга).

28. Определите круг лиц, относящихся к другим членам семьи и имеющих право на взыскание алиментов в судебном Порядке. В чем особенность алиментных обязательств других членов семьи?

29. В каких случаях алиментная обязанность по содержанию других членов семьи может быть возложена только на совершеннолетних и трудоспособных членов семьи?

30. При наличии каких обстоятельств суд вправе освободить воспитанников от обязанности содержать своих фактических воспитателей?

31. Какие обстоятельства дают суду право освободить пасынков и падчериц от обязанности по содержанию своих отчима или мачехи?

32. В каком размере могут быть взысканы судом алименты на других членов семьи?

33. Раскройте содержание соглашения об уплате алиментов на других членов семьи. Назовите субъектов такого соглашения.

34. Назовите основания, прекращающие установленные соглашением об уплате алиментов или решением суда алиментные обязательства других членов семьи.

35. Определите субъектов алиментных соглашений. Какие требования предъявляет закон к форме соглашения об уплате алиментов? Каковы правовые последствия несоблюдения установленной законом формы соглашения об уплате алиментов?

36. Охарактеризуйте порядок заключения, исполнения, изменения и расторжения соглашения об уплате алиментов. Нормами какой отрасли права регулируется этот порядок?

37. По каким основаниям и по чьему требованию соглашение об уплате алиментов может быть в судебном порядке признано недействительным?

38. По каким основаниям может быть изменено или расторгнуто соглашение об уплате алиментов? В какой форме производится изменение или расторжение соглашения об уплате алиментов?

39. В каких случаях и по чьему требованию вопрос об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов решается в судебном порядке?

40. Раскройте содержание алиментного соглашения: основания выплаты алиментов; размер алиментов; порядок и способы уплаты алиментов; индексация размера алиментов.

41. В каком случае и по чьему требованию взыскание алиментов производится по решению суда? Установлены ли законом сроки для обращения в суд управомоченного лица с заявлением о взыскании алиментов?

42. С какого времени присуждаются алименты судом при удовлетворении требования управомоченного лица о взыскании алиментов? Вправе ли суд взыскать алименты за прошедший период, т. е. за время, предшествующее обращению в суд?

43. Возможно ли взыскание алиментов до разрешения спора судом (т. е. временная уплата алиментов по постановлению суда)?

44. Какие обязанности возлагаются законом на администрацию организации по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов, на основании исполнительного листа или судебного приказа?

45. Кому и в какие сроки обязана сообщать администрация организации о перемене места работы лица, обязанного уплачивать алименты?

46. Кому и в какие сроки обязано сообщать лицо, уплачивающее алименты, о перемене места работы или жительства, а также о наличии дополнительного заработка (иного дохода) при уплате алиментов на несовершеннолетних детей?

47. В каких случаях и в каком порядке производится обращение взыскания на имущество лица, обязанного уплачивать алименты? Что следует в таких случаях понимать под «имуществом» плательщика алиментов?

48. В пределах какого срока производится взыскание алиментов за прошедший период времени на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или на основании исполнительного листа?

49. Кем и как определяется и взыскивается задолженность по алиментам?

50. Куда и кем могут быть обжалованы действия судебного пристава-исполнителя по определению задолженности по алиментам?

51. Назовите основания и порядок освобождения от уплаты задолженности по алиментам или уменьшения этой задолженности.

52. Каков порядок уплаты алиментов в случае выезда лица, обязанного уплачивать алименты, в иностранное государство на постоянное жительство?

53. Какие меры и основания ответственности предусмотрены законом за несвоевременную уплату алиментов?

54. Допускается ли зачет и обратное взыскание алиментов?

55. Перечислите установленные законом основания, при которых возможно изменение установленного судом размера алиментов. Кто вправе требовать изменения размера алиментов?

56. Вправе ли суд освободить лицо, обязанное уплачивать алименты, от уплаты алиментов?

Рекомендуемая литература

Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995. С. 62, 63, 68, 70, 71.

Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 230—284.

Белякова А. М. Вопросы советского семейного права в судебной практике. М., 1989. С. 59—63, 129—139.

Все об алиментах // Социальное обеспечение. 1997. № 1. С. 47—49; № 2. С. 47—49; № 3. С. 45—47.

Гниденко Т. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. Б., Власов Ю. Н., Хазова О. А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. Вып. 5. С. 91—97.

Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М., 1998. С. 446—487.

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. *Е. А. Васильева*. М., 1993. Гл. 25. С. 526.

Евдокимова Т. П. О некоторых вопросах применения Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства, оспаривании отцовства (материнства) и о взыскании алиментов // ВВС РФ. 1998. № 1. С. 13—18.

Звягинцева Л. М., Плюхина М. А., Решетникова И. В. Доказывание в судебной практике по гражданским делам. М., 1999. С. 106, 107, 113—117, 130—131.

Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. 2-е изд. М., 2000. С. 556—565.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. *И. М. Кузнецова*. 2-е изд. М., 2000. С. 281—349.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. *П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина*. 2-е изд. М., 2001. С. 200—267.

Косова О. Субъектный состав соглашений об уплате алиментов // Российская юстиция. 2002. № 12. С. 24—25.

Куницын А. Р. Образцы судебных документов (с комментариями законодательства и судебной практики) / Под ред. *О. Е. Кутафина*. М., 1997. С. 91—98.

Масевич М. Г., Кузнецова И. М., Марышева Н. И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // Дело и право. 1996. № 1. С. 31—33.

Матвеев Г. К. Советское семейное право. М., 1985. С. 139—160.

Мурадян Э. М. Основные гражданско-правовые документы: образцы. М., 1997. С. 6, 298.

Нечаева А. М. Новый Семейный кодекс // Государство и право. 1996. № 6. С. 63—65.

Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. 2-е изд. М., 2001. С. 240—255.

Папкова О. А. Пределы судейского усмотрения в гражданском процессе // Журнал российского права. 1998. № 2. С. 99, 100.

Пчелинцева Л. М. Практикум по семейному праву. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 118—146.

Пчелинцева Л. М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 350—462.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Краткий учебный курс. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2002. С. 196—249.

Семейный кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Сост. *Л. М. Пчелинцева, С. В. Пчелинцев*. 2-е изд. М., 2000. С. 337—384.

Советское семейное право / Под ред. *В. А. Рясенцева*. М., 1982. С. 133—206.

Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. *И. В. Решетниковой*. М., 2002. С. 228—258.

Стешенко Л. А., Шамба Т. М. Нотариат в Российской Федерации. М., 2002. С. 175—177.

Трубников П. Рассмотрение судами дел об установлении отцовства // Законность. 1997. № 1. С. 15—20.

Чефранова Е. А. Имущественные отношения в российской семье. М., 1997. С. 80—132.

Шахматов В. П. Законодательство о браке и семье (Практика применения, некоторые вопросы теории). Томск, 1981. С. 80—87, 154—183.

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 435, 436, 449.

Шувалова Н. А. Новый перечень видов заработка (дохода) родителей, с которых производится взыскание алиментов // Хозяйство и право. 1997. № 1. С. 159—163.

Глава 7

Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей

§ 1. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей. § 2. Усыновление (удочерение) детей и его отмена. § 3. Опекa и попечительство над детьми. § 4. Приемная семья.

§ 1. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей

1.1. Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей. В последние годы в России наблюдается устойчивый рост числа детей, оставшихся без попечения родителей¹. Например, в 2001 г. выявлено 128 100 детей, оставшихся без родительского попечения, тогда как в 1997—2000 гг. этот показатель составлял соответственно 105 534, 110 930, 113 913 и 123 200 детей². Их общее количество составляет около 700 тыс.³ Причем лишь небольшое число этих детей (по некоторым данным не более 10%) остались без попечения родителей в результате их смерти. Остальные относятся к явлению так называемого «социального сиротства», т.е. являются сиротами при живых родителях⁴. Основными причинами увеличения числа де-

¹ См.: Уровень жизни населения России // Статистический сборник. М., 1996. С. 145.

² Российский статистический ежегодник. 2002. М., 2002. С. 212.

³ См.: *Исламкина О.* Семейное счастье в казенном доме // Российская газета. 2000. 11 февр.; *Козырева А.* В очередь за сиротой // Российская газета. 2000. 3 нояб.; *Севастьянова О. В.* Отвернулись от детей (О результатах проверки деятельности федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов РФ по выполнению указов Президента РФ в части реализации федеральной целевой программы «Дети-сироты») // Информационный бюллетень «Президентский контроль». 2000. № 2. С. 10.

⁴ См., напр.: Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в 1999 году // Становление и развитие института Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации и ее

тей-сирот при живых родителях являются падение социального престижа семьи, ее материальные и жилищные трудности, межнациональные конфликты, рост внебрачной рождаемости, высокий процент родителей, ведущих асоциальный образ жизни. В этой связи защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей, приобретает в Российской Федерации крайне важное значение.

В соответствии с требованиями норм международного права ребенок, который временно или постоянно лишен своего семейного окружения или который не может оставаться в таком окружении, имеет право на особую защиту и помощь, предоставляемые государством¹. В Российской Федерации задачей государственной важности является создание условий для полноценного физического, интеллектуального, духовного, нравственного и социального развития детей, оставшихся без попечения родителей, подготовки их к самостоятельной жизни в современном обществе, а также оказание им психологической, медицинской и педагогической помощи.

Федеральной целевой программой «Дети-сироты» на 1998—2000 гг.», утвержденной постановлением Правительства РФ от 19 сентября 1997 г. № 1207², было предусмотрено комплексное осуществление на федеральном уровне системы мер, направленных на формирование и реализацию государственной политики по отношению к детям, оставшимся без попечения родителей, и обеспечивающих их социальную защищенность, профессиональную подготовку, трудоустройство и полноценную интеграцию в общество. Конкретными целями и задачами программы являлись предупреждение социального сиротства, психологическая поддержка и социальная адаптация детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Логическим продолжением этой программы стали утвержденные постановлениями Правительства РФ от 25 августа 2000 г. № 625 Федеральная целевая программа «Дети сироты» (2001—2002 годы)³ и от 3 октября 2002 г. № 732 «Дети-сироты» в составе Федеральной целевой программы «Дети России» на 2003—2006 годы⁴.

субъектах. М., 2000. С. 73; *Молодцова В.* Всегда ли горька доля сиротская // Российская газета. 2000. 2 марта; *Кучеренко В.* Приемные родители или приют // Российская газета. 2000. 3 марта.

¹ См. ст. 20 Конвенции о правах ребенка.

² СЗ РФ. 1997. № 41. Ст. 4705.

³ СЗ РФ. 2000. № 37. Ст. 3712.

⁴ СЗ РФ. 2002. № 41. Ст. 3984.

Общие принципы, содержание и меры государственной защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, определены Федеральным законом от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»¹. Данный Закон регулирует отношения, возникающие в связи с предоставлением и обеспечением органами государственной власти дополнительных гарантий по социальной защите прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из их числа в возрасте до 23 лет. В нем содержится важная норма, согласно которой дополнительные гарантии по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, предоставляемые в соответствии с действующим законодательством, обеспечиваются и охраняются государством. Меры по предоставлению дополнительных гарантий социальной защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, основываются на государственных минимальных социальных стандартах для определения финансовых затрат по их осуществлению. При этом установлено, что органы исполнительной власти РФ и ее субъектов осуществляют разработку и исполнение в рамках бюджетных ассигнований целевых программ по охране и защите прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в соответствии с потребностями региона, обеспечивают создание для них государственных учреждений и центров, поддержку негосударственных центров по социальной адаптации и реабилитации на базе образовательных учреждений, учреждений социального обслуживания населения и других учреждений (ст. 4 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Гарантии социальной защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, предусмотрены и в законодательстве ряда субъектов РФ².

Расходы на реализацию мер по обеспечению дополнительных гарантий социальной защиты детей-сирот и детей, ос-

¹ СЗ РФ. 1996. № 52. Ст. 5880; 1998. № 7. Ст. 788; 2000. № 33. Ст. 3348; 2002. № 15. Ст. 1375; 2003. № 2. Ст. 160.

² См., напр., п. 2 ст. 25 Устава (Основного закона) Тамбовской области от 30 октября 1994 г. (Тамбовская жизнь. 1994. 6 дек.); п. 2 ст. 89 Устава — Основного закона Читинской области от 1 июня 1995 г. (в ред. Закона Читинской области от 30 мая 2001 г. № 300-ЗЧО) (Забайкальский рабочий. 1995. 15 июня; 2001. 21 июня); п. 2 ст. 103 Устава Ханты-Мансийского автономного округа от 30 мая 1995 г. (в ред. Закона Ханты-Мансийского автономного округа от 30 октября 2000 г. № 81-03) (Собрание законодательства Ханты-Мансийского автономного округа. 2000. № 10).

тавшихся без попечения родителей, производятся за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ, за счет негосударственных внебюджетных фондов и других, не запрещенных законом источников (ст. 5 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Установление мер общегосударственного характера по обеспечению прав и законных интересов детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в законодательстве характерно не только для Российской Федерации. Так, в конституциях ряда стран Восточной и Центральной Европы (Болгарии, Польской Республики, Республики Словения, Республики Хорватия) особо оговорено, что дети, лишенные заботы близких (родительского попечения), находятся под особым покровительством государства¹.

Такой же подход государства к защите прав детей, лишенных родительского попечения, закреплён и в конституционном законодательстве некоторых стран — членов СНГ. В частности, Конституции Республики Молдова (ст. 49), Республики Узбекистан (ст. 64) и Украины (ст. 52) провозглашают, что все заботы по содержанию, обучению и воспитанию детей-сирот и детей, лишенных родительской опеки, возлагаются на государство и общество. При этом государство поощряет и поддерживает благотворительность в отношении таких детей².

В СК общие положения о защите прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей, содержатся в ст. 121 СК. Используемый в ст. 121 СК термин «дети, оставшиеся без попечения родителей» впервые применен в семейном законодательстве, что соответствует международно-правовым нормам и отвечает требованиям времени. В этой же статье СК дан примерный перечень оснований (причин) утраты детьми родительского попечения:

а) смерть родителей, лишение их родительских прав, ограничение их в родительских правах или признание родителей судом недееспособными;

¹ См. ст. 47 Конституции Республики Болгарии (Конституции государств Центральной и Восточной Европы / Отв. ред. *Н. Варламова*. М., 1997. С. 67); ст. 72 Конституции Польской Республики (Там же. С. 214); ст. 56 Конституции Республики Словения (Там же. С. 375); ст. 63 Конституции Республики Хорватия (Там же. С. 437).

² См.: Конституция Республики Молдова // Новые конституции стран СНГ и стран Балтии. Вып. 2 / Под ред. *Н. А. Михалевой*. М., 1997. С. 321; Конституция Республики Узбекистан // Там же. С. 460; ст. 51 Конституции Украины (Там же. С. 522).

б) уклонение родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, в том числе отказ родителей взять своих детей из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений;

в) длительное отсутствие родителей, болезнь родителей и иные причины (отбывание родителями наказания в местах заключения, нахождение под стражей в период следствия, постоянное проживание родителей в другом населенном пункте, признание родителей безвестно отсутствующими, розыск их органами внутренних дел в связи с уклонением от уплаты алиментов).

Основанное на положениях СК законодательное определение терминов «дети-сироты» и «дети, оставшиеся без попечения родителей» дано Законом о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. В нем установлено, что *дети-сироты* — это лица в возрасте до восемнадцати лет, у которых умерли оба или один-единственный родитель, а *дети, оставшиеся без попечения родителей*, — это лица в возрасте до восемнадцати лет, которые остались без попечения единственного или обоих родителей в связи с отсутствием родителей или лишением их родительских прав, ограничением их в родительских правах, признанием родителей безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), находящимися в лечебных учреждениях, объявлением их умершими, отбыванием ими наказания в учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы, нахождением в местах содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений; уклонением родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, отказом родителей взять своих детей из воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных заведений и в иных случаях признания ребенка оставшимся без попечения родителей в предусмотренном законом порядке (ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

СК определено, что *защита личных и имущественных прав и интересов детей, утративших по тем или иным причинам попечение родителей*, возлагается на органы опеки и

попечительства (п. 1 ст. 121). Указанная обязанность органов опеки и попечительства предполагает выполнение ими следующих функций:

а) выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей;

б) избрание форм устройства таких детей в зависимости от конкретных обстоятельств утраты попечения родителей;

в) осуществление последующего контроля за условиями содержания, воспитания и образования детей.

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления — выборные и другие органы, наделенные полномочиями по решению вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти (п. 2 ст. 121 СК, п. 1 ст. 34 ГК)¹. Однако согласно ст. 132 Конституции РФ и ст. 6 (п. 1 и 4) Закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств. К таким государственным полномочиям относятся функции по опеке и попечительству.

В соответствии с Законом РФ от 6 июля 1991 г. № 1550-1 «О местном самоуправлении в Российской Федерации» органы местного самоуправления всех уровней (поселковая (сельская), районная и городская администрации) обязаны принимать меры к устройству детей, оставшихся без попечения родителей, в детские дома, школы-интернаты, интернаты при школах и на воспитание в семьи граждан². Конкретные полномочия органов местного самоуправления по осуществлению функций опеки и попечительства в отношении детей, оставшихся без попечения родителей, закреплены в СК (ст. 121—123, 125, 140, 142, 145, 147, 150, 151 и др.), в ГК (ст. 31—41), а также в некоторых других нормативных источниках (в том числе законах субъек-

¹ См. п. 1 ст. 1 Федерального закона от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3506; 1996. № 17. Ст. 1917; № 49. Ст. 5500; 1997. № 12. Ст. 1378; 2000. № 32. Ст. 3330).

² См. п. 7 ст. 53, п. 6 ст. 64 и п. 6 ст. 75 Закона РФ от 6 июля 1991 г. № 1550-1 «О местном самоуправлении в Российской Федерации» (с изм. и доп.) (Ведомости РСФСР. 1991. № 29. Ст. 1010; Ведомости РФ. 1992. № 34. Ст. 1966; № 46. Ст. 2618; 1993. № 21. Ст. 748; САПП. 1993. № 52. Ст. 5071; СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3506; 2001. № 26. Ст. 2580).

тов РФ), конкретизирующих правовой статус органов опеки и попечительства в данной сфере деятельности.

В СК не называются структурные подразделения органов опеки и попечительства и стоящие перед ними задачи, как это ранее было сделано в ст. 120 КоБС. Указанные вопросы решаются в уставах муниципальных образований в соответствии с законами субъектов РФ. Однако фактически, как и прежде, функции по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних детей закреплены в них за муниципальными отделами образования, входящими в структуру органов местного самоуправления (местной администрацией)¹. Ряд функций по опеке и попечительству реализуется путем принятия местной администрацией решений (постановлений, распоряжений) в порядке, предусмотренном законодательством. Деятельностью местной администрации руководит глава местной администрации, конкретное наименование должности которого устанавливается исходя из местных традиций и закрепляется в положении (уставе) о местном самоуправлении (ст. 30 Закона о местном самоуправлении в Российской Федерации). Например, в Москве организация и осуществление опеки и попечительства отнесены к предмету ведения муниципальных образований². При этом необходимое взаимодействие с муниципальным образованием осуществляется управой района г. Москвы, как территориальным органом исполнительной власти города, подведомственным Правительству Москвы³. В реализации государственной политики по выявлению и устройству детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и по созданию им наиболее благоприятных условий для жизни и воспитания принимает также участие Департамент образования г. Москвы⁴.

В ряде субъектов РФ приняты специальные законы о деятельности органов опеки и попечительства, в том числе и по

¹ См.: Письмо Министерства образования РФ от 4 июля 1995 г. № 14/196-6 «Об укреплении службы по защите прав и интересов несовершеннолетних детей» // Вестник образования. 1995. № 8.

² См. подп. 13-п. 2 ст. 8 Закона г. Москвы от 6 ноября 2002 г. № 56 «Об организации местного самоуправления в городе Москве» (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 55).

³ См. п. 2.2.6.9 Положения об управе района города Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 3 декабря 2002 г. № 981-ПП (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2003. № 1).

⁴ См. п. 2.12 Положения о Департаменте образования города Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 24 сентября 2002 г. № 787-ПП (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 50).

защите прав и интересов детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей¹.

Организация методической помощи и оказание содействия органам опеки и попечительства возложены на Министерство образования РФ². В субъектах РФ такая работа выполняется соответствующими управлениями (департаментами, комитетами) образования субъектов РФ. Так, в Москве методическое руководство работой органов опеки и попечительства по вопросам передачи детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семьи возложено на Департамент образования³.

СК (п. 1 ст. 121) устанавливает, что не допускается деятельность других, кроме органов опеки и попечительства, юридических и физических лиц по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей. Данный запрет распространяется и на посредническую деятельность по передаче детей на усыновление, под опеку (попечительство) или на воспитание в семью (т. е. речь идет о поиске, выявлении и подборе детей).

Несмотря на то что деятельность других юридических и физических лиц по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей, запрещена, тем не менее они обязаны сообщать органам опеки и попечительства сведения о таких детях, если они стали им известны (п. 1 ст. 122 СК).

¹ См., напр.: Закон Архангельской области от 18 декабря 1996 г. «Об организации работы по опеке и попечительству в Архангельской области» // Ведомости Архангельского областного собрания второго созыва. 1996. № 5; Закон Владимирской области от 2 апреля 1997 г. «Об организации работы по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних во Владимирской области» // Призыв. 1997. № 8 1; Закон Ленинградской области от 31 марта 1997 г. № 7-03 «Об органах опеки и попечительства в Ленинградской области» // Вестник администрации Ленинградской области. 1997. № 4; Закон г. Москвы от 4 июня 1997 г. № 16 «Об организации работы по опеке и попечительству в г. Москве» // Ведомости Московской городской Думы. 1997. № 6; Закон Мурманской области от 16 июня 1997 г. № 7-01-ЗМО «Об организации и деятельности органов опеки и попечительства в Мурманской области» // Мурманский вестник. 1997. 20 июня; Закон Пензенской области от 28 июня 1997 г. № 44-ЗПО «Об органах опеки и попечительства в Пензенской области» // Пензенская правда. 1997. 22 июня.

² См. подп. 20 п. 5 Положения о Министерстве образования РФ, утвержденного постановлением Правительства РФ от 24 марта 2000 г. № 258 (СЗ РФ. 2000. № 14. Ст. 1496).

³ См. п. 3.31 Положения о Департаменте образования г. Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 24 сентября 2002 г. № 787-ПП (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 50).

Своевременное выявление и учет детей, утративших по тем или иным причинам родительское попечение, является необходимой предпосылкой оказания им соответствующей помощи. В соответствии со ст. 122 СК решение этих вопросов входит в компетенцию органов опеки и попечительства по фактическому месту нахождения детей. Понятно, что в этих целях они должны располагать полной и достоверной информацией, которая, в свою очередь, может быть в самых разных учреждениях и организациях. Главным образом, такие сведения имеются в образовательных учреждениях (дошкольных образовательных учреждениях, общеобразовательных учреждениях и т. п.) по месту обучения несовершеннолетних, в учреждениях здравоохранения по месту лечения (смерти) их родителей, в жилищных органах (КЭУ, ЖЭК, ЖКО, ДЭЗ и др.) по месту проживания несовершеннолетних детей и их родителей, в органах предварительного следствия и прокуратуры в связи с заключением под стражу родителей, а также в органах загса по месту государственной регистрации смерти родителей несовершеннолетних или их рождения. Так, первоначальные сведения о подкинутых (найденных) детях появляются при государственной регистрации их рождения по заявлению медицинской, воспитательной организации или организации социальной защиты населения, в которую помещен ребенок, органа внутренних дел или лица, нашедшего ребенка, органа опеки и попечительства. Выявление детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, происходит и при регистрации вынужденных переселенцев. Территориальными органами миграционной службы проводится опрос таких детей с заполнением опросного листа, после чего дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, передаются органам опеки и попечительства¹. Проведение мероприятий по выявлению детей, оставшихся без попечения родителей, входит также в компетенцию центров помощи детям, оставшимся без попечения родителей, примерное положение о которых в соответствии со ст. 13 Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»² утверждено постановлением Правительства РФ от 27 ноября 2000 г. № 896³.

¹ См. п. 19 Инструкции о порядке работы по признанию лиц вынужденными переселенцами, их учету и переучету на территории РФ, утвержденной приказом Федеральной миграционной службы России от 31 марта 1997 г. № 19(БНА. 1997. № 11).

² СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3177.

³ СЗ РФ. 2000. № 49. Ст. 4822.

Как установлено п. 1 ст. 122 СК, должностные лица учреждений (дошкольных образовательных учреждений, общеобразовательных учреждений, лечебных и других учреждений) обязаны немедленно сообщать о ставших им известными случаях утраты детьми родительского попечения в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения детей.

О фактах утраты детьми родительского попечения может стать известно любому гражданину и не обязательно в связи с исполнением служебных обязанностей (например, соседи или знакомые умерших родителей, родственники и т. д.). Однако не каждый гражданин по тем или иным причинам (в силу возраста, занятости по работе, стесненного материального положения и т. д.) имеет возможность самостоятельно принять неотложные меры по оказанию таким детям необходимой помощи. Тем не менее п. 1 ст. 122 СК обязывает всех граждан сообщать в органы опеки и попечительства известные им сведения о детях, лишившихся родительского попечения.

Таким образом, обязанность сообщать в орган опеки и попечительства о факте утраты детьми родительского попечения возлагается законом на всех без исключения лиц, располагающих соответствующими сведениями (независимо от должностного положения, рода деятельности и источника информации).

Возможна ситуация, когда сами родители в связи с отсутствием возможности воспитывать своих несовершеннолетних детей (из-за отъезда на работу в иностранное государство, длительной болезни и т. д.) могут обратиться в орган опеки и попечительства с просьбой об устройстве детей.

Следует отметить, что обязанность должностных лиц учреждений и граждан РФ по информированию органов опеки и попечительства о детях, оставшихся без попечения родителей, предусматривалась и ранее действовавшим законодательством (ст. 122 КоБС в ред. Федерального закона от 7 марта 1995 г. № 28-ФЗ)¹. Однако, как и прежде, данная обязанность законодательно не подкреплена возможностью применения каких-либо санкций в отношении должностных лиц учреждений и граждан РФ за ее неисполнение.

Органы опеки и попечительства, получив сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны в течение трех дней провести обследование условий жизни таких детей, с целью, в частности, проверки достоверности поступившей

¹ СЗ РФ. 1995. № 11. Ст. 939.

информации об утрате детьми попечения родителей (истребование и изучение соответствующих документов, бесед с окружающими детей лицами и т. п.). Наряду с этим органом опеки и попечительства принимаются меры к выяснению возможного наличия у ребенка родственников и установлению их местонахождения. При подтверждении факта отсутствия у детей попечения родителей или их родственников органы опеки и попечительства должны обеспечить защиту прав и интересов детей (включая охрану принадлежащего им имущества и закрепление за детьми занимаемой ими жилой площади), а также их временное устройство до решения вопроса о дальнейшем содержании и воспитании, что может выражаться не только в передаче детей их родственникам, но и в их помещении в воспитательное учреждение.

Все дети, оставшиеся без попечения родителей, после их выявления должны быть учтены и зарегистрированы, а сведения о них внесены в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Согласно п. 3 ст. 122 СК порядок формирования и использования этого банка данных установлен Федеральным законом от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»¹.

Государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей, — это совокупность информационных ресурсов, сформированных на уровне субъектов РФ (региональный банк данных о детях) и на федеральном уровне (федеральный банк данных о детях), а также информационные технологии, обеспечивающие процессы сбора, обработки, накопления, хранения, поиска и предоставления гражданам, желающим принять детей на воспитание в свои семьи, документированной информации о детях, оставшихся без попечения родителей и подлежащих устройству на воспитание в семьи в соответствии с законодательством РФ.

¹ СЗ РФ. 2001. № 17. Ст. 1643. Федеральный закон «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» вступил в силу 20 октября 2001 г. (Российская газета. 2001. 20 апр.). До его вступления в силу централизованный учет детей, оставшихся без попечения родителей, осуществлялся в соответствии с Порядком организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей, утвержденным постановлением Правительства РФ от 3 августа 1996 г. № 919 (СЗ РФ. 1996. № 33. Ст. 3995).

Целями формирования и использования государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей, являются:

а) осуществление учета детей, оставшихся без попечения родителей;

б) оказание содействия в устройстве детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семьи граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ;

в) создание условий для реализации права граждан, желающих принять детей на воспитание в свои семьи, на получение полной и достоверной информации о детях, оставшихся без попечения родителей.

Государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей, состоит из регионального и федерального банков соответствующих данных. Их формирование осуществляется следующим образом. В том случае, если ребенок, оставшийся без попечения родителей, не был передан в течение одного месяца со дня его первичной регистрации органом опеки и попечительства на воспитание в семью по месту его фактического нахождения, орган опеки и попечительства направляет сведения о нем (в виде анкеты) региональному оператору государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей (соответствующий орган исполнительной власти субъекта РФ), которым создается региональный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей¹. В Москве, например, формирование регионального банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей и проживающих на территории г. Москвы, возложено на Департамент образования, которым выполняются функции регионального оператора².

На основании сообщений органов опеки и попечительства региональным оператором формируется *региональный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей и проживающих на территории этого субъекта РФ*. В течение

¹ См. п. 1 ст. 5 Федерального закона «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»; письмо Министерства образования РФ от 12 января 2000 г. № 1 «Об организации работы по устройству детей на воспитание в семьи» (Вестник образования. 2000. № 4).

² См. п. 3.31 Положения о Департаменте образования г. Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 24 сентября 2002 г. № 787-ПП (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 50); Постановление Правительства Москвы от 2 июля 2002 г. № 490-ПП «О региональном операторе государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей» // Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 28.

месяца со дня поступления указанных сведений региональный оператор организует устройство ребенка в семью граждан, проживающих на его территории. При отсутствии такой возможности региональный оператор предоставляет сведения о ребенке федеральному оператору государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей (Министерству образования РФ), которым формируется *федеральный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей*, для оказания содействия в последующем устройстве ребенка на воспитание в семью граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ (п. 3 ст. 122 СК). Следует заметить, что предоставление сведений о детях, оставшихся без попечения родителей, региональным операторам или федеральному оператору не освобождает органы опеки и попечительства, органы исполнительной власти субъектов РФ от обязанности по устройству или организации устройства детей на воспитание в семьи граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ.

В государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, содержится документированная информация о детях, оставшихся без попечения родителей (анкета ребенка). Анкета ребенка, оставшегося без попечения родителей, включает следующую информацию:

- а) фамилия, имя, отчество, пол, дата и место рождения, гражданство, место жительства или нахождения ребенка;
- б) приметы ребенка (рост, вес, цвет глаз, волос и другие приметы);
- в) состояние здоровья ребенка, его физическое и умственное развитие¹;
- г) особенности характера ребенка (общительный, замкнутый и другие особенности);
- д) этническое происхождение ребенка;
- е) причины отсутствия родительского попечения над ребенком;
- ж) фамилии, имена, отчества, даты рождения, гражданство, принадлежность к определенной религии и культуре, состояние здоровья, место жительства и (или) место пребывания родителей либо единственного родителя ребенка;

¹ См.: Приказ Министерства здравоохранения РФ от 8 июля 2002 г. № 218 «О порядке предоставления сведений о состоянии здоровья детей, оставшихся без попечения родителей, для внесения в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей» // Российская газета. 2002. 14 авг.

з) фамилии, имена, отчества, пол, даты рождения, состояние здоровья, место жительства и (или) место пребывания несовершеннолетних братьев и сестер ребенка;

и) фамилии, имена, отчества, пол, даты рождения, место жительства и (или) место пребывания других известных органам опеки и попечительства совершеннолетних родственников ребенка, реквизиты документов, подтверждающих отказ указанных родственников принять такого ребенка на воспитание в свои семьи;

к) возможные формы устройства ребенка на воспитание в семью;

л) информацию о мерах, предпринятых органами опеки и попечительства, региональным оператором и федеральным оператором по устройству и оказанию содействия в устройстве ребенка на воспитание в семью граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ;

м) информацию о прекращении (с указанием причин) учета сведений о ребенке в государственном банке данных о детях¹.

Государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей, включает также в себя *документированные сведения о гражданах, желающих принять детей на воспитание в свои семьи* и обратившихся за соответствующей информацией к федеральному и региональным операторам государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Это позволяет осуществлять учет таких граждан и обеспечивать их доступ к информации о детях, оставшихся без попечения родителей. Документированная информация о гражданах, желающих принять детей на воспитание в свои семьи (анкета гражданина), осуществляется на основании их заявлений в письменной форме при наличии у таких граждан установленных законом оснований быть усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями. В анкету граждан, желающих принять детей на воспитание в свои семьи, включается следующая информация:

а) фамилия, имя, отчество, пол, дата и место рождения, гражданство, семейное положение, место жительства и (или) место пребывания, номер контактного телефона и реквизиты документа, удостоверяющего личность гражданина;

б) реквизиты заключения органа опеки и попечительства по месту жительства гражданина, желающего принять ребен-

¹ См. п. 2 ст. 6 Федерального закона «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей».

ка на воспитание в свою семью, о его возможности быть усыновителем, опекуном (попечителем) или приемным родителем либо реквизиты заключения об условиях жизни и возможности иностранного гражданина быть усыновителем, соответствующего законодательству об усыновлении государства, гражданином которого является иностранный гражданин, желающий усыновить (удочерить) ребенка (в отношении гражданина РФ, постоянно проживающего за пределами РФ, или лица без гражданства, желающего усыновить (удочерить) ребенка, — законодательству государства, в котором указаный гражданин или лицо имеет постоянное место жительства);

в) информация о ребенке, которого гражданин желал бы принять на воспитание в семью;

г) информация о направлениях, выдаваемых гражданину, желающему принять ребенка на воспитание в свою семью, для посещения выбранного им ребенка, оставшегося без попечения родителей, в учреждении, в котором он находится, с указанием даты выдачи направлений, фамилии, имени, отчества указанного ребенка;

д) информация о принятом гражданином решении о принятии ребенка, оставшегося без попечения родителей, на воспитание в свою семью или об отказе от принятия такого решения с указанием причин отказа;

е) информация о прекращении (с указанием причин) учета сведений о гражданине, желающем принять ребенка на воспитание в свою семью, в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей¹.

Документированная информация о детях, оставшихся без попечения родителей, и гражданах, желающих принять детей на воспитание в свои семьи, является конфиденциальной. Порядок и условия доступа к ней имеют особенности, определенные ст. 10—12 Федерального закона «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей».

Основанием прекращения учета сведений о ребенке, оставшемся без попечения родителей, в государственном банке данных о детях являются следующие юридические факты:

а) устройство ребенка, оставшегося без попечения родителей, на воспитание в семью;

б) возвращение ребенка, оставшегося без попечения родителей, его родителям или родителю;

¹ См. ст. 7 Федерального закона «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей».

в) достижение ребенком, оставшимся без попечения родителей, совершеннолетия или приобретение таким ребенком полной дееспособности до достижения им совершеннолетия;

г) смерть ребенка, оставшегося без попечения родителей.

К юридическим фактам (основаниям), прекращающим учет сведений о гражданине, желающем принять ребенка на воспитание в свою семью, в государственном банке данных о детях, относятся:

а) принятие гражданином ребенка на воспитание в свою семью;

б) заявление в письменной форме гражданина, желающего принять ребенка на воспитание в свою семью, о прекращении учета сведений о нем в государственном банке данных о детях;

в) изменение обстоятельств, которые предоставляли гражданину возможность принять ребенка на воспитание в свою семью;

г) смерть гражданина, желающего принять ребенка на воспитание в свою семью¹.

Что же касается непосредственно Правил ведения государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществления контроля за его формированием и использованием, то согласно ст. 15 Федерального закона «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» они утверждены постановлением Правительства РФ от 4 апреля 2002 г. № 217².

С учетом приоритета семейных форм воспитания детей на руководителей воспитательных и иных учреждений (лечебных, социальной защиты), в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, возложена обязанность в семидневный срок со дня получения известия о том, что ребенок может быть передан на воспитание в семью, сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту нахождения данного учреждения (п. 2 ст. 122 СК). Последующее устройство ребенка в семью на основании этих сообщений (в форме усыновления или передачи его в приемную семью, под опеку (попечительство) должно происходить в строгом соответствии с требованиями закона.

За неисполнение обязанностей по выявлению и учету детей, оставшихся без попечения родителей, и их последующе-

¹ См. ст. 9 Федерального закона «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей».

² СЗ РФ. 2002. № 15. Ст. 1434. См. также: Порядок организации работы по ведению государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Утвержден приказом Министерства образования РФ от 28 июня 2002 г. № 2482 // Российская газета. 2002. 14 авг.

му устройству или за предоставление заведомо недостоверных сведений, а также за иные действия, направленные на сокрытие ребенка от передачи в семью, руководители воспитательных и иных учреждений, в которых находятся дети, а также должностные лица органов местного самоуправления и органов исполнительной власти субъектов РФ в соответствии с п. 4 ст. 122 СК могут быть привлечены к ответственности в порядке, установленном законом (в частности, к административной ответственности в виде наложения штрафа в размере от 10 до 30 минимальных размеров оплаты труда — ст. 5.36 КоАП).

1.2. Формы устройства (воспитания) детей, оставшихся без попечения родителей. Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно. Поэтому СК (ст. 123) установлен *приоритет форм семейного воспитания детей, лишившихся родительского попечения*¹. Право ребенка на воспитание в семье в случае утраты родительского попечения обеспечивается органом опеки и попечительства, который при выборе форм устройства такого ребенка отдает предпочтение прежде всего семейным формам воспитания: передаче на усыновление, под опеку (попечительство) или в приемную семью. И только при отсутствии возможности передать ребенка в семью закон допускает его направление в учреждение для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей всех типов (воспитательные учреждения, в том числе детские дома семейного типа, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты и т. п.). Тип выбираемого учреждения зависит от возраста и состояния здоровья ребенка. Такая форма устройства ребенка не снимает с органа опеки и попечительства обязанности подыскивать для него усыновителей, опекунов (попечителей) или приемных родителей.

Ранее между существовавшими формами устройства детей в семью либо в специализированное детское учреждение закон (КоБС) не делал какого-либо различия. В СК же впервые реализованы предложения о необходимости законодательного признания преимущества семейных форм содержания и воспитания детей, утративших родительское попечение, и де-

¹ С учетом требования п. 1 ст. 123 СК в 1999—2000 гг. более 2/3 детей, лишившихся родительского попечения (67 630 из 102 567 в 1999 г. и 83 100 из 123 200 в 2000 г.), передано на воспитание в семьи. См.: Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без родительского попечения // Вестник образования. 2000. № 16. С. 4; Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей // Вестник образования. 2001. № 16. С. 3.

тей-сирот и отказа от монополии государства на воспитание таких детей в государственных воспитательных учреждениях. Закрепление в СК положения о приоритете семейных форм воспитания детей, безусловно, имеет принципиальный характер. Оно направлено на усиление гарантий соблюдения прав несовершеннолетних, поскольку воспитание в семье предпочтительнее с учетом как материально-бытовых условий жизни, так и иных самых разнообразных интересов ребенка. Именно семейное воспитание дает возможность осуществить индивидуальный подход к каждому ребенку с учетом его личностных, психических, физических, национальных и иных особенностей. Не случайно ст. 123 СК определено, что при устройстве ребенка, оставшегося без попечения родителей, должны учитываться его этническое происхождение, религиозная и культурная принадлежность, родной язык, возможность обеспечения преемственности воспитания.

Новой для семейного законодательства РФ является норма об устройстве детей на воспитание в приемную семью. Общеизвестно, что в мировой практике передача детей-сирот в приемные семьи является наиболее распространенной формой их социального устройства и воспитания. С конца 80-х гг. определенные попытки создания детских домов семейного типа предпринимались первоначально в СССР¹, а затем и в Российской Федерации². Однако непосредственно в КоБС этот способ (форма) устройства детей, лишившихся попечения родителей, предусмотрен не был. С принятием СК порядок и условия образования приемной семьи получили законодательное закрепление в ст. 151—155 СК. В последующем более детальная регламентация правового статуса приемной семьи и порядка ее организации была дана в Положении о приемной семье, утвержденном постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829³.

Семейным кодексом (ст. 123), как и прежде КоБС, предусмотрена возможность передачи детей, оставшихся без попечения родителей, в соответствующие воспитательные и дру-

¹ См.: Постановление Совета Министров СССР от 17 августа 1988 г. № 1022 // СП СССР. 1988. № 30. Ст. 85; Постановление Совета Министров РСФСР от 18 ноября 1988 г. № 475 // СП РСФСР. 1988. № 23. Ст. 136; Временное положение о детских домах семейного типа. Введено в действие приказом Государственного комитета СССР по народному образованию от 23 октября 1989 г. № 800 // Бюллетень Государственного комитета по образованию СССР. 1990. № 2.

² См.: Постановление Правительства РФ от 5 июля 1994 г. № 786 // СЗ РФ. 1994. № 11. Ст. 1302.

³ СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3721. •

гие аналогичные учреждения. Деятельность этих учреждений должна отвечать требованиям, установленным компетентными органами, в области безопасности и здравоохранения, по численности и пригодности их персонала, а также по осуществлению компетентного надзора за детьми¹. Учреждения, обеспечивающие содержание, воспитание, образование, другую социальную помощь и поддержку детей, оставшихся без попечения родителей, создаются в системе образования, в системе социальной защиты и здравоохранения федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления. К таким учреждениям относятся детские дома всех типов, дома детства, дома ребенка, реабилитационные центры, социальные приюты, детские дома-интернаты, школы-интернаты, коррекционные учреждения и другие подобные учреждения (ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей)².

Возможность воспитания в условиях семьи детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, сохраняется при помещении их в детский дом семейного типа. Такой детский дом организуется на базе семьи при желании обоих супругов взять на воспитание не менее 5 и не более 10 детей и с учетом мнения всех совместно проживающих членов семьи, в том числе родных и усыновленных (удочеренных) детей (а с десятилетнего возраста только с их согласия). Причем общее количество детей в детском доме семейного типа, включая родных и усыновленных (удочеренных) детей находящихся в зарегистрированном браке супругов, не должно превышать 12 человек. Детский дом семейного типа в организационно-правовой форме воспитательного учреждения создается, реорганизуется и ликвидируется по решению органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления. Передача ребенка на воспитание в детский дом семейного типа осуществляется с учетом его мнения (а с десятилетнего возраста только с его согласия) и с согласия администрации образова-

¹ См. ст. 3 Конвенции о правах ребенка.

² В 2000—2001 г. в учреждения для детей, оставшихся без попечения родителей, передано около 30% детей, лишившихся родительского попечения (38,4 тыс. из 123, 2 тыс. в 2000 г. и 36,1 тыс. из 128,1 тыс. в 2001 г.). См.: Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей // Вестник образования. 2001. № 16. С. 3; Выявление и устройство детей и подростков, оставшихся без попечения родителей, в 2001 г. Аналитическая справка // Вестник образования. 2002. №.16. С.9.

тельного или лечебно-профилактического учреждения, учреждения социальной защиты населения или другого аналогичного учреждения, в котором он находится, а также с согласия воспитателей этого детского дома семейного типа в целях обеспечения психологической совместимости. Отношения между учредителем (учредителями) и детским домом семейного типа, в том числе срок пребывания ребенка в детском доме семейного типа, определяются договором, заключенным между ними в соответствии с законодательством РФ¹.

Помимо государственных и муниципальных учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, могут создаваться в установленном законом порядке и негосударственные образовательные учреждения. Причем содержание и обучение детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в таких учреждениях осуществляются на основе полного государственного обеспечения (ст. 1, 50 Закона об образовании). Организационно-правовые формы негосударственных воспитательных учреждений могут быть различными. Например, в Москве создан приют — детский дом для девочек при Сестричестве во имя благоверного царевича Димитрия².

При устройстве детей, оставшихся без попечения родителей, в образовательное учреждение для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, орган опеки и попечительства обязательно должен представить ряд необходимых документов. К ним относятся: решение соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления о направлении в учреждение; направление в учреждение, выданное учредителем или ведомством, в ведении которого находится учреждение; свидетельство о рождении ребенка, а при его отсутствии — заключение медицинской экспертизы, удостоверяющее возраст ребенка; документы об образовании (для детей школьного возраста); акт обследования условий жизни ребенка; сведения о родителях или лицах, их заменяющих (копии свидетельства о смерти родителей, приговора или решения суда, справка о болезни или розыске родителей и другие документы, подтверждающие отсутствие родителей или невозможность воспитания ими своих детей); справка о наличии и местожительстве братьев, сестер и других близких родственников; опись имущества, оставшегося после смерти ро-

¹ См.: Правила организации детского дома семейного типа. Утверждены постановлением Правительства РФ от 19 марта 2001 г. № 195 // СЗ РФ. 2001. № 13. Ст. 1251.

² См.: Распоряжение мэра Москвы от 4 сентября 1995 г. № 459-РМ // Вестник мэрии Москвы. 1995. № 18.

дителей, сведения о лицах, отвечающих за его сохранность; документы о закреплении жилой площади, занимаемой несовершеннолетними или его родителями; пенсионная книжка ребенка, получающего пенсию, копия решения суда о взыскании алиментов, ценные бумаги (при получении их на ребенка родителями или лицом, их заменяющим); заключение психолого-медико-педагогической консультации (для детей с отклонениями в развитии)¹.

Типовым положением об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (п. 26), закреплён принцип, по которому дети, члены одной семьи или находящиеся в родственных отношениях, направляются в одно воспитательное учреждение, за исключением случаев, когда по медицинским показаниям или другим причинам воспитание и обучение этих детей должно осуществляться раздельно.

В целях устройства детей, находящихся в домах ребенка исправительных колоний, осужденным женщинам разрешается краткосрочный выезд за пределы мест лишения свободы в отпуск продолжительностью до семи суток (не считая времени нахождения в пути). При этом предусматривается устройство их детей не только у родственников, но и в воспитательные учреждения (детские дома) (п. 2 ст. 97 УИК).

Для некоторых категорий детей-сирот федеральным законодательством предусмотрены льготы в виде первоочередного помещения в образовательное учреждение для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Так, в соответствии с п. 4 постановления Правительства РФ от 23 апреля 1994 г. № 370 «О порядке перевода и приема в государственные образовательные учреждения членов семей военнослужащих, а также уволенных с военной службы по достижении предельного возраста пребывания на военной службе, состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями»² потерявшие мать (отца) дети военнослужащих, проходящих военную службу, а также несовершеннолетние

¹ См. п. 25—27 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 1 июня 1995 г. № 676 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 28. Ст. 2693; 1996. № 43. Ст. 4917; 1997. № 36. Ст. 4191; 1998. № 14. Ст. 1595; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

² СЗ РФ. 1994. № 1. Ст. 23.

братья и сестры военнослужащих, лишившиеся попечения родителей (лиц, их заменяющих), помещаются в учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в первоочередном порядке.

К обязанности федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов РФ отнесено обязательное предоставление мест в детских домах детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей, из числа вынужденных переселенцев¹.

С принятием СК появилась возможность использования иных форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, т.е. тех, которые прямо не указаны в ст. 123 СК, но могут быть предусмотрены законами субъектов РФ. Отсюда следует, что допускается использование в перспективе различных известных ранее в практике способов устройства детей-сирот (включая патронат, патронаж, так называемое «свободное воспитание» и т. п.) при условии закрепления этих форм устройства детей в законах субъектов РФ². Так, например, в СССР патронат над детьми, оставшимися без попечения родителей, предусматривался в виде формы их передачи на добровольных началах на воспитание в семьи, как довоенным союзным законодательством³, так и нормативными актами военного времени⁴. Патронат над детьми существовал в дореволюционной России⁵.

¹ См. подп. 4 п. 2 ст. 3 Закона РФ «О вынужденных переселенцах» (в ред. Федерального закона от 20 декабря 1995 г. № 20-ФЗ) (Ведомости РФ. 1993. № 12. Ст. 427; СЗ РФ. 1995. № 52. Ст. 5110).

² Первый опыт по проверке эффективности патроната в детском доме № 19 ЦАО г. Москвы одобрен английскими экспертами в рамках программы ЮНИСЕФ. В настоящее время на основе договоров с Министерством образования РФ эксперимент по патронатному устройству детей продолжается в Москве, Владимирской, Калининградской, Пермской, Ростовской областях, Карелии и Башкортостане (Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без родительского попечения // Вестник образования. 2000. № 16. С. 6—7); см. об этом также: *Пчелинцева Л. М.* Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд. М., 2003. С. 489—490.

³ См.: Постановление ВЦИК и СНК РСФСР от 1 апреля 1936 г. «О порядке передачи детей на воспитание (патронат) в семьи трудящихся» // СУ РСФСР. 1936. № 9. С. 49.

⁴ См.: Инструкция Наркомпроса РСФСР, Наркомздрава РСФСР и Наркомюста РСФСР. Утверждена постановлением СНК РСФСР от 8 апреля 1943 г. «О патронировании, опеке и попечительстве детей, оставшихся без попечения родителей» // СП РСФСР. 1943. № 3. С. 24.

⁵ См. подробно: *Беляева Л. И.* Патронат в России (XIX — начало XX в.). М., 1996. С. 41—78.

Таким образом, перечень форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, данный в СК, не является исчерпывающим и может быть дополнен законами субъектов РФ. В настоящее время в ряде субъектов РФ идет поиск таких форм (детские деревни, мини-детский дом, попечительские семьи, воспитательные семьи и др.).

Выбор формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, относится к компетенции органов опеки и попечительства. Только они решают вопрос о том, каким образом в каждом отдельном случае должна быть устроена судьба ребенка (помещение в детское учреждение, школу-интернат, назначение опекуна и т. п.). Поэтому даже суд, например, лишая родителей родительских прав или ограничивая родителей в родительских правах и передавая детей на попечение органам опеки и попечительства, не вправе решать вопрос о конкретном способе устройства детей, утративших родительское попечение.

До определения конкретной формы устройства ребенок может временно проживать в специализированном учреждении для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации (социально-реабилитационном центре для несовершеннолетних, социальном приюте для детей и подростков, центре помощи детям, оставшимся без попечения родителей). Здесь ребенку предоставляется не только кров, питание, одежда, обувь, но и оказывается содействие в преодолении трудной жизненной ситуации, а также медико-социальная помощь¹. В настоящее время в России существует более четырехсот подобных учреждений, которые самостоятельно создаются органами исполнительной власти субъектов РФ. Более тридцати из них расположено в Московской области. В Москве постановлением Правительства Москвы от 9 января 1996 г. № 8² создан городской детский социальный центр (приют) для детей, временно оказавшихся в сложной ситуации.

В соответствии с Федеральным законом «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»³ постановлением Правительства РФ от 27 ноября 2000 г. № 896⁴ утверждены Примерные положения о со-

¹ См.: Козырева А. На полпути от улицы к детдому // Российская газета. 1996. 22 нояб.

² Вестник мэрии Москвы. 1996. № 2.

³ СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3177.

⁴ СЗ РФ. 2000. № 49. Ст. 4822.

циально-реабилитационном центре для несовершеннолетних, о социальном приюте для детей и о центре помощи детям, оставшимся без попечения родителей. Одной из функций этих учреждений является оказание содействия органам опеки и попечительства в устройстве детей, оставшихся без попечения родителей. Так, Примерным положением о центре помощи детям, оставшимся без попечения родителей (п. 2), закреплено, что его основной задачей является временное содержание несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей, и содействие в их дальнейшем трудоустройстве.

Кроме того, дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, мужского пола в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет, являющиеся гражданами РФ и отнесенные по результатам медицинского обследования в медицинских учреждениях по месту жительства (пребывания) к первой и второй группам здоровья по критериям, установленным Министерством здравоохранения РФ, могут зачисляться в качестве воспитанников в воинские части с возможностью содержаться там до передачи под опеку (попечительство), на усыновление, в приемную семью, в учреждение для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей¹. Статус воспитанников воинских частей определен специальным Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ от 21 сентября 2000 г. № 745².

В соответствии с п. 2 ст. 123 СК до определения наиболее оптимальных форм жизнеустройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, исполнение обязанностей опекуна или попечителя временно возлагается на орган опеки и попечительства.

¹ См. п. 3 ст. 24 Федерального закона от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» (СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3177; 2001. № 3. Ст. 216); Положение о зачислении несовершеннолетних граждан Российской Федерации в качестве воспитанников в воинские части и обеспечении их необходимыми видами довольствия. Утверждено постановлением Правительства РФ от 14 февраля 2000 г. № 124 // СЗ РФ. 2000. № 8. Ст. 962.

² СЗ РФ. 2000. № 41. Ст. 4074; см. также об этом: *Ямшанов Б.* Армия берет под защиту беспризорное детство // Российская газета. 2000. 18 февр.; *Велигжанина А.* Санька Степанов будет сыном полка! // Комсомольская правда. 2000. 17 окт.; *Птичкин С.* Секретный взвод // Российская газета. 2000. 9 дек.

§ 2. Усыновление (удочерение) детей и его отмена

2.1. Понятие, условия и порядок усыновления (удочерения) детей. Усыновление (удочерение) (далее — усыновление) является одним из самых старейших правовых институтов и существует во всех современных правовых системах как наиболее оптимальная и предпочтительная форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Вместе с тем в России в разные исторические периоды отношение к институту усыновления было неоднозначным, что выражалось в законодательном установлении ограничений и препятствий различного характера (например, в запрете усыновления чужих детей при наличии собственных детей и т. п.)¹. В 1918 г. он был отменен вообще, что объяснялось существовавшим тогда отрицательным отношением к семейным формам воспитания детей-сирот в целом. Однако спустя восемь лет Декретом ВЦИК и СНК РСФСР от 1 марта 1926 г.² институт усыновления был восстановлен и функционирует с соответствующими изменениями до настоящего времени.

В Российской Федерации усыновление является одной из основных и достаточно широко распространенных форм устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. За период с 1980 по 1995 г. в Российской Федерации было усыновлено 144 тыс. детей, а в 1997—2001 гг. — 123 500, хотя и зарегистрирована тенденция некоторого сокращения количества усыновлений³.

Под усыновлением (удочерением) понимается юридический акт, в результате которого между усыновителем (усыновителями) и его родственниками, с одной стороны, и усыновленным ребенком — с другой, возникают такие же права и обязанности, как между родителями и детьми, а также их родственниками по происхождению. Отсюда следует, что усыновление влечет за собой следующие правовые последствия:

¹ См. об этом: Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995. С. 57—58, 64; Нецаева А. М. Семейное право: Курс лекций. М., 1998. С. 267—274; Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 444—446.

² СУ РСФСР. 1926. № 13. Ст. 101.

³ См.: Уровень жизни населения России // Статистический сборник. М., 1996. С. 145; Положение детей сирот // Вестник образования. 1999. № 8. С. 4; Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без родительского попечения // Вестник образования. 2000. № 16. С. 4; Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей // Вестник образования. 2001. № 16. С. 4; Выявление и устройство детей и подростков, оставшихся без попечения родителей, в 2001 г. // Вестник образования. 2002. № 16. С. 12.

а) установление правовой связи между усыновителями (усыновителем) и усыновленным ребенком, а также между усыновленным ребенком и родственниками усыновителя;

б) прекращение правовой связи усыновленного ребенка с его родителями и другими родственниками по действительному кровному происхождению.

Таким образом, усыновление одновременно является как правообразующим, так и правопрекращающим юридическим фактом.

В СК подробно регламентируются условия, порядок и правовые последствия усыновления, а также основания и порядок прекращения усыновления. Это позволяет обеспечить права и интересы как ребенка, так и лиц, желающих его усыновить. С этой же целью СК устанавливается судебный порядок усыновления ребенка вместо ранее действовавшего в соответствии со ст. 98 КоБС административного порядка усыновления. Порядок передачи детей на усыновление, а также осуществления контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории РФ определены постановлением Правительства РФ¹.

Посредническая деятельность по усыновлению детей, т. е. любая деятельность физических и юридических лиц, не уполномоченных на то законом, в целях подбора и передачи детей на усыновление от имени и в интересах лиц, желающих усыновить детей, законом не допускается (ст. 126¹ СК). Однако к посреднической деятельности по усыновлению детей не относится:

а) деятельность органов опеки и попечительства (т. е. органов местного самоуправления), а также органов исполнительной власти субъектов РФ и федерального органа исполнительной власти, определяемого Правительством РФ по выполнению возложенных на них обязанностей по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей;

б) действия в процессе усыновления надлежащим образом уполномоченного представителя лиц (лица), желающих усыновить ребенка, в пределах, допускаемых законодательством;

¹ См.: Постановление Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства» (с изм., внесенными постановлением Правительства РФ от 4 апреля 2002 г. № 217) // СЗ РФ. 2000. № 15. Ст. 1590; 2002. № 15. Ст. 1375.

в) деятельность специально уполномоченных иностранными государствами органов или организаций по усыновлению детей. Но их деятельность может осуществляться на территории РФ только в силу международного договора или на основе принципа взаимности.

Названные органы и организации (как российские, так и иностранные), осуществляющие правомерную деятельность по усыновлению детей, не могут преследовать коммерческие цели, т. е. извлечение дохода. Порядок деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению детей на территории РФ и порядок контроля за ее осуществлением установлены постановлением Правительства РФ¹. Функции контроля за выполнением условий аккредитации представительствами органов и организаций иностранных государств при осуществлении деятельности в области усыновления (удочерения) детей на территории РФ возложены на Министерство образования РФ.

Положение о деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории РФ и контроле за ее осуществлением, утвержденное постановлением Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 268, определяет, что разрешение на открытие представительства иностранной организации (аккредитация) может выдаваться некоммерческим иностранным организациям, осуществляющим деятельность по усыновлению (удочерению) детей на территории своего государства не менее пяти лет на момент подачи заявления об аккредитации².

Вопрос об аккредитации представительства иностранной организации (отказе в аккредитации, досрочном ее прекращении или продлении ее срока) рассматривается Министерством образования РФ в течение трех месяцев с даты представления всех необходимых документов с правом запроса подлинных экземпляров учредительных документов иностранных организаций, информации иностранных организаций и компетентных органов государства о деятельности этих организаций, а также законодательных актов в области защиты прав и интересов детей государства местонахождения иностранных организаций.

¹ См.: Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 268 «О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением» // СЗ РФ. 2000. № 14. Ст. 1501.

² Требование о сроке деятельности не распространяется на государственные органы иностранных государств.

Решение об аккредитации представительства иностранной организации сроком на один год (отказе в аккредитации, ее досрочном прекращении или продлении ее срока) Министерство образования РФ принимает по согласованию с МИД России, МВД России, Министерством юстиции РФ, Министерством здравоохранения РФ и Министерством труда и социального развития РФ, которые проводят проверку деятельности иностранных организаций в пределах своей компетенции и представляют в Министерство образования РФ заключения о возможности аккредитации представительств иностранных организаций.

На основании решения об аккредитации представительству иностранной организации государственной регистрационной палатой при Министерстве юстиции РФ выдается соответствующее свидетельство.

Аккредитованные представительства иностранных организаций по усыновлению детей на территории РФ наделены следующими полномочиями:

а) представлять в установленном порядке в соответствующий орган исполнительной власти субъекта РФ или Министерство образования РФ документы кандидатов в усыновители, проживающих на территории государства местонахождения иностранной организации, для подбора ребенка на усыновление, а также в суд для установления усыновления;

б) получать направления для кандидатов в усыновители на подбор ребенка в установленном порядке;

в) организовывать прием и размещение кандидатов в усыновители, оказывать необходимую помощь в оформлении усыновления;

г) осуществлять иную деятельность по представительству интересов кандидатов в усыновители на территории РФ, разрешенную законодательством РФ.

Деятельность федеральных органов исполнительной власти по реализации государственной политики в области усыновления иностранными гражданами детей, являющихся гражданами РФ, координирует Межведомственная комиссия по вопросам усыновления (удочерения) иностранными гражданами детей, являющихся гражданами РФ¹.

¹ См.: Положение о Межведомственной комиссии по вопросам усыновления (удочерения) иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Российской Федерации. Утверждено постановлением Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 267 // СЗ РФ. 2000. № 14. Ст. 1500.

Дети, в отношении которых допускается усыновление. Как установлено п. 2 ст. 124 СК, усыновление допускается только в отношении несовершеннолетних детей, утративших родительское попечение, и только в их интересах. Эта принципиальная норма, соответствующая требованиям ст. 21 Конвенции о правах ребенка, была предусмотрена и в ранее действовавшем законодательстве (ст. 98 КоБС). Лица, достигшие совершеннолетия (восемнадцати лет), не могут быть усыновлены.

Основной социальной целью усыновления является создание детям, лишившимся попечения родителей, наиболее благоприятных условий для жизни и воспитания в условиях семьи. Не случайно СК среди форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, приоритет отдается усыновлению. Усыновление происходит также и в интересах усыновителей, хотя прямо об этом в законе не говорится, так как оно предоставляет, в частности, возможность лицам, не имеющим детей, удовлетворить чувство родительской любви, потребность в отцовстве и материнстве. Однако на первое место при усыновлении должны быть поставлены интересы ребенка. Поскольку при усыновлении ребенок в правовом отношении полностью приравнивается к родным детям усыновителя, приобретает в лице усыновителей родителей и родную семью, следует исходить из общей посылки, что усыновление соответствует интересам детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Под *интересами детей* при усыновлении следует понимать создание для них благоприятных условий (как материального, так и морального характера) для воспитания и всестороннего развития в физическом, психическом, духовном и ином отношении, максимально приближенных, если это необходимо и возможно, к обстановке, привычной для ребенка в утраченной им семье¹. Поэтому при усыновлении ребенка должны учитываться его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании, а также возможность обеспечить усыновляемым детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие (п. 2 ст. 124 СК).

К интересам ребенка, которые обязательно должны быть соблюдены при усыновлении, могут быть отнесены самые раз-

¹ См. п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления» (БВС РФ. 1997. № 9).

нообразные обстоятельства, влияющие на соблюдение его законных прав и интересов. В частности, при подаче заявления об усыновлении ребенка одинокой женщиной (одиноким мужчиной) целесообразно установить, соответствует ли интересам ребенка передача его в неполную семью, сможет ли заявительница (заявитель) по своему возрасту, состоянию здоровья, материальному положению осуществлять должное содержание и воспитание ребенка до достижения им совершеннолетия.

Именно в интересах детей п. 3 ст. 124 СК закреплено правило, согласно которому усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается (так как при усыновлении прекращаются правоотношения ребенка не только с родителями, но и с другими родственниками), за исключением отдельных случаев, когда такое усыновление в силу тех или иных причин отвечает интересам детей. На практике данное правило применяется с учетом ряда обстоятельств. Так, не рекомендуется разобщать братьев (сестер), которые воспитывались в одном учреждении или проживали совместно до их устройства в воспитательные учреждения, а также осведомленных друг о друге и о своем родстве. Разобщение детей в этих случаях может допускаться только в их интересах и в ситуациях, когда усыновители не настаивают на сохранении тайны усыновления и обязуются не препятствовать общению усыновленных детей с братьями и сестрами. Возможно разъединение братьев и сестер при усыновлении, если кто-либо из них подлежит содержанию в специальном лечебно-воспитательном учреждении, а также, в порядке исключения, в тех случаях, когда дети, состоящие в родстве, одновременно передаются на усыновление, но в разные семьи, где они приобретают родителей и семью. Нередко дети, имеющие одну мать (или отца), совместно не воспитывались в семье, находятся в разных детских учреждениях, значатся под разными фамилиями и об их родственных связях знает лишь их мать (отец), длительное время не проявляющие о них заботу. С учетом изложенных обстоятельств допускается, в порядке исключения, передача детей на усыновление в разные семьи.

Аналогичные разъяснения по применению п. 3 ст. 124 СК даны в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9: «...если у ребенка, которого желает усыновить заявитель, имеются братья и сестры, также оставшиеся без попечения родителей, и в отношении них заявителем не ставится вопрос об усыновлении, либо этих детей хотят усыновить

другие лица, усыновление допустимо лишь в том случае, если это отвечает интересам ребенка (например, дети не осведомлены о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно, не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья)» (п. 12).

Не вызывает сомнения, что легче процесс взаимной адаптации усыновленного и усыновителя происходит при усыновлении малолетнего ребенка. Иное дело, когда речь идет об усыновлении подростка, в воспитании и становлении личности которого возможны дополнительные сложности. По этой причине следует особенно внимательно рассматривать просьбы об усыновлении юношей, девушек четырнадцати — семнадцати лет лицами, ранее не участвовавшими в их воспитании или содержании, не проявлявшими о них заботы и внимания, выяснять истинные мотивы усыновления, соответствие его интересам усыновляемого юноши (девушки). Усыновление детей такого возраста не всегда может рассматриваться как «соответствующее интересам усыновляемого», поскольку усыновление налагает обязанности не только на усыновителей, но и в будущем на усыновленных детей, достигших совершеннолетия. Усыновленные четырнадцати — семнадцатилетние юноши и девушки, находящиеся на воспитании или содержании усыновителей непродолжительное время (один—три года), в дальнейшем будут обязаны осуществлять содержание и уход за усыновителями и проявлять заботу о них. Усыновление подростков такого возраста может производиться в тех случаях, когда усыновлению предшествовало их воспитание и содержание лицами, желающими быть усыновителями, или когда наличие между ними контактов и отношений свидетельствует о проявляемой заботе, взаимной привязанности, желании юридически оформить ранее сложившиеся взаимоотношения.

Тщательное выяснение обстоятельств дела при решении вопроса о допустимости усыновления подростка — залог предотвращения усыновления его недобросовестными лицами в целях возложения на него спустя непродолжительное время обязанностей по собственному содержанию или получения тех или иных льгот, предусмотренных законом. Необходимо установить, с какой целью производится усыновление подростка: заменить ему родную семью или получить, например, право пользоваться жилым помещением усыновленного, право получить пенсию, пособие, наследство, причитающиеся усыновленному, и т. п.

Закон не содержит ограничений по усыновлению детей, страдающих каким-либо заболеванием, из чего следует, что усыновлены могут быть как здоровые, так и больные дети. Однако если ребенок болен или имеет какие-либо отклонения в своем развитии, то кандидаты в усыновители должны быть поставлены в известность о состоянии здоровья ребенка и о дополнительных усилиях морального и материального характера, которые потребуются от них в будущем для надлежащего воспитания усыновленного ребенка. В ситуации, когда речь идет об усыновлении больного ребенка, необходимо выяснить наличие у усыновителей реальных возможностей не только для воспитания, но и для лечения ребенка. Это особенно важно, когда усыновляют ребенка, страдающего тяжелым недугом, требующим специального ухода, длительного лечения, создания особых условий для воспитания. В этой связи следует иметь в виду, что закон прямо не предусматривает в качестве основания для отмены усыновления состояние здоровья ребенка, если о его болезни кандидаты в усыновители были своевременно предупреждены и несмотря на это осознанно выразили желание усыновить больного ребенка. В том же случае, когда после усыновления были выявлены умственная неполноценность или наследственные отклонения в состоянии здоровья ребенка, существенно затрудняющие либо делающие невозможным процесс воспитания, о наличии которых усыновитель не был предупрежден при усыновлении, суд вправе отменить усыновление исходя из интересов ребенка и с учетом мнения самого ребенка, если он достиг возраста десяти лет (ст. 57, 141 СК)¹.

Информация о состоянии здоровья ребенка должна содержаться в специальном медицинском заключении о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии ребенка, выданном экспертной медицинской комиссией, которое прилагается к представляемому в суд заключению органов опеки и попечительства о соответствии усыновления интересам ребенка. По желанию усыновителей может быть проведено независимое медицинское освидетельствование ребенка².

СК (п. 4 ст. 124) отдается предпочтение усыновителям, являющимся гражданами РФ и проживающим на территории

¹ См. п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

² См. п. 11 Правил передачи детей на усыновление (удочерение).

РФ, а также родственникам ребенка (независимо от их гражданства и места жительства) перед усыновителями — иностранными гражданами.

Усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представилось возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ, или на усыновление родственникам ребенка независимо от места их жительства и гражданства. Данные ограничения соответствуют ст. 21 Конвенции о правах ребенка, в которой признано, что усыновление в другой стране может рассматриваться в качестве альтернативного способа ухода за ребенком только тогда, когда ребенок не может быть передан на воспитание или помещен в семью, которая могла бы обеспечить его воспитание или усыновление, и если обеспечение какого-либо подходящего ухода в стране происхождения ребенка является невозможным.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, могут быть переданы на усыновление иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также гражданам РФ, постоянно проживающим за пределами территории РФ, не являющимся родственниками детей, только по истечении трех месяцев со дня поступления сведений о таких детях в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей (до введения в действие федерального закона о порядке формирования и пользования государственным банком данных о детях, оставшихся без попечения родителей, со дня постановки указанных детей на централизованный учет). Поэтому сведения о детях, которые могут быть переданы на усыновление, предоставляются данной категории лиц соответствующим органом исполнительной власти субъекта РФ не ранее упомянутого срока¹.

Несоблюдение требований семейного законодательства об условиях и процедуре передачи детей на усыновление иностранным гражданам является основанием для отказа судом в усыновлении ребенка иностранными гражданами. Подтверждением сказанному является определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 28 апреля 2000 г.²

¹ См. п. 24 Правил передачи детей на усыновление (удочерение).

² БВС РФ. 2001. № 1. С. 5.

Супруги Г., граждане ФРГ, обратились в суд с просьбой об установлении удочерения Р., 1998 г. р., воспитанницы дома ребенка № 3 г. Омска, от которой мать отказалась.

Они сослались на то, что у них хорошие условия и возможности для воспитания девочки, своих детей не имеют и по состоянию здоровья иметь не могут.

Решением Омского областного суда от 11 марта 2000 г. в удовлетворении просьбы отказано.

В кассационной жалобе супруги Г. просили об отмене решения, ссылаясь на его незаконность, и вынесении нового решения об удовлетворении просьбы об установлении удочерения ребенка.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 28 апреля 2000 г. оснований для ее удовлетворения не нашла, решение областного суда оставила без изменения, указав следующее.

Обсуждая вопрос о возможности удочерения Р. иностранными гражданами — супругами Г., суд обоснованно пришел к выводу о неправомерности такого удочерения, поскольку в нарушение положений норм международного права — ст. 16, 17 Декларации о социальных и правовых принципах, касающихся защиты и благополучия детей, особенно при передаче детей на воспитание и их усыновление на национальном и международном уровнях, Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 г. и российского законодательства — ст. 122—124 СК не был соблюден принцип приоритетного устройства ребенка на воспитание в семью российских граждан.

Как видно из дела, судом установлен и сторонами не оспаривался тот факт, что предусмотренный ст. 122 СК и постановлением Правительства РФ № 919 от 3 августа 1996 г. «Об организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей» порядок организации первичного, регионального и федерального учета в государственном банке данных о детях не был соблюден, на этот учет Р. была поставлена с нарушением установленных законодательством соответственно трехдневного и месячного срока.

Необходимые меры к устройству ребенка в семью граждан, проживающих на территории г. Омска, области и других территорий Российской Федерации, как это предусмотрено названным законодательством, органы исполнительной власти не принимали, достоверных сведений в соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 263² ГПК РСФСР суду не предоставлено.

Согласно объяснениям представителей органов исполнительной власти и исследованным судом журналам учета кандидатов в усыновители, установленный российским законодательством порядок учета кандидатов в усыновители не определен, работа по подбору конкретного ребенка не ведется: все граждане, желающие усыновить ребенка, направлялись во все детские учреждения без предварительного подбора им конкретного ребенка, подлежащего усыновлению, и указания об этом в направлениях, причем отдельные такие журналы (по Советскому административному округу г. Омска) не предусматривали даже необходимости самого факта фиксирования сведений о ребенке, который предлагался кандидатам в усыновители.

При таком положении дел суд обоснованно не согласился с выводами сторон по делу, что соответствующие органы области принимали меры к устройству Р. на воспитание в семью российских граждан.

дан и что такой возможности не было, так как достоверных доказательств на этот счет на основании п. 7 ч. 2 ст. 263² ГПК РСФСР представлено не было.

Содержащиеся же сведения в журнале учета кандидатов в усыновители, обратившихся в дом ребенка № 3, к числу таких доказательств не относятся, поскольку в силу ст. 121, 123 СК устройство детей, оставшихся без попечения родителей, в семьи граждан на воспитание в компетенцию детских домов не входит. Согласно письму Министерства образования от 16 декабря 1999 г. сведения о Р. на учете в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, находятся с 30 декабря 1998 г., т. е. более года, однако никакого содействия в устройстве девочки на воспитание в семью граждан РФ этим федеральным органом исполнительной власти вопреки требованиям п. 3 ст. 122 СК оказано не было.

Следовательно, при решении вопроса об удочерении малолетней Р. иностранными гражданами не были выполнены защищающие интересы детей нормы международного права, российского законодательства о приоритетном их устройстве в семье происхождения — граждан РФ и не соблюдена предусмотренная в этих целях процедура учета детей, оставшихся без попечения родителей.

При таких обстоятельствах решение суда об отказе супругам Г. в установлении удочерения Р. является законным и оснований для его отмены по доводам кассационной жалобы не имеется.

При устранении указанных нарушений повторное обращение супругов Г. с заявлением об установлении удочерения девочки не исключается.

Учет детей, подлежащих усыновлению, и лиц, желающих усыновить детей. Как установлено п. 1 ст. 126 СК, учет детей, подлежащих усыновлению, осуществляется в том же порядке, что и учет детей, лишившихся родительского попечения. Согласно ст. 3 Федерального закона «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» такой учет осуществляется путем формирования государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей, который состоит из регионального и федерального банков данных. В формировании государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и соответственно в осуществлении централизованного учета таких детей (первичный, региональный и федеральный) участвуют органы опеки и попечительства, органы исполнительной власти субъектов РФ (региональный оператор), Министерство образования РФ (федеральный оператор). В государственном банке данных содержится документированная информация о детях, оставшихся без попечения родителей¹, с указанием на возможные формы их устройства на воспитание в семью, в том числе на такую из них, как передача на усыновление.

¹ См. об этом § 1 настоящей главы.

Порядок учета лиц, желающих усыновить детей, не подлежит правовому регулированию на федеральном уровне, поскольку согласно п. 2 ст. 126 СК должен определяться органами исполнительной власти субъектов РФ. Во многих субъектах РФ такой порядок уже определен¹. Как правило, учет кандидатов в усыновители осуществляется соответствующими органами управления образованием или созданными на их основе специализированными центрами по усыновлению.

Отдельные нормы о порядке учета лиц, желающих усыновить детей, содержатся в Правилах передачи детей на усыновление (удочерение), что в целях обеспечения единства государственной политики в области усыновления детей должно быть принято во внимание органами исполнительной власти субъектов РФ при разработке (внесении изменений) нормативных правовых актов по данному вопросу. Основанием для постановки граждан на учет в качестве кандидатов в усыновители в соответствии с разд. II Правил передачи детей на усыновление (удочерение) является заключение органа опеки и попечительства о их возможности быть усыновителями с учетом ограничений, установленных ст. 127, 128 СК. Такое заключение составляется по результатам рассмотрения подаваемого в орган опеки и попечительства заявления лиц, желающих усыновить ребенка, с просьбой дать заключение о возможности быть усыновителями. К данному заявлению прилагаются следующие документы:

¹ См. п. 5—13 Положения о порядке учета лиц, желающих усыновить детей во Владимирской области, утвержденного постановлением администрации Владимирской области от 6 ноября 1996 г. № 525 (в ред. постановления администрации Владимирской области от 31 марта 1999 г. № 196) (Призыв. 1996. № 212; Владимирские ведомости. 1999. 13 апр.); п. 5 Положения о порядке учета лиц, желающих усыновить детей, оставшихся без попечения родителей и проживающих на территории области, утвержденного постановлением главы администрации Липецкой области от 19 февраля 1996 г. № 60 (Ведомости. 1996. № 3); разд. II, III Положения о Тверском областном центре по централизованному учету детей, оставшихся без попечения родителей, утвержденное постановлением губернатора Тверской области от 9 сентября 1996 г. № 399 (Тверские ведомости. 1996. № 77); ст. 5 Закона Мурманской области от 16 июня 1997 г. № 70-01-ЗМО «Об организации и деятельности органов опеки и попечительства в Мурманской области» (Мурманский вестник. 1997. 20 июня); ст. 6 Закона Ростовской области от 17 октября 1997 г. № 46-ЗС «Об организации опеки и попечительства в Ростовской области» (в ред. Закона Ростовской области от 16 августа 2000 г. № 98-ЗС) (Наше время. 1997. 28 окт.; 2000. 23 авг.).

- а) краткая автобиография;
- б) справка с места работы с указанием должности и заработной платы либо копия декларации о доходах;
- в) копия финансового лицевого счета и выписка из домовой (поквартирной) книги с места жительства или документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение;
- г) справка органов внутренних дел об отсутствии судимости за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан;
- д) медицинское заключение государственного или муниципального лечебно-профилактического учреждения о состоянии здоровья лица, желающего усыновить ребенка, оформленное в порядке, установленном Министерством здравоохранения РФ;
- е) копия свидетельства о браке (если состоят в браке).

Приведенный перечень документов во многом совпадает со списком документов, которые необходимо представлять в суд гражданам для решения вопроса об усыновлении конкретного ребенка (ст. 271 ГПК). Кроме того, лицо, обращающееся в орган опеки и попечительства с просьбой об усыновлении ребенка, должно предъявить паспорт, а в случаях, предусмотренных законодательством РФ, другой документ, удостоверяющий личность.

Орган опеки и попечительства не только изучает представленные заявителем документы, но и проводит детальное обследование условий его жизни. Предварительное обследование условий жизни лиц, желающих усыновить ребенка, направлено на соблюдение прав и интересов ребенка в результате предстоящего усыновления, что включает и выявление возможных препятствий к усыновлению, а также ознакомление с личностью кандидатов в усыновители. Однако при этом должны быть соблюдены требования ст. 23 Конституции РФ о неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны, тайны переписки и т. п. Акт о результатах обследования условий жизни граждан, желающих усыновить ребенка, имеет важное значение как на первоначальной стадии (при решении вопроса о постановке на учет лиц в качестве кандидатов в усыновители), так и последующем. Не случайно, что он включен законом в число документов, подлежащих обязательному изучению судом при рассмотрении дела об усыновлении (ст. 272 ГПК).

На основании заявления и приложенных к нему документов, а также акта обследования условий жизни лица, желаю-

щего усыновить ребенка, орган опеки и попечительства готовит заключение о его возможности быть усыновителем¹.

При положительном решении вопроса заявители ставятся на учет в качестве кандидатов в усыновители. Только после этого органом опеки и попечительства им предоставляется информация о ребенке, который может быть усыновлен, а также выдается направление для посещения ребенка по его фактическому месту жительства (нахождения). Типовые формы документов по учету кандидатов в усыновители утверждены приказами Министерства образования РФ от 20 июля 2001 г. № 2750 (приложение № 9)² и от 28 июня 2002 г. № 2482 (приложение № 10)³. Документ о постановке гражданина на учет в качестве кандидата в усыновители в последующем обязательно прилагается к подаваемому в суд заявлению об усыновлении (п. 7 ч. 1 ст. 271 ГПК).

Отрицательное заключение и основанный на нем отказ в постановке на учет в качестве кандидатов в усыновители орган опеки и попечительства доводит до сведения заявителя. Одновременно заявителю возвращаются все документы и разъясняется порядок обжалования решения, включая возможность обращения в суд.

После постановки на учет кандидаты в усыновители имеют право: получить подробную информацию о ребенке, который может быть усыновлен, а также сведения о наличии у него родственников; обратиться в медицинское учреждение для проведения независимого медицинского освидетельствования усыновляемого ребенка при участии представителя учреждения, в котором находится ребенок, в порядке, утверждаемом Министерством образования РФ и Министерством здравоохранения РФ. Кандидаты в усыновители обязаны лично изучить документы усыновляемого ребенка, познакомиться и установить с ним контакт, а также подтвердить в письменной форме факт ознакомления с медицинским заключением о состоянии здоровья ребенка.

Если кандидаты в усыновители не смогли подобрать для усыновления ребенка по месту их жительства, они могут обратиться за получением сведений о ребенке, подлежащем усыновлению, в орган исполнительной власти субъекта РФ, на

¹ См.: Типовая форма заключения о возможности быть кандидатом в усыновители. Утверждена приказом Министерства образования РФ от 20 июля 2001 г. № 2750 (Российская газета. 2001. 12 сент.).

² Российская газета. 2001. 12 сент.

³ Российская газета. 2002. 14 авг.

который возложена работа по устройству детей на воспитание в семье, или в Министерство образования РФ. Таким гражданам обеспечивается доступ к документированной информации о детях, нуждающихся в усыновлении, из государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей. На основании письменного заявления гражданина, признанного органом опеки и попечительства кандидатом в усыновители, документированная информация о нем помещается в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей, региональным или федеральным оператором в целях учета сведений о таких гражданах.

В некоторых случаях предварительная постановка на учет граждан в качестве кандидата в усыновители может не потребоваться. Это касается лиц, желающих усыновить конкретного ребенка (например, пасынка, падчерицу, внука, ребенка умерших родственников и т. д.), когда вопрос об усыновлении будет решен судом с учетом сложившихся взаимоотношений между претендентом в усыновители и ребенком, подлежащим усыновлению. Понятно, что в таких случаях предварительная постановка на учет просто не нужна, а ее наличие или отсутствие не может иметь какого-либо значения для последующего принятия судом решения об усыновлении.

Другое дело, когда речь идет о гражданах, которые желают стать усыновителями детей, оставшихся без попечения родителей, являющихся для них ранее совершенно посторонними, и не выдвигают требований об усыновлении конкретного ребенка. В подобной ситуации регистрация граждан в качестве кандидатов в усыновители необходима, после нее и будет осуществляться подбор ребенка для усыновления.

Имеет некоторые особенности учет граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории РФ, иностранных граждан и лиц без гражданства, желающих усыновить детей, являющихся гражданами РФ. Согласно п. 2 ст. 126 СК и разд. IV Правил передачи детей на усыновление (удочерение) учет иностранных граждан и лиц без гражданства, граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории РФ, желающих усыновить детей, являющихся гражданами РФ, производится органами исполнительной власти субъектов РФ или федеральным органом исполнительной власти (т. е. Министерством образования РФ). Соответствующий орган исполнительной власти субъекта РФ ведет учет иностранных граждан и лиц без гражданства, а также граждан РФ, постоянно проживающих за

пределами территории РФ, обратившихся в этот орган и изъявивших желание усыновить детей, являющихся гражданами РФ, и предоставляет им информацию о детях, в отношении которых возникли установленные законом основания для их усыновления гражданами РФ, постоянно проживающими за пределами территории РФ, иностранными гражданами или лицами без гражданства. Так, в Москве учет иностранных граждан и лиц без гражданства, желающих усыновить детей — граждан РФ, ведется Департаментом образования¹.

Для получения сведений о конкретном ребенке, подлежащем усыновлению, и направления на посещение ребенка по месту его жительства (нахождения) кандидат в усыновители (гражданин РФ, постоянно проживающий за пределами РФ, иностранный гражданин или лицо без гражданства) представляет следующие документы:

а) заявление с просьбой о подборе ребенка на усыновление с указанием фамилии, имени и адреса кандидатов в усыновители, а также пола, возраста и иных сведений о ребенке, которого они хотели бы усыновить;

б) письменное обязательство кандидатов в усыновители о постановке на учет в консульском учреждении РФ в установленном порядке усыновляемого ими ребенка;

в) письменное обязательство кандидатов в усыновители о предоставлении возможности обследования условий жизни и воспитания усыновляемого ребенка;

г) копия паспортов или иных документов, удостоверяющих личность;

д) заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются кандидаты в усыновители (при усыновлении ребенка гражданами РФ, постоянно проживающими за пределами территории РФ, или лицами без гражданства — компетентного органа государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и возможности быть усыновителями. К заключению прилагаются фотоматериалы о семье кандидатов в усыновители;

е) письменные обязательства иностранной организации государства проживания кандидатов в усыновители по осуществлению контроля за условиями жизни и воспитания усыновля-

¹ См. п. 3.31 Положения о Департаменте образования г. Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 24 сентября 2002 г. № 787-ПП (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 50).

емого ребенка и постановкой его на учет в консульском учреждении РФ в установленном порядке.

Все представленные документы должны быть легализованы в установленном порядке, если иное не предусмотрено законодательством РФ или международными договорами РФ, переведены на русский язык, и перевод должен быть нотариально удостоверен в консульском учреждении или дипломатическом представительстве РФ в государстве места жительства кандидатов в усыновители либо нотариусом на территории РФ¹.

Иностранные граждане, лица без гражданства и граждане РФ, постоянно проживающие за пределами территории РФ, желающие усыновить детей, являющихся гражданами РФ, имеют право на доступ в государственном банке данных к конфиденциальной информации о детях только при наличии в анкете детей информации о мерах, предпринятых органами опеки и попечительства, региональным оператором и федеральным оператором по устройству детей, оставшихся без попечения родителей (оказанию содействия в устройстве), в семьи граждан, постоянно проживающих на территории РФ².

Учет граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории РФ, иностранных граждан и лиц без гражданства, желающих усыновить детей, являющихся гражданами РФ, ведется и Министерством образования РФ, если они не смогли подобрать для усыновления ребенка на территориях двух субъектов РФ и обратились непосредственно в указанное министерство³.

Если усыновление производится иностранными гражданами или лицами без гражданства — родственниками ребенка или супругом его родителя (отчимом, мачехой), то постановка на учет в качестве кандидата в усыновители не требуется.

Лица, имеющие право быть усыновителями. К лицам, выразившим желание стать усыновителями и подавшим заявление в орган опеки и попечительства или в соответствующий орган исполнительной власти субъекта РФ о постановке их на учет в качестве кандидатов в усыновители, законом предъявляются определенные требования. Их соблюдение является

¹ См. п. 27 Правил передачи детей на усыновление (удочерение).

² См. п. 2 ст. 11 Федерального закона «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей».

³ См. п. 28 Правил передачи детей на усыновление (удочерение).

гарантией обеспечения прав несовершеннолетних детей, передаваемых на усыновление, а поэтому обязательно, причем даже в случаях, когда предварительная постановка лица на учет в качестве кандидата в усыновители не требуется. Соответствие личности усыновителя требованиям закона проверяется и судом при решении дела об усыновлении ребенка.

В соответствии с п. 1 ст. 127 СК усыновителями могут стать совершеннолетние лица обоего пола. Несовершеннолетние граждане не могут быть усыновителями, даже в случае приобретения ими полной дееспособности (ст. 21, 27 ГК), поскольку установлен возрастной ценз для приобретения права быть усыновителем¹. Помимо этого усыновители должны быть в состоянии **надлежащим** образом выполнять родительские обязанности, что может быть выяснено как при постановке их на учет в качестве кандидатов в усыновители (ст. 126 СК), так и непосредственно в суде при рассмотрении дела об усыновлении ребенка. Данное требование обусловлено тем, что усыновление производится в интересах ребенка, а потому предполагаемый усыновитель (усыновители) по своим личным качествам и условиям жизни должен обладать соответствующими возможностями по обеспечению воспитания и всестороннего развития ребенка. В связи с этим закон (ст. 127 СК) устанавливает запрет для отдельных категорий граждан быть усыновителями. Из числа будущих усыновителей исключены лица, в возможности которых обеспечить надлежащее воспитание детей имеются по соответствующим причинам серьезные и веские сомнения. По сравнению с прежним законодательством (ст. 99 КоБС) перечень лиц, которые не могут стать усыновителями, в СК значительно расширен. К ним отнесены:

- а) лица, признанные судом недееспособными или ограничено дееспособными;
- б) супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;
- в) лица, ранее дискредитировавшие себя как воспитатели, а именно: лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей; бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;

¹ См. п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

г) лица, лишенные судом родительских прав, или лица, ограниченные судом в родительских правах;

д) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права. Данное ограничение не связано с виновным поведением кандидата в усыновители, а носит объективно обусловленный характер. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, утвержден постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542¹ и включает следующие заболевания: туберкулез (активный и хронический) всех форм локализации у больных I, II, V групп диспансерного учета; заболевания внутренних органов, нервной системы, опорно-двигательного аппарата в стадии декомпенсации; злокачественные онкологические заболевания всех локализаций; наркомания, токсикомания, алкоголизм; инфекционные заболевания до снятия с диспансерного учета; психические заболевания, при которых больные признаны в установленном порядке недееспособными или ограниченно дееспособными; все заболевания и травмы, приведшие к инвалидности I и II группы, исключающие трудоспособность.

В целях выявления возможного наличия указанных заболеваний кандидатами в усыновители представляется медицинское заключение о состоянии здоровья (как при постановке на учет в качестве кандидата в усыновители, так и при обращении в суд с заявлением об установлении усыновления ребенка), которое позволяет сделать вывод об отсутствии у них противопоказаний для выполнения обязанностей по воспитанию ребенка. Порядок медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, определен Министерством здравоохранения РФ². Медицинское заключение о состоянии здоровья заявителя должно представляться им и в суд вместе с другими документами, необходимыми для усыновления (п. 4 ч. 1 ст. 271² ГПК).

Федеральным законом от 27 июня 1998 г. № 94-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Семейный кодекс Российской Федерации» для усиления гарантий соблюдения законных прав и интересов усыновляемых детей к лицам, которые не могут быть усыновителями, были также отнесены:

¹ СЗ РФ. 1996. № 19. Ст. 2304.

² См.: Приказ Министерства здравоохранения РФ от 10 сентября 1996 г. № 332 «О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями» // БНА. 1996. № 8.

а) лица, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте РФ, на территории которого проживают усыновители (усыновитель). Под прожиточным минимумом понимается стоимостная оценка потребительской корзины, т. е. минимального набора продуктов питания, непродовольственных товаров и услуг, необходимых для сохранения здоровья человека и обеспечения его жизнедеятельности, а также обязательные платежи и сборы¹;

б) лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям. Пригодность жилого помещения (квартира, жилой дом, часть квартиры или жилого дома на праве собственности или на праве найма) для проживания определяется в порядке, предусмотренном жилищным законодательством;

в) лица, имеющие на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан. В российском уголовном праве судимость — юридическое последствие осуждения за преступление, один из элементов уголовной ответственности². Лицо, отбывающее наказание, считается судимым в течение определенного законом срока (в зависимости от тяжести совершенного преступления) или со дня отбытия основного и дополнительного наказания до снятия судимости (ст. 86 УК).

Итак, право на усыновление признается за совершеннолетними лицами обоего пола, если они не входят в число лиц, которым запрещено быть усыновителями. Усыновителями могут быть как супруги, так и одно лицо, причем как состоящее в браке с отцом (матерью) ребенка (например, отчим, мачеха), так и являющееся совершенно посторонним для усыновляемого ребенка. Однако на практике усыновителями чаще всего становятся супружеские пары, лишённые возможности иметь

¹ См. ст. 1, 5 Федерального закона от 24 октября 1997 г. № 134-ФЗ «О прожиточном минимуме в Российской Федерации» (с доп., внесенными Федеральным законом от 27 мая 2000 г. № 75-ФЗ) (СЗ РФ. 1997. № 43. Ст. 4909; 2000. № 22. Ст. 2264); Федеральный закон от 20 ноября 1999 г. № 201-ФЗ «О потребительской корзине в целом по Российской Федерации» // СЗ РФ. 1999. № 47. Ст. 5619.

² См.: Додонов В. Н., Румянцев О. Г. Указ. соч. С. 303.

собственных детей¹. Здесь следует иметь в виду, что если в последующем брак между супругами будет расторгнут или признан недействительным, то указанные обстоятельства сами по себе не затрагивают юридическую силу факта усыновления ребенка. Закон разрешает также усыновление ребенка одним из супругов (ст. 133 СК), одинокими лицами (мужчиной или женщиной), в том числе родственниками ребенка. Однако СК не допускается совместное усыновление одного и того же ребенка лицами, не состоящими между собой в браке (п. 2 ст. 127 СК). Такой запрет ясен и вытекает из содержания ст. 123 СК, устанавливающей приоритет именно семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей, которое при ином решении данного вопроса обеспечить не удастся. Более того, усыновление ребенка двумя лицами, не состоящими в браке, может вызвать в последующем дополнительные нравственные страдания для ребенка из-за двусмысленности и неопределенности его положения. Поэтому возможность стать совместно усыновителями одного и того же ребенка имеют только супруги, а допускаемое прежде КоБС совместное усыновление одного и того же ребенка иными лицами (состоящими в фактическом браке, братьями и сестрами и т. п.) сейчас СК исключено.

При наличии нескольких лиц, желающих усыновить одного и того же ребенка, преимущественное право предоставляется родственникам ребенка (п. 3 ст. 127 СК) при условии обязательного соблюдения названных выше требований закона к личности усыновителей (усыновителя) и интересов усыновляемого ребенка.

Лицам, желающим встать на учет в качестве кандидатов в усыновители, разъясняется, что наличие перечисленных в ст. 127 СК препятствий для воспитания ребенка служит основанием для отказа судом в усыновлении, а потому сбор и подготовка документов нецелесообразны. Вместе с тем отпадение в последующем предусмотренных законом препятствий (например, восстановление в родительских правах, выздоровление, снятие судом ограничения дееспособности) может являться осно-

¹ По данным Генеральной прокуратуры РФ отчимами и мачехами осуществляется около половины всех усыновлений. См.: Приказ Министерства образования РФ от 26 августа 1999 г. № 214 «О нарушении законодательства об усыновлении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» // Вестник образования. 1999. № 11. С. 63.

ванием для подачи заинтересованными лицами повторного заявления в орган опеки и попечительства (или в орган исполнительной власти субъекта РФ) о постановке их на учет как лиц, желающих усыновить ребенка.

СК не только требует, чтобы усыновители были совершеннолетними дееспособными гражданами, но и устанавливает, что разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна составлять не менее шестнадцати лет (п. 1 ст. 128 СК). Данное правило является новым, так как не предусматривалось прежним законодательством. Его введение обусловлено различными причинами морального, этического, социального и иного характера. Однако прежде всего это связано со стремлением законодателя придать отношениям между усыновителем и усыновленным характер, максимально приближенный к отношениям между родителями и детьми, в том числе и по возрастным параметрам.

Как известно, родителями становятся в основном совершеннолетние граждане, т. е. после достижения восемнадцати лет. На практике имеются случаи более раннего отцовства (материнства), когда родителями становятся и несовершеннолетние граждане. Однако, как правило, их возраст не менее шестнадцати лет. В последующем указанная разница в возрасте накладывает свой отпечаток на отношения между родителями и детьми до достижения последними совершеннолетия, как между старшими и младшими, воспитателями и воспитуемыми. Соответствующая разница в возрасте с детьми позволяет родителям должным образом осуществлять свои права и исполнять обязанности по воспитанию и образованию детей с учетом жизненного опыта. Перечисленные возрастные особенности, присущие отношениям между родителями и детьми, полностью распространяются на отношения между усыновителем и усыновляемым ребенком. Более того, в большинстве случаев усыновителю потребуется значительно больше внимания и такта для завоевания подлинного родительского авторитета в глазах усыновленного ребенка. Понятно, что этого сложно будет достигнуть, если усыновитель в силу незначительной разницы в возрасте с усыновленным будет восприниматься им в качестве сверстника или старшего товарища, но не лица, пожелания которого равнозначны требованиям настоящего родителя. В такой ситуации невозможно рассчитывать на надлежащее

родительское воспитание усыновителем ребенка. Именно в целях обеспечения выполнения усыновителями своих родительских обязанностей и установлено требование закона о разнице в возрасте не менее шестнадцати лет между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновленным.

Вместе с тем по причинам, признанным судом уважительными, необходимая разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком может быть сокращена (п. 1 ст. 128 СК). Перечень подобных причин, даже примерный, в СК не приводится. Поэтому данный вопрос будет решаться судом в каждом конкретном случае в зависимости от сложившихся до усыновления взаимоотношений между усыновителем и усыновляемым ребенком (например, если ребенок привязан к лицу, желающему его усыновить, считает его своим родителем и т. п.)¹.

В соответствии с п. 2 ст. 128 СК наличие разницы в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком не требуется в случае усыновления гражданами детей своего супруга. Для отчима (мачехи), желающих усыновить ребенка своей жены (мужа), сделано исключение, направленное на устранение препятствий к формированию родительских отношений между ними и детьми другого супруга и созданию в результате этого полноценной семьи.

Если ребенка усыновляют оба супруга, то, как следует из п. 1 ст. 128 СК, разница в возрасте между ними и ребенком не имеет значения.

Что касается предельного возраста усыновителя, то он специально не оговорен законом, хотя при установлении усыновления ребенка учитывается, сможет ли усыновитель преклонного возраста по интеллектуальным, медицинским и иным критериям выполнять возложенные на него обязанности.

Условия усыновления. К условиям усыновления ребенка закон относит получение согласия установленного круга лиц:

- а) родителей ребенка или лиц, их заменяющих;
- б) самого ребенка, достигшего возраста десяти лет;
- в) супруга усыновителя, если ребенок усыновляется одним из супругов.

Раскроем содержание этих условий более подробно.

¹ См. п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

Переход в результате усыновления в полном объеме родительских прав и обязанностей к усыновителям предполагает предварительное получение согласия на усыновление родителей ребенка, которые при этом утрачивают свои родительские права. В этой связи ст. 129 СК в качестве необходимого условия усыновления называет обязательное согласие родителей усыновляемого ребенка. Данная норма не вызывает сомнения в своей обоснованности, соответствует ст. 21 Конвенции о правах ребенка и является гарантией обеспечения законных прав родителей усыновляемого ребенка. Кроме того, в п. 1 ст. 129 СК специально оговорено, что при усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, которые не достигли возраста шестнадцати лет, требуется также согласие их родителей или опекунов (попечителей), а при отсутствии родителей или опекунов (попечителей) — согласие органа опеки и попечительства. Указанное правило вытекает из положений ст. 62 СК, согласно которым несовершеннолетние родители, не состоящие в браке и не достигшие возраста шестнадцати лет, не вправе самостоятельно осуществлять свои родительские права. Таким образом, до достижения несовершеннолетними родителями, не состоящими в браке, возраста шестнадцати лет на усыновление их ребенка необходимо получить не только их согласие, но и согласие их законных представителей, т. е. родителей, опекунов или попечителей, а при их отсутствии — согласие органа опеки и попечительства. Если законные представители несовершеннолетних родителей не выразили согласия на усыновление ребенка, то усыновление не может состояться, несмотря на полученное согласие несовершеннолетних родителей. В том случае, когда речь идет об усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, обладающих родительскими правами в полном объеме (это несовершеннолетние, достигшие возраста шестнадцати лет или несовершеннолетние, вступившие в брак ранее шестнадцати лет), то для усыновления требуется только согласие несовершеннолетних родителей.

Особого подхода требует решение вопроса о передаче на усыновление детей одиноких несовершеннолетних матерей. В таких случаях органу опеки и попечительства при подготовке в суд заключения об обоснованности и соответствии усыновления интересам ребенка необходимо выяснить, осознает ли мать последствия своих действий, требуется ли ей социально-пра-

вовая помощь и содействие в создании условий для осуществления ею личного воспитания ребенка. Здесь роль родителей, которые могут как отговорить дочь от скоропалительного решения, так и согласиться с ее мнением с учетом сложившейся в семье ситуации, неопределима. Их решение будет являться определяющим для судьбы внука (внучки). Представляется, что при разногласиях о передаче ребенка на усыновление, возникающих между несовершеннолетней одинокой матерью и ее законными представителями (родителями, опекуном или попечителем), вопрос об усыновлении ребенка не может быть решен до достижения ею возраста шестнадцати лет.

Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в их личном письменном заявлении, удостоверенном нотариусом или другими должностными лицами, имеющими право совершать нотариальные действия¹. Согласие родителей на усыновление ребенка может быть заверено руководителем воспитательного учреждения, где воспитывается или находится ребенок, или органом опеки и попечительства по месту производства усыновления или по месту жительства родителей (п. 1 ст. 129 СК). При этом родителям разъясняются последствия усыновления, предусмотренные законом. На практике администрация воспитательного учреждения при поступлении ребенка, имеющего родителей (родителя), не изъявляющих желания лично осуществлять его воспитание и содержание, старается получить, как правило, их согласие на усыновление ребенка. Если родители дают согласие на усыновление ребенка, то администрация воспитательного учреждения обязана предупредить их, что оно не имеет «срока давности», т. е. действительно независимо от того, сколько времени прошло с момента выдачи такого согласия, и усыновление ребенка может быть произведено без дополнительного уведомления родителей².

В случае, когда у ребенка, лишившегося родительского попечения и находящегося в воспитательном учреждении, имеются другие близкие родственники (дедушка, бабушка, тетя, дядя, совершеннолетние братья и сестры), следует установить их участие в его жизни, воспитании, целесообразность обще-

¹ См. ст. 35—38 Основ законодательства РФ о нотариате (Ведомости РФ. 1993. № 10. Ст. 347).

² См.: Типовая форма заявления о согласии родителей на усыновление (удочерение). Утверждена приказом Министерства образования РФ от 20 июля 2001 г. № 2750 // Российская газета. 2001. 12 сент.

ния, возможность передачи в их семьи, хотя закон и не требует получения их согласия на усыновление.

Согласие родителей на усыновление ребенка также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления. Согласие на усыновление, данное родителями (родителем) в суде, как разъяснено в п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9, должно быть зафиксировано в протоколе судебного заседания и лично подписано родителями (родителем), а также отражено в решении суда.

Согласие родителей ребенка на его усыновление (при усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, — также согласие их законных представителей, а при их отсутствии — согласие органа опеки и попечительства), выраженное в письменном заявлении, в соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 272 ГПК прилагается к представляемому в суд заключению органа опеки и попечительства о соответствии усыновления интересам ребенка.

Родители вправе отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка без объяснения причин, но только до вынесения решения суда о его усыновлении (п. 2 ст. 129 СК). С принятием решения об усыновлении правовые отношения между родителями и ребенком полностью прекращаются, в связи с чем отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка родители уже не смогут.

Согласие родителей на усыновление их ребенка может быть двух видов:

- а) согласие на усыновление ребенка конкретным лицом или лицами (это могут быть, например, родственники ребенка: братья, сестры, дяди, тети и т. д.; или другие известные им лица);
- б) согласие на усыновление ребенка без указания конкретного усыновителя (усыновителей). Право выбора усыновителей в этом случае предоставлено органу опеки и попечительства или органу исполнительной власти субъекта РФ.

Получение в последующем (т. е. уже при усыновлении ребенка конкретными лицами) повторного согласия родителей не требуется. Однако в любом случае согласие родителей на усыновление ребенка может быть дано только после его рождения (п. 3 ст. 129 СК). Предварительная дача согласия родителей на усыновление еще не родившегося ребенка законом не допускается.

При усыновлении на территории РФ гражданами РФ ребенка, являющегося иностранным гражданином, необходимо получить не только согласие законного представителя ребенка, но и компетентного органа государства, гражданином которого является этот ребенок (п. 1 ст. 165 СК).

В ряде случаев, прямо предусмотренных законом (ст. 130 СК), допускается усыновление детей без согласия их родителей. Это возможно в случаях, если родители:

- а) неизвестны;
- б) признаны судом безвестно отсутствующими;
- в) признаны судом недееспособными;
- г) лишены судом родительских прав;
- д) по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания¹ и содержания.

Данный перечень обстоятельств, при наличии которых усыновление ребенка может быть произведено без согласия родителей, является исчерпывающим.

Считается, что родители ребенка неизвестны, если отсутствуют сведения как о его матери, так и об отце. Подобные ситуации чаще всего случаются при обнаружении подкинутых (найденных) детей (ст. 19 Закона об актах гражданского состояния), о чем составляется соответствующий документ — акт, протокол или справка, который и будет являться основанием для усыновления детей без согласия родителей. Если же не установлен только один из родителей, то получение согласия другого родителя на усыновление является обязательным. Так, усыновление может быть произведено при отсутствии согласия родителей, если дети были подкинуты, найдены во время стихийного бедствия или в районах, где проходили боевые действия, а также при иных чрезвычайных обстоятельствах, о чем имеется соответствующий акт, выданный в установленном порядке органами внутренних дел, и родители этих детей неизвестны¹.

В соответствии со ст. 42 ГК безвестно отсутствующим может быть признан в судебном порядке гражданин, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. В том случае если невозможно установить день получения последних сведений об отсутствующем, то началом

¹ См. п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

исчисления срока для признания гражданина безвестно отсутствующим считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — первое января следующего года.

Согласно ст. 29 ГК недееспособным может быть признан судом гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Понятно, что такие лица в силу своего заболевания не только не могут должным образом осуществлять воспитание детей, но и не в состоянии объективно выразить свою волю, в том числе и на усыновление ребенка. Именно поэтому их согласия на усыновление ребенка не требуется. В то же время согласие на усыновление детей лиц, ограниченных судом в дееспособности (ст. 30 ГК), требуется, так как они ограничиваются только в имущественных правах.

Не требуется согласие родителей ребенка на его усыновление в случаях, если они лишены судом родительских прав. Дело в том, что под родительскими правами, которых лишаются родители, подразумеваются все права, основанные на факте родства с ребенком, в том числе и право дать согласие на усыновление ребенка (ст. 71 СК). Однако необходимо учитывать, что согласно п. 6 ст. 71 СК усыновление ребенка в случае лишения родителей (одного из них) родительских прав допускается не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения судом решения о лишении родителей (одного из них) родительских прав. Если же родители ограничены судом в родительских правах (ст. 73, 74 СК), то их согласие на усыновление ребенка необходимо, поскольку они утрачивают лишь право на личное воспитание ребенка, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей.

Как и прежде (ст. 101 КоБС), закон допускает усыновление ребенка без согласия родителей в случаях, если они: во-первых, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком (ранее этот срок был более одного года); во-вторых, уклоняются от его воспитания и содержания; в-третьих, пренебрегают своими родительскими обязанностями по причинам, признанным судом неуважительными. Все три обстоятельства, как следует из содержания ст. 130 СК, должны быть в совокупности. Сюда относятся случаи, когда дети не проживают совместно с родителями, а находятся у других лиц (дедушка,

бабушка, брат, сестра и т. п.) или в государственном воспитательном учреждении более шести месяцев, родители же при этом без уважительных причин не проявляют в отношении своих детей родительской заботы и внимания (не навещают детей, не дают средства на их содержание, не переписываются с ними и т. п.).

Вполне возможна ситуация, когда родители не проживают совместно с детьми и не занимаются их воспитанием и содержанием по причинам объективного характера (нахождение на стационарном лечении; в плену; под арестом; отбывание наказания в местах лишения свободы за совершение преступления; другой родитель не давал возможности воспитывать ребенка и общаться с ним и т. п.), в таком случае нельзя говорить об уклонении родителей от участия в воспитании ребенка, а значит, необходимо их согласие на усыновление ребенка. Показательно в этом отношении следующее определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ¹.

Граждане США супруги Круз обратились в суд с заявлением об установлении удочерения несовершеннолетней Умалхатовой Айзанаш, 1997 г. р., находящейся в доме ребенка Санкт-Петербурга.

Санкт-Петербургский городской суд заявление удовлетворил и постановил считать Умалхатову Айзанаш удочеренной супругами Круз с присвоением ей фамилии Круз и имени Мишель Мэрилин.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Заместитель Председателя Верховного Суда РФ в протесте поставил вопрос об отмене решения суда как вынесенного с нарушением норм материального и процессуального права.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ протест удовлетворила, указав следующее.

Матерью Умалхатовой является Умалхатова Равзат (свидетельство о рождении ребенка от 10 июня 1997 г. выдано отделом загса Красносельского района Санкт-Петербурга).

Как установлено в судебном заседании, она 18 июня 1997 г. передала свою дочь Айзанаш в дом ребенка Санкт-Петербурга на временное содержание, сообщив администрации, что выезжает из города, но обязуется в дальнейшем забрать дочь из дома ребенка.

Удовлетворяя заявление супругов Круз об удочерении девочки без согласия на то ее матери, суд сослался на ее самоустранение без уважительных причин от воспитания и содержания дочери, а также на то обстоятельство, что она более шести месяцев совместно с ней не проживала.

В силу ст. 130 СК не требуется согласия родителей ребенка на его усыновление в случае, если они по причинам, признанным су-

¹ См.: Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам // ВВС РФ. 2001. № 1. С. 22.

дом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

При таких обстоятельствах вывод о том, что согласие родителей ребенка, в данном случае его матери, не требуется, суд может сделать только при наличии всех перечисленных в законе условий.

Согласно ст. 197 ГПК РСФСР в мотивировочной части решения должны быть указаны обстоятельства дела, установленные судом, доказательства, на которых основаны выводы суда и доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства, законы, которыми руководствовался суд.

В нарушение упомянутого требования суд первой инстанции не привел доказательств, подтверждающих неуважительность причин не проживания матери совместно с ребенком и уклонение ее от его воспитания и содержания.

Вместе с тем в решении суд сослался на доказательства, свидетельствующие об обратном, в том числе о заботе матери о судьбе дочери, об уважительности причин, препятствующих их совместному проживанию, о категорическом отказе в удочерении ее ребенка кем-либо.

В материалах дела имеются письменные доказательства того, что она с целью избежать удочерения девочки кем-либо, просила продлить срок нахождения в доме ребенка своей дочери, имея намерение забрать ее уже летом 1998 г.

Суд не известил Умалхатову о разбирательстве дела, лишив ее возможности объяснить суду причины как оставления дочери в доме ребенка, так и последующего не проживания вместе с ней более шести месяцев.

Причины, по которым родитель более шести месяцев не проживает совместно с ребенком, уклоняется от его воспитания и содержания, устанавливаются судом при рассмотрении дела об усыновлении на основании исследования и оценки в совокупности всех представленных доказательств, например сообщения органов внутренних дел о нахождении родителя, уклоняющегося от уплаты алиментов, в розыске, показаний свидетелей и других допустимых доказательств. В отличие от прежнего законодательства (ст. 101 КоБС) теперь ст. 130 СК не требует от органа опеки и попечительства обязательного предупреждения родителей о необходимости изменения их пренебрежительного отношения к выполнению родительских обязанностей и о возможных последствиях такого поведения. Таким образом, если суд установит, что родители уклонялись от воспитания и содержания ребенка по неуважительным причинам, то вправе вынести решение об установлении усыновления без согласия таких родителей.

Документ, подтверждающий наличие одного из обстоятельств, при которых в соответствии с СК усыновление ребенка допускается без согласия его родителей, прилагается к пред-

ставляемому в суд заключению органа опеки и попечительства о соответствии усыновления интересам ребенка (ст. 272 ГК).

Если ребенок находится под опекой (попечительством), на воспитании в приемной семье, то для его усыновления требуется согласие опекуна (попечителя) ребенка, его приемных родителей или руководителя воспитательного учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей (п. 1 ст. 131 СК). Согласие указанных лиц на усыновление ребенка должно быть выражено в письменной форме.

Так, если ребенок находится под опекой (попечительством), то на усыновление требуется согласие опекуна (попечителя). Семейным кодексом не предусмотрено являвшееся прежде обязательным правило (ст. 102 КоБС), по которому согласие опекунов (попечителей) на усыновление ребенка было необходимым только в случае отсутствия у него родителей. Теперь согласие опекунов (попечителей) должно быть получено независимо от наличия или отсутствия у ребенка родителей, что связано с дополнительным обеспечением его законных прав и интересов. В соответствии со ст. 39 ГК усыновление ребенка является основанием для освобождения опекуна (попечителя) от выполнения им своих обязанностей.

При отказе опекуна (попечителя) дать согласие на усыновление ребенка (аналогичная ситуация может возникнуть с приемными родителями) органу опеки и попечительства целесообразно выяснить, чем вызваны его возражения. Если, по мнению органа опеки и попечительства, отказ опекуна (попечителя) дать согласие на усыновление ребенка не обоснован и противоречит интересам ребенка, то соответствующие доводы должны быть изложены в заключении органа опеки и попечительства, представляемом в суд.

Для усыновления детей, которые находятся в приемных семьях, необходимо получить согласие приемных родителей, которые несут ответственность за воспитание ребенка (ст. 151, 152 СК). Причем если усыновление состоится, то по инициативе органа опеки и попечительства договор о передаче ребенка в приемную семью досрочно расторгается (п. 2 ст. 152 СК).

В случае нахождения ребенка, оставшегося без попечения родителей, в воспитательном, лечебно-профилактическом или другом детском учреждении (независимо от его ведомственной принадлежности и организационно-правовой формы), на усыновление ребенка требуется согласие руководителя (т. е. адми-

нистрации) указанного учреждения. Это связано с тем, что согласно ст. 147 СК и п. 4 ст. 35 ГК администрацией указанных учреждений выполняются обязанности опекуна (попечителя) ребенка. Такое согласие должно быть основано на детальном ознакомлении администрации воспитательного учреждения с личностью и документами усыновителя, выяснением отсутствия противопоказаний к усыновлению.

Во избежание возможных споров согласие опекунов (попечителей), приемных родителей, руководителей учреждений, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, на усыновление детей должно быть дано в письменной форме (без нотариального удостоверения).

Получение согласия опекунов (попечителей), приемных родителей, администрации воспитательных учреждений на усыновление ребенка является дополнительной гарантией соблюдения интересов ребенка при усыновлении. Однако наличие такого согласия само по себе не исключает необходимости получения соответствующего согласия родителей ребенка, но только в предусмотренных СК случаях, т. е. если они живы и не признаны судом недееспособными или безвестно отсутствующими, не лишены родительских прав, не уклоняются от воспитания и содержания ребенка.

Из содержания п. 2 ст. 131 СК следует, что решение об усыновлении ребенка может быть вынесено судом и без согласия опекунов (попечителей), приемных родителей или администрации воспитательных учреждений, где находятся дети. При отсутствии согласия указанных лиц на усыновление (особенно если отказ необоснованный) суд вправе принять решение об усыновлении ребенка исходя из его интересов. Данное правило является новым в семейном законодательстве и введено в СК для защиты интересов ребенка и обеспечения ему возможности при наличии необходимых предпосылок приобрести новых родителей. В этой связи в п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 указано, что отказ опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителей воспитательных учреждений дать согласие на усыновление, в отличие от отказа родителей, не препятствует положительному разрешению судом вопроса об усыновлении, если этого требуют интересы ребенка.

Необходимым условием усыновления является получение согласия на усыновление ребенка, достигшего десятилетнего возраста (ст. 132 СК). Выяснение отношения ребенка к усынов-

лению имеет важное значение с учетом необходимости соблюдения его прав и интересов. Предполагается, что именно с достижением указанного возраста ребенок в состоянии осознанно выразить свою волю и отношение к предстоящему усыновлению, в том числе и в ходе судебного разбирательства. В этих целях ему в доступной форме работником органа опеки и попечительства объясняются сущность усыновления и вытекающие из него последствия: о правоотношениях, возникающих между ним и усыновителями, их родственниками; об утрате правоотношений с родителями (братьями, сестрами, бабушкой и дедушкой); об изменении фамилии, отчества, данных о родителях. Ребенок должен быть подробно осведомлен о личности усыновителя (усыновителей) и составить впечатление о нем (о них) по результатам личного общения. В соответствии со ст. 57 СК учет мнения ребенка в возрасте старше десяти лет о своем усыновлении является обязательным для суда и органа опеки и попечительства. При отсутствии согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет, усыновление против его воли является недопустимым.

Разъяснения в доступной форме о сущности предстоящего усыновления и его последствиях могут быть даны и ребенку, не достигшему возраста десяти лет, с учетом степени его интеллектуального развития. В этом случае его согласия на усыновление не требуется, однако несогласие ребенка по возможности следует учесть, хотя оно не имеет правового значения.

Конкретная форма выявления и получения согласия ребенка на усыновление органом опеки и попечительства СК не определена. На практике отношение усыновляемого к конкретным усыновителям как к своим возможным родителям выявляется в беседе с ним. Согласие ребенка на усыновление может быть зафиксировано органом опеки и попечительства в произвольной форме в любом письменном отдельном документе (заявлении, справке и т. п.) либо в заключении об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам ребенка¹.

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 272 ГПК документ о согласии усыновляемого ребенка, достигшего возраста десяти лет, на усыновление должен быть приложен к представляемому в суд заключению органа опеки и попечительства о соответствии усыновления интересам ребенка. Наличие либо отсутствие согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет, на усынов-

¹См. п. 15 Правил передачи детей на усыновление (удочерение).

ление, может быть установлено и самим судом в случае привлечения ребенка к участию в деле. Поэтому при подготовке дела к судебному разбирательству судье следует обсуждать вопрос о необходимости привлечения к участию в деле ребенка, если он достиг возраста десяти лет, для того, чтобы вопрос об усыновлении был решен максимально с учетом интересов ребенка¹.

При усыновлении на территории РФ гражданами РФ ребенка, являющегося иностранным гражданином, документ о согласии ребенка на усыновление необходимо представить в суд только в том случае, если это требуется в соответствии с законодательством государства, гражданином которого является ребенок, и (или) международным договором РФ (п. 1 ст. 165 СК; ч. 3 ст. 271 ГПК).

СК предусматривает возможность усыновления ребенка старше десяти лет и без получения его согласия. Согласно п. 2 ст. 132 СК подобное возможно только тогда, когда ребенок живет, воспитывается в семье усыновителей и считает их своими родителями. Эта норма позволяет оградить ребенка от нежелательных эмоциональных и психологических воздействий, неизбежных в результате разглашения тайны усыновления, поскольку в таких случаях ребенок, как правило, не знает о том, что воспитывается не родителями, и уверен, что является родным сыном (дочерью) усыновителей.

При усыновлении ребенка одним из супругов согласие другого супруга на усыновление является обязательным условием (п. 1 ст. 133 СК). На практике чаще всего усыновителями являются оба супруга совместно. Усыновление ребенка только одним из супругов (другой супруг при этом не является родителем усыновляемого ребенка) менее предпочтительно, но законом не запрещается. При усыновлении в такой ситуации особое внимание должно быть обращено на взаимоотношения, сложившиеся в семье усыновителя между всеми ее членами, их мнение по поводу предстоящего усыновления ребенка. Прежде всего, речь идет о мнении супруга (жены или мужа) усыновителя. Ведь в том случае, когда супруги состоят в браке, но произвести усыновление ребенка желает лишь один из них, а другой не разделяет его решения и противится появлению в их семье нового члена, то это в последующем может отрицательно отразиться на воспитании и условиях жизни усыновля-

¹ См. п. 4, 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

емого. Поэтому, если ребенок усыновляется лицом, состоящим в браке, необходимо также согласие на усыновление его супруга, который не является усыновителем. Вместе с тем согласия супруга на усыновление ребенка не требуется, если супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно (п. 2 ст. 133 СК). При подобных обстоятельствах мнение другого супруга выяснить не представляется возможным, а усыновление тем не менее необходимо в интересах ребенка.

Ранее семейное законодательство предусматривало возможность усыновления ребенка одним из супругов без согласия другого супруга, если тот был признан в установленном законом порядке недееспособным (ч. 2 ст. 104 КоБС). В СК это положение отсутствует, так как ст. 127 СК запрещает усыновление детей одним из супругов в случае недееспособности другого супруга.

При усыновлении ребенка одним из супругов он к заявлению в суд об усыновлении должен приложить согласие другого супруга на усыновление ребенка (п. 3 ч. 1 ст. 271 ГК). Отсюда следует, что согласие другого супруга на усыновление должно быть выражено в письменной форме. Подпись супруга на его письменном согласии должна быть удостоверена в установленном законом порядке нотариусом или другими должностными лицами, имеющими право совершать нотариальные действия.

Если же супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно, то супругом, желающим усыновить ребенка, в суд представляется документ, подтверждающий указанные обстоятельства (сообщение жилищно-эксплуатационного органа, справки адресных служб, органов внутренних дел о результатах розыска супруга, копия решения суда о признании супруга безвестно отсутствующим и т. п.). При невозможности лица, состоящего в браке, приобщить к заявлению в суд об установлении усыновления ребенка соответствующий документ, в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие эти факты. К таким доказательствам, например, могут быть отнесены показания свидетелей о прекращении семейных отношений между супругами и об отсутствии сведений о месте пребывания жены (мужа) усыновителя более года.

Таким образом, обстоятельства, свидетельствующие о том, что супруги прекратили семейные отношения, не проживают

совместно более года и место жительства супруга-заявителя неизвестно, могут быть установлены средствами доказывания, предусмотренными в ГПК, а также вступившим в законную силу решением суда о признании этого супруга безвестно отсутствующим¹.

При усыновлении ребенка одним из супругов после вступления в законную силу решения суда об усыновлении родительские права и обязанности возникают только у супруга-усыновителя (ст. 137 СК). Для другого супруга (даже давшего согласие на усыновление) решение суда об установлении усыновления ребенка не влечет таких прав и обязанностей.

Порядок усыновления. В соответствии со ст. 125 СК усыновление детей производится в судебном порядке. Судебный порядок усыновления является новеллой семейного законодательства. Он введен в целях усиления гарантий прав детей, оставшихся без попечения родителей, и соответствует мировой практике судебного порядка усыновления. Судебный порядок усыновления в наибольшей степени отвечает интересам ребенка, так как суд независим от каких-либо ведомственных или местных влияний и подчиняется только требованиям закона.

Предусмотренный прежде ст. 98 КоБС административный порядок усыновления детей (когда решение об усыновлении ребенка принималось главой местной администрации, а при усыновлении иностранными гражданами ребенка — гражданина РФ — органом исполнительной власти субъекта РФ) согласно п. 2 ст. 169 СК продолжал действовать непродолжительное время и после принятия СК — до введения в действие Федерального закона от 21 августа 1996 г. № 124-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР»². Указанный закон вступил в силу с 27 сентября 1996 г.³ С этой даты в Российской Федерации применяется судебный порядок усыновления ребенка, и он регламентируется гл. 29 ГПК (до 1 февраля 2003 — гл. 29¹ Гражданского процессуального кодекса РСФСР). Дела об усыновлении рассматриваются судом в порядке особого производства, по правилам, предусмотренным ГПК, с обязательным учас-

¹ См. п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. №9.

² СЗ РФ. 1996. № 35. Ст. 4134.

³ Российская газета. 1996. 28 авг.

тием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора и ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет (п. 1 ст. 125 СК; ст. 273 ГПК).

Усыновление является добровольным актом и может быть произведено только по просьбе (волеизъявлению) лица, желающего усыновить ребенка. Это означает, что никто не может быть принужден к усыновлению детей вопреки своей воле.

Волеизъявление лиц (лица), желающих усыновить ребенка, должно быть выражено в письменном заявлении об усыновлении ребенка, которое подается гражданами РФ, желающими усыновить ребенка, в районный суд по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка (ст. 269 ГПК), т. е. подсудность дел об усыновлении определяется исходя из интересов усыновляемого ребенка. В заявлении об усыновлении ребенка обязательно должны быть указаны: фамилия, имя, отчество усыновителей (усыновителя), место их жительства; фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства (нахождения), сведения о родителях усыновляемого ребенка, наличие у него братьев и сестер; обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства; просьба об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до года), места рождения усыновляемого ребенка, о записи усыновителей (усыновителя) в актовой записи о рождении ребенка в качестве родителей (родителя) — при желании усыновителей (усыновителя) внести соответствующие изменения в актовую запись о рождении ребенка в качестве родителей (ст. 270 ГПК).

Обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей (усыновителя) об установлении усыновления ребенка, могут заключаться в утрате этим ребенком родительского попечения. К доказательствам, подтверждающим эти обстоятельства, могут быть отнесены следующие документы: свидетельство о смерти родителя (родителей); копия решения суда о лишении родителя (родителей) родительских прав, признании родителей недееспособными, безвестно отсутствующими или умершими; акт, подтверждающий, что ребёнок был подкинут; а также другие документы, подтверждающие утрату ребенком родительского попечения.

Усыновление ребенка гражданами РФ и иностранными гражданами закон допускает при соблюдении ряда требований,

направленных на выявление возможности заявителей (заявителя) быть усыновителями (усыновителем). Поэтому к заявлению об усыновлении лица, желающие усыновить ребенка, должны приложить документы (в двух экземплярах), подтверждающие их право быть усыновителями ребенка и необходимые для правильного решения судом дела: копию свидетельства о рождении усыновителя — при усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке; копию свидетельства о браке усыновителей (усыновителя) — при усыновлении ребенка лицами (лицом), состоящими в браке; при усыновлении ребенка одним из супругов — согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно (при невозможности приобщить к заявлению соответствующий документ в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие эти факты); медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя)¹; справку с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо копию декларации о доходах или иной документ о доходах; документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение; документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители (ст. 271 ГПК).

При усыновлении ребенка, являющегося гражданином РФ, гражданами РФ, постоянно проживающими за пределами территории РФ, иностранными гражданами или лицами без гражданства требуется представление в суд таких же документов, а также дополнительно заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства — государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями; разрешение компетентного органа соответствующего государства, на въезд усыновляемого ребенка и его постоянное жительство на его территории (ч. 2 ст. 271 ГПК). Следует обратить внимание и на то обстоятельство, что в соответствии с ч. 2 ст. 269

¹ См.: Форма медицинского заключения по результатам освидетельствования гражданина (гражданки), желающего(ей) усыновить (уч. ф. № 164/у-96). Утверждена приказом Министерства здравоохранения РФ от 10 сентября 1996 г. № 332 «О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями» (БНА. 1996. № 8).

ГПК граждане РФ, постоянно проживающие за пределами территории РФ, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином РФ, подают заявление об усыновлении ребенка не в районный суд, а соответственно в верховный суд республики, краевой (областной) суд, суд города федерального значения, суд автономной области или суд автономного округа по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка.

В случае усыновления на территории РФ гражданами РФ ребенка, являющегося иностранным гражданином, при обращении в суд с заявлением необходимо представить все документы, требующиеся для усыновления ребенка, являющегося гражданином РФ, а также дополнительно согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого он является, и согласие самого ребенка на усыновление, если это требуется в соответствии с нормами права указанного государства и (или) международным договором РФ (ч. 3 ст. 271 ГПК).

Документы усыновителей — иностранных граждан, выданные за границей и представленные заявителями в суд, требуют легализации, если только иное не предусмотрено международным договором, участником которого является Российская Федерация. После легализации документы должны быть переведены на русский язык. Перевод нотариально удостоверяется в консульском учреждении или дипломатическом представительстве РФ в стране проживания лица, желающего усыновить ребенка, либо нотариусом на территории РФ (ч. 4 ст. 271).

При подаче в суд заявлений об усыновлении ребенка граждане освобождаются от уплаты государственной пошлины (п. 13 ч. 1 ст. 89 ГПК, подп. 28 п. 2 ст. 5 Закона о государственной пошлине).

После принятия заявления об усыновлении ребенка судья в ходе подготовки дела к судебному разбирательству обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам ребенка (п. 2 ст. 125 СК, ч. 1 ст. 272 ГПК). Такое заключение дается по результатам проведенного органом опеки и попечительства обследования, в ходе которого выясняются мотивы усыновления детей, имеющих родителей, причины дачи родителями согласия на усыновление, возможность передачи детей на воспита-

ние усыновителям с учетом индивидуальных особенностей последних (дедушке и бабушке; семьям, имеющим своих детей; родственникам, ранее не осуществлявшим воспитание и содержание усыновляемого и не проявлявшим заботы о нем и т. п.). При обследовании органом опеки и попечительства устанавливаются условия жизни усыновителей и родителей, целесообразность передачи ребенка от родителей в другую семью с учетом возможного улучшения условий жизни и воспитания усыновляемого, а также необходимость прекращения правоотношений усыновленного не только с родителями, но и с братьями, сестрами, другими родственниками по восходящей и нисходящей линии. К заключению органа опеки и попечительства о соответствии усыновления интересам ребенка прилагаются: а) акт обследования условий жизни усыновителей (усыновителя), составленный органом опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка или по месту жительства усыновителей (усыновителя) (иностранцы граждане сами представляют в суд заключение об условиях их жизни, которое составляет компетентный государственный орган); б) свидетельство о рождении усыновляемого ребенка; в) медицинское заключение о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого ребенка; г) согласие усыновляемого ребенка, достигшего возраста десяти лет, на усыновление, а также на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителей (усыновителя) в качестве его родителей (за исключением случаев, если такое согласие в соответствии с законом не требуется); д) согласие родителей ребенка на его усыновление (при усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, — также согласие их законных представителей, а при их отсутствии — согласие органа опеки и попечительства), за исключением случаев, предусмотренных ст. 130 СК, при наличии которых усыновление ребенка допускается без согласия его родителей); е) согласие на усыновление ребенка его опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителя учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей.

В заключении органа опеки и попечительства об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка должны быть так же указаны сведения о факте личного общения усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком (п. 2 ст. 125 СК).

Представление медицинского заключения о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии ребенка обусловлено необходимостью обеспечить дополнительные гарантии соблюдения как интересов усыновляемого ребенка при наличии у него заболевания или каких-либо недостатков в развитии, так и самих усыновителей. Порядок подготовки медицинского заключения экспертной медицинской комиссией органа управления здравоохранением субъекта РФ регламентируется приказом Министерства здравоохранения и медицинской промышленности РФ и Министерства образования РФ от 25 декабря 1995 г. № 369/641 «О медицинском освидетельствовании детей, передаваемых на воспитание в семью»¹. Как правило, такое заключение должно составляться экспертной медицинской комиссией на основании данных осмотров врачей: педиатра, невропатолога, хирурга (ортопеда-травматолога), офтальмолога, отоларинголога, логопеда, а для детей от трех лет и старше — учителя-дефектолога. По показаниям ребенок обследуется и другими специалистами. Это заключение заверяется руководителем воспитательного учреждения, где ребенок содержится. При наличии у ребенка заболевания, недостатков в физическом или умственном развитии администрация воспитательного учреждения предупреждает об этом кандидатов в усыновители под расписку. Разъяснение о характере заболевания ребенка, его возможных последствиях может быть проведено главным врачом родильного дома (отделения), дома ребенка, лечебного стационара, директором детского дома, школы-интерната, совместно с врачом-педиатром. В личном деле ребенка, как правило, отмечается, что усыновитель предупрежден о недуге ребенка и его последствиях.

Медицинское заключение о состоянии здоровья ребенка составляется по специально установленной форме². Ознакомление с этим заключением позволяет суду взвешенно и ответственно решить вопрос об усыновлении ребенка с имеющимися отклонениями интеллектуального, физического и любого иного характера.

При усыновлении ребенка гражданами РФ, постоянно проживающими за пределами территории РФ, иностранными гражд-

¹ Российские вести. 1996. 24 апр.

² См.: Приложение № 2 к приказу Министерства здравоохранения и медицинской промышленности РФ и Министерства образования РФ от 25 декабря 1995 г. № 369/641.

данами или лицами без гражданства, не являющимися родственниками ребенка, к заключению органа опеки и попечительства прилагается дополнительно документ, подтверждающий наличие сведений об усыновляемом ребенке в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей (до введения в действие федерального закона о государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, прилагался документ, подтверждающий нахождение усыновляемого ребенка на централизованном учете), а также документы, подтверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семьи граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ, или на усыновление родственникам ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников (п. 7 ч. 2 ст. 272 ГПК).

При необходимости суд может затребовать и иные документы как от органа опеки и попечительства, так и от граждан, желающих усыновить ребенка (ч. 3 ст. 272 ГПК), (например, документ, подтверждающий наличие одного из обстоятельств, при которых в соответствии со ст. 130 СК усыновление ребенка допускается без согласия родителей).

Дела об усыновлении ребенка рассматриваются единолично судьей в закрытом судебном заседании в порядке особого производства (п. 2 ч. 1 ст. 262, ст. 263 ГПК) с обязательным личным участием самих усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора и ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет, и в необходимых случаях родителей, других заинтересованных лиц и самого ребенка в возрасте от десяти до четырнадцати лет (ст. 273 ГПК). Невыполнение судом требований закона о порядке рассмотрения дела об усыновлении может явиться основанием к отмене решения, если это нарушение привело либо могло привести к неправильному разрешению вопроса об усыновлении (п. 4 ч. 1 ст. 362 ГПК). Согласно п. 3 ст. 126¹ СК обязательное участие лиц (лица), желающих усыновить ребенка, в процессе усыновления не лишает их права иметь одновременно своего представителя, права и обязанности которого устанавливаются гражданским и гражданским процессуальным законодательством (ст. 182 ГК, ст. 48—54 ГПК). Представитель — это лицо, юридическими действиями которого приобретаются, изменяются или прекращаются права и обязанности у представляемого. Наличие у заявителя представителя, надлежащим образом уполномоченного на ведение дела в суде, не освобождает лицо

(лиц), желающее усыновить ребенка, от обязанности явиться в суд. Представители по делам данной категории вправе без личного участия доверителя (т. е. усыновителя, усыновителей) производить действия вне стадии судебного разбирательства, в частности, собрать и представить необходимые доказательства, при подготовке дела к судебному разбирательству давать судье пояснения по существу заявления, по требованию судьи представлять дополнительные доказательства, поставить вопрос об оказании помощи в истребовании письменных и вещественных доказательств и т. п.¹ Лица (лицо), желающие усыновить ребенка, имеют право в процессе усыновления в необходимых случаях пользоваться услугами переводчика (п. 3 ст. 126¹ СК).

Для того, чтобы вопрос об усыновлении был решен с максимальным учетом интересов ребенка, суд может привлечь к участию в деле родителей (родителя) или иных законных представителей усыновляемого ребенка, других заинтересованных лиц (родственников ребенка, представителей учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей), а также самого ребенка в возрасте от десяти до четырнадцати лет. Следует отметить, что ст. 273 ГПК в отличие от ранее действовавшей статьи 263⁴ Гражданского процессуального кодекса РСФСР признает обязательным участие в судебном заседании ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет. Решая же вопрос о необходимости вызова в судебное заседание несовершеннолетнего в возрасте от десяти до четырнадцати лет, судье целесообразно выяснить мнение по этому поводу органа опеки и попечительства с тем, чтобы присутствие ребенка в суде не оказало на него неблагоприятного воздействия².

Лица, участвующие в деле об усыновлении ребенка (заявители, прокурор, орган опеки и попечительства и другие заинтересованные лица) наделяются соответствующими процессуальными правами и обязанностями (ст. 35 ГПК).

В том случае, если при рассмотрении дела об усыновлении суд обнаружит в действиях стороны, должностного или иного лица признаки преступлений, предусмотренных гл. 20 «Преступления против семьи и несовершеннолетних» УК, он должен сообщить об этом прокурору для решения вопроса о возбуждении уголовного дела³.

Суд, рассмотрев заявление об усыновлении ребенка по существу, принимает решение, которым удовлетворяет просьбу

¹ См. п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

² См. п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

³ См. п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка или отказывает в ее удовлетворении. При удовлетворении просьбы об усыновлении суд признает ребенка усыновленным конкретными лицами (лицом) и указывает в решении суда все данные об усыновленном и усыновителях (усыновителе), необходимые для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния. Однако суд, удовлетворив заявление об усыновлении, может отказать в части удовлетворения просьбы усыновителей (усыновителя) о записи их в качестве родителей (родителя) ребенка в записи акта о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка (ст. 274 ГПК). Судебная практика показывает, что удельный вес удовлетворенных судами заявлений об усыновлении ребенка является высоким. Например, в 1998 г. он составил 99% (22,6 тыс.)¹.

При удовлетворении судом заявления усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка взаимные права и обязанности усыновителей (усыновителя) и усыновленного ребенка возникают со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка, а не с момента государственной регистрации усыновления органом загса. Следует иметь в виду, что усыновление осуществляется не на какой-то определенный период времени, а навсегда. В последующем оно может быть отменено только судом при наличии предусмотренных законом оснований).

Копия решения суда об усыновлении ребенка направляется судом в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу в орган загса по месту принятия решения для государственной регистрации усыновления ребенка (п. 3 ст. 125 СК, ч. 3 ст. 274 ГПК), которая является обязательной и имеет существенное значение для охраны его прав и интересов, юридически подтверждая факт усыновления.

Порядок государственной регистрации усыновления регламентируется гл. 5 (ст. 39—47) Закона об актах гражданского состояния. Орган загса обязан зарегистрировать усыновление на основании решения суда об усыновлении ребенка. Государственная регистрация усыновления ребенка производится органом загса по заявлению усыновителей (усыновителя) по месту вынесения решения суда об усыновлении ребенка или по месту жительства усыновителей (усыновителя). Заявление о государственной регистрации усыновления ребенка может быть сделано усыновителями (усыновителем) устно или в письменной форме. Одновременно с заявлением о государственной регистрации усыновления должно быть представлено решение суда об усыновлении ребен-

¹ См.: Гагарский А. Работа судов РФ в 1998 году // Российская юстиция. 1999. № 9. С. 53.

ка и предъявлены документы, удостоверяющие личность усыновителей (усыновителя). Усыновители (усыновитель) имеют право уполномочить в письменной форме других лиц сделать заявление о государственной регистрации усыновления ребенка. Если усыновители (усыновитель) или уполномоченные ими лица в течение месяца со дня усыновления ребенка не сделали заявления о государственной регистрации усыновления, то усыновление ребенка регистрируется органом загса на основании поступившей копии решения суда об усыновлении ребенка. По результатам государственной регистрации усыновления ребенка составляется запись акта об усыновлении, на основании которой орган загса вносит необходимые изменения в запись акта о рождении ребенка или составляется новая запись акта о рождении ребенка в порядке, установленном законом (ст. 44 Закона об актах гражданского состояния). Усыновителям на основании измененной или вновь составленной в связи с усыновлением записи акта о рождении ребенка выдается новое свидетельство о рождении усыновленного ребенка, а прежнее свидетельство аннулируется в установленном порядке. Усыновителям выдается также и свидетельство об усыновлении ребенка. Таким образом, государственная регистрация усыновления с оформлением соответствующих документов имеет важное значение не только для защиты прав усыновленных детей, но и для обеспечения установленной законом тайны усыновления.

При наличии исключительных обстоятельств, вследствие которых замедление в исполнении решения об усыновлении может привести к невозможности самого исполнения, суд, исходя из ст. 212 ГПК, вправе по просьбе заявителя обратиться к немедленному исполнению, указав причины, по которым он пришел к выводу о необходимости применения названной выше нормы (например, требуется срочная госпитализация усыновленного ребенка для проведения курса лечения и (или) оперативного вмешательства и промедление ставит под угрозу жизнь и здоровье ребенка)¹.

Вопросы, разрешаемые судом при усыновлении ребенка. При решении дела об усыновлении ребенка суд наряду с требованиями заявителей об усыновлении ребенка разрешает и другие просьбы заявителей:

а) об изменении имени, отчества и фамилии усыновленного ребенка (ст. 134 СК);

б) об изменении даты и места рождения усыновленного ребенка (ст. 135 СК);

¹ См. п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

в) о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителей усыновленного ребенка (ст. 136 СК).

Кроме того, по просьбе заинтересованных лиц суд рассматривает вопросы о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного ребенка или родственников его умершего родителя, т. е. дедушки и бабушки (п. 3, 4 ст. 137 СК).

В соответствии с п. 1 ст. 134 СК за усыновленным ребенком сохраняются его имя, отчество и фамилия. Отсюда следует, что удовлетворение судом просьбы усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка не влечет обязательное изменение имени, отчества и фамилии усыновленного ребенка. При этом правовое положение усыновленного ребенка, сохранившего свою фамилию, имя, отчество, не отличается от правового положения усыновленного, которому присвоена фамилия усыновителя, изменены отчество или имя.

Вопрос об изменении ребенку имени, отчества и фамилии решается судом согласно п. 2 ст. 134 СК по просьбе усыновителей при рассмотрении дела об усыновлении. Такая просьба усыновителей, как правило, вызвана их стремлением сохранить тайну усыновления и желанием, чтобы ребенок, который принимается в семью как родной, носил их фамилию, отчество по имени усыновителя и имя, выбранное усыновителями.

Просьба усыновителей об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка указывается в заявлении в суд об усыновлении ребенка (ст. 270 ГПК). Как следует из содержания п. 2 и 4 ст. 134 СК суд должен удовлетворить соответствующие просьбы усыновителей, если только против изменения фамилии, имени, отчества не возражает усыновляемый ребенок, достигший возраста десяти лет. Соблюдение требований закона о том, что изменение фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка, достигшего возраста десяти лет, может быть произведено только с его согласия, является обязательным, за исключением случая, предусмотренного п. 2 ст. 132 СК (т. е. когда ребенок живет, воспитывается в семье усыновителей и считает их своими родителями).

По просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваиваются фамилия усыновителя, а также указанное им имя. Отчество усыновленного ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а при усыновлении ребенка женщиной — по имени лица, указанного ею в качестве отца усыновленного ребенка.

В том случае, если фамилии супругов-усыновителей разные, то по соглашению супругов-усыновителей ребенку присваивается фамилия одного из них.

При усыновлении ребенка не состоящей в браке женщиной по ее просьбе ребенку присваивается ее фамилия, а также выбранное имя (п. 3 ст. 134 СК). Сведения об отце ребенка (фамилия, имя, отчество) записываются в книге записей рождения по указанию усыновительницы в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 51 СК, т. е. фамилия отца ребенка указывается по фамилии усыновительницы, а имя и отчество отца ребенка — по ее выбору. Такое же право п. 3 ст. 134 СК предоставлено одинокому мужчине при усыновлении им ребенка, т. е. фамилия, имя и отчество матери усыновленного ребенка записываются в книге записей рождения со слов усыновителя. На наш взгляд, правило п. 3 ст. 134 СК не должно применяться, если при усыновлении ребенка одиноким лицом по решению суда в соответствии с п. 3 ст. 137 СК сохранены неимущественные и имущественные права и обязанности по желанию отца (если усыновитель — женщина) или по желанию матери (если усыновитель — мужчина).

Согласно п. 5 ст. 134 СК о присвоении ребенку новых имени и фамилии, а также об изменении отчества усыновляемого указывается в резолютивной части решения суда об усыновлении, на основании которого в последующем производятся государственная регистрация усыновления и необходимые актовые записи органом загса по месту вынесения судебного решения или по месту жительства усыновителей (усыновителя).

На основании записи акта об усыновлении орган загса вносит необходимые изменения в запись акта о рождении усыновленного ребенка, выдает усыновителям новое свидетельство о рождении усыновленного ребенка и направляет в орган загса по месту хранения второго экземпляра записи акта о рождении усыновленного ребенка извещение о внесении соответствующих изменений. При этом ранее составленная запись акта о рождении и выданное свидетельство о рождении в целях обеспечения тайны усыновления аннулируются (ст. 44, 69—73, 75 Закона об актах гражданского состояния).

При перемене фамилии усыновителей (усыновителя) в дальнейшем изменение фамилии усыновленного ребенка может быть произведено только в установленном законом порядке (ст. 59 СК) с последующим внесением изменений в запись акта об усыновлении и в запись акта о рождении усыновленного.

По просьбе усыновителя может быть изменена дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на три месяца (п. 1 ст. 135 СК). Время рождения усыновленного ребенка может быть указано ранее или позднее его действительного рождения, но в пределах трехмесячного срока.

Изменение даты рождения ребенка производится только:

- а) в целях обеспечения тайны усыновления;
- б) при усыновлении ребенка в возрасте до одного года.

В частности, возраст усыновляемого ребенка может быть изменен: в случае имитации усыновительницей беременности; при наличии в семье ребенка, возраст которого отличается от возраста усыновленного менее чем на девять-десять месяцев; при желании сохранить дату рождения умершего кровного ребенка путем изменения даты рождения усыновленного ребенка в пределах установленного трехмесячного срока.

В целях обеспечения тайны усыновления может быть изменено и место рождения усыновленного ребенка (п. 1 ст. 135 СК). В отдельных случаях это позволяет скрыть факт усыновления, поскольку фактическое место рождения ребенка не всегда совпадает с местом жительства усыновителей. Более того, оно может находиться там, где усыновители не только никогда не были, но и не могли быть, что может отрицательно повлиять на обеспечение тайны усыновления.

Просьба усыновителей об изменении даты и места рождения усыновляемого ребенка указывается в заявлении в суд об усыновлении ребенка.

При вынесении решения об усыновлении суд одновременно должен принять положительное или отрицательное решение по просьбе усыновителей (усыновителя) об изменении даты и места рождения ребенка (п. 2 ст. 135 СК), о чем указывается в резолютивной части решения об усыновлении.

На основании полученной копии решения суда об усыновлении ребенка и соответственно об изменении даты и (или) места рождения усыновленного ребенка орган загса вносит необходимые изменения в актовую запись о рождении ребенка и выдает новое свидетельство о его рождении.

Усыновители, по их просьбе, могут быть записаны в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ими ребенка (п. 1 ст. 136 СК). Данная норма направлена прежде всего на обеспечение тайны усыновления, а кроме того, на максимальное уравнивание статуса усыновленных детей с родными детьми усыновителей и на укрепление семьи в целом.

Решение о записи усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка принимается судом исходя из интересов ребенка и конкретных обстоятельств дела. При этом следует иметь в виду, что принятие такого решения является правом, но не обязанностью суда. В отдельных случаях судом может

быть отказано усыновителям в такой просьбе. Основания принятия судом отрицательного решения по ходатайству усыновителей о записи их в качестве родителей ребенка законом не определены и могут выражаться в самых различных обстоятельствах (например, усыновленный ребенок знает о том, что усыновители не являются его родителями, и в интересах ребенка, по мнению суда, следует сохранить данные о его родителях). Однако на практике подобные просьбы чаще всего удовлетворяются, так как запись усыновителей в качестве родителей усыновленного позволяет обеспечить как тайну усыновления, так и формирование полноценных нормальных семейных отношений между усыновителями и усыновленным ребенком.

Норма СК о записи усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка распространяется на все категории усыновителей, в том числе состоящих в родственных отношениях с усыновляемым ребенком. Таким образом, не исключены ситуации, когда о записи в качестве родителя усыновляемого просит усыновитель, состоящий в кровном родстве с его отцом или матерью (дедушка, бабушка, тетя, дядя и т. д.). Закон не запрещает усыновление ребенка его родственниками, в том числе близкими, а значит, они вправе просить суд о записи их в качестве родителей ребенка.

При желании усыновителей (усыновителя) быть записанными в качестве родителей ребенка в книге записей рождений им необходимо изложить просьбу об этом в заявлении в суд об усыновлении ребенка (ст. 270 ГПК).

Для совершения записи усыновителей в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ребенка, достигшего десятилетнего возраста, обязательным является согласие ребенка (ст. 57, п. 2 ст. 136 СК). Поэтому к представляемому в суд заключению органа опеки и попечительства должен быть приложен документ о согласии усыновляемого ребенка, достигшего возраста десяти лет, на запись усыновителей (усыновителя) в качестве его родителей (ст. 272 ГПК). Вполне возможно, что усыновляемый ребенок может возражать против такой записи из желания сохранить память о родителях. Отношение ребенка к просьбе усыновителей может не выясняться только тогда, когда усыновление производится в порядке исключения без получения согласия усыновляемого ребенка, т. е. в том случае, когда до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителей (усыновителя) и считает их (его) своими родителями (родителем).

Решение суда об удовлетворении просьбы усыновителей о записи их в качестве родителей усыновленного ребенка в книге записей рождений или об отказе в удовлетворении такой просьбы принимается одновременно с решением об усыновлении (п. 3 ст. 136 СК, ч. 1 ст. 274 ГПК). В резолютивной части решения об усыновлении обязательно указывается о необходимости записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителя в книге записей рождений, если этот вопрос был положительно разрешен судом по просьбе заявителя.

На основании решения суда об усыновлении ребенка и соответственно записи усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка орган загса вносит необходимые изменения в актовую запись о рождении ребенка.

Правовые последствия усыновления ребенка. Усыновление — это не только форма устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, но и юридический факт, вызывающий определенные правовые последствия. В результате усыновления усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству во всех личных и имущественных правах и обязанностях приравниваются к родственникам по происхождению (п. 1 ст. 137 СК), т. е. усыновленный ребенок приобретает новых родителей и других родственников. Именно по этой причине ст. 14 СК запрещены браки между усыновителями и усыновленными.

Между усыновителем и усыновленным ребенком возникают взаимные личные и имущественные права и обязанности, равные тем, которые существуют между родителями и детьми, причем не только семейные права и обязанности, но также права и обязанности, предусмотренные другими отраслями законодательства (гражданским, жилищным, трудовым, пенсионным и др.). Это происходит как в случае усыновления ребенка супругами, так и одним из них, либо лицом, не состоящим в браке. Причем указанные правовые последствия наступают независимо от записи усыновителей в качестве родителей усыновленного ими ребенка в актовой записи о рождении ребенка.

Приравнивание законом усыновленного ребенка к родным детям усыновителя означает, что усыновители, как и родители, имеют право и обязаны заботиться о воспитании и всестороннем развитии усыновленного ребенка (ст. 63 СК). Усыновители также обязаны содержать своих усыновленных детей

(ст. 80, 85 СК), что предполагает возможность взыскания с усыновителей алиментов на усыновленных детей в случае неисполнения ими этой обязанности. Соответственно трудоспособные совершеннолетние усыновленные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи усыновителей и заботиться о них (ст. 87 СК).

Усыновители являются законными представителями несовершеннолетнего усыновленного ребенка и выступают в защиту его прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе и в судах, без специальных полномочий (ст. 64 СК). Однако усыновитель приобретает права законного представителя ребенка лишь в случае удовлетворения судом его просьбы об усыновлении ребенка и только после вступления решения суда об усыновлении в законную силу. Поэтому не могут быть рассмотрены одновременно с заявлением об усыновлении требования заявителя о защите имущественных прав ребенка, например о праве собственности ребенка на движимое и (или) недвижимое имущество, перешедшее ему в собственность по договору дарения, в порядке наследования либо приватизации жилья¹.

Как законные представители несовершеннолетних усыновленных детей усыновители совершают гражданско-правовые сделки от имени усыновленных детей, не достигших возраста четырнадцати лет (малолетних), или дают согласие на совершение сделок усыновленными детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ст. 26, 28 ГК). Усыновители в установленном законом порядке несут ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним усыновленным ребенком в возрасте до четырнадцати лет (ст. 28, 1073 ГК), если не докажут, что вред причинен не по их вине. Если же вред причинен усыновленным ребенком в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, то его усыновители несут субсидиарную (дополнительную) ответственность при отсутствии у усыновленного ребенка доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, если не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 26, 1074 ГК).

Правомочия усыновителей по управлению имуществом усыновленного ребенка такие же, как у родителей, и регламентируются ст. 60 СК, ст. 37 ГК.

В соответствии с нормами наследственного права при наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной

¹ См. п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

стороны, и усыновитель и его родственники — с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам). Таким образом, усыновленные дети после смерти усыновителей, а усыновители после смерти усыновленных детей являются наследниками первой очереди. С другой стороны, усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства. Из этого правила есть исключение: если усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, то усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства. При этом ГК не исключается право наследования по закону у усыновленного и его потомства после смерти усыновителя и его родственников, а у усыновителя и его родственников после смерти усыновленного и его потомства (п. 1 ст. 1142, ст. 1147 ГК).

Усыновитель вправе вселить в жилое помещение усыновленного ребенка (жилое помещение занимается усыновителем и членами его семьи по договору найма жилого помещения или по договору социального найма жилого помещения — ст. 672 ГК) без согласия других постоянно с ним проживающих членов семьи и без учета требований законодательства о норме жилой площади на одного человека (ст. 679 ГК, ст. 54 ЖК).

Усыновленные дети имеют право на трудовую или социальную пенсию по случаю потери кормильца (усыновителя) наравне с родными детьми, а усыновители — наравне с родителями без каких-либо дополнительных условий, тогда как отчим и мачеха имеют право на такую пенсию только в тех случаях, если они воспитывали и содержали умершего пасынка или падчерицу не менее пяти лет¹.

¹ См. подп. 8, 9 п. 2 ст. 9 Закона о трудовых пенсиях в Российской Федерации; ст. 13 Федерального закона от 15 декабря 2001 г. № 166-ФЗ «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации» (СЗ РФ. 2001. № 51. Ст. 4831); ч. 1 ст. 33, ч. 2 ст. 34 Закона РФ от 12 февраля 1993 г. № 4468-1 «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей» (с изм. и доп.) (Ведомости РФ. 1993. № 9. Ст. 328; СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4693; 1996. № 1. Ст. 4; 1997. № 51. Ст. 5719; 1998. № 30. Ст. 3613; 2000. № 50. Ст. 4864; 2001. № 17. Ст. 1646; 2002. № 2. Ст. 129; № 10. Ст. 965; № 22. Ст. 2029; № 24. Ст. 2254; № 27. Ст. 2620; № 30. Ст. 3033; 2003. № 2. Ст. 154).

С вступлением решения суда об усыновлении ребенка в силу усыновители приобретают право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Так, работникам, усыновившим ребенка, предоставляется отпуск на период со дня усыновления и до истечения семидесяти календарных дней со дня рождения усыновленного ребенка (а при усыновлении двух и более детей — ста десяти дней со дня их рождения) и, по их желанию, отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет. В случае усыновления ребенка обоими супругами указанный отпуск предоставляется одному из супругов по их усмотрению (ст. 257 ТК)¹. Отпуск по уходу за усыновленным ребенком до достижения им возраста трех лет может быть использован полностью либо по частям также бабушкой, дедушкой или другими родственниками, фактически осуществляющими уход за ребенком (ст. 256 ТК). За время отпуска по уходу за ребенком сохраняется место работы (должность). Кроме того, при усыновлении ребенка в возрасте до трех месяцев усыновителю (женщине) выплачивается в установленном законом размере пособие по беременности и родам за период со дня его усыновления и до истечения семидесяти календарных дней (в случае одновременного усыновления двух или более детей — ста десяти календарных дней) со дня рождения ребенка².

Усыновители (один из них) также имеют право на единовременное пособие при усыновлении ребенка в возрасте до трех месяцев в размере, установленном федеральным законом. В случае усыновления двух или более детей указанное пособие выплачивается на каждого ребенка³.

¹ См.: Порядок предоставления отпуска работникам, усыновившим ребенка. Утвержден постановлением Правительства РФ от 11 октября 2001 г. № 719 (с изм. и доп., внесенными постановлением Правительства РФ от 19 июля 2002 г. № 541) // СЗ РФ. 2001. № 43. Ст. 4101; 2002. № 30. Ст. 3044.

² См. ст. 6—8 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» (СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1929; № 48. Ст. 4566; 1996. № 26. Ст. 3028; № 49. Ст. 5489; 1997. № 1. Ст. 3; 1998. № 30. Ст. 3613; № 31. Ст. 3812; 1999. № 29. Ст. 3692; 2000. № 29. Ст. 3002; № 33. Ст. 3348; 2001. № 23. Ст. 2284; 2285; № 53. Ст. 5017; 2002. № 30. Ст. 3033); п. 6 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883, (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3628; 1996. № 6. Ст. 568; № 38. Ст. 4434; 1997. № 8. Ст. 950; № 36. Ст. 4174; 1999. № 47. Ст. 5705; 2000. № 19. Ст. 2092; 2001. № 1. Ч. П. Ст. 130; 2002. № 7. Ст. 698).

³ См. ст. 11, 12 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей»; п. 19 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей.

Усыновители имеют право и на другие виды пособий на усыновленных детей, в том числе: а) на ежемесячное пособие на период отпуска по уходу за усыновленным ребенком до достижения им возраста полутора лет в размере, установленном федеральным законом, независимо от числа детей, за которыми осуществляется уход; б) на ежемесячное пособие на ребенка (на каждого усыновленного и проживающего совместно с ним ребенка) до достижения им шестнадцати лет, а на учащегося общеобразовательного учреждения — до окончания им обучения, но не позднее чем до достижения им восемнадцати лет, в размере, установленном федеральным законом¹.

На одиноких усыновителей (мужчин, женщин) распространяются все гарантии и льготы, предоставляемые женщине в связи с материнством (ограничение работ в ночное время и сверхурочных работ, ограничение привлечения к работам в выходные и нерабочие праздничные дни и направления в служебные командировки, предоставление дополнительных отпусков, установление льготных режимов работы и другие гарантии и льготы, установленные действующим законодательством — ст. 264 ТК).

СК предусматривает установление правоотношений не только между усыновленным ребенком (и его потомством) и усыновителями, но также между усыновленным ребенком (и его потомством) и родственниками усыновителей. Речь идет о такой степени родства, которая по законодательству влечет возникновение у родственников тех или иных личных неимущественных или имущественных прав и обязанностей. Например, дедушка, бабушка (т. е. родители усыновителей), братья, сестры (дети усыновителей) и другие родственники имеют право на общение с усыновленным ребенком (ст. 67 СК); или нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дедушка, бабушка (родители усыновителей) имеют право на алименты от своих совершеннолетних трудоспособных внуков (детей, усыновленных их детьми) при наличии условий, предусмотренных ст. 95 СК.

По общему правилу, закрепленному в п. 2 ст. 137 СК, усыновленные дети утрачивают все личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям и иным родственникам по происхождению. Такое правовое последствие наступает во всех

¹ См. ст. 3, 13, 15—17 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей»; п. 25, 27, 37—39 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей.

случаях, когда ребенка усыновляют супруги, и он приобретает как отца, так и мать.

Однако при усыновлении ребенка одним лицом СК допускаются исключения из общего правила о прекращении правоотношений между усыновленным ребенком и родителями, другими родственниками. Так, когда ребенок усыновляется не обоими супругами, а одним из них, или отчимом, мачехой, одинокой женщиной, одиноким мужчиной, то по желанию родителя ребенка — матери, если усыновитель мужчина, или отца, если усыновитель женщина, за ней (ним) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности родителя в отношении ребенка (п. 3 ст. 137 СК). Например, при усыновлении ребенка мачехой (женой его родного отца) отец имеет право дать согласие на усыновление сына (дочери) при условии сохранения за ним в полном объеме родительских прав и обязанностей; точно так же, если ребенка усыновляет отчим, то по желанию матери ребенка за ней могут быть сохранены родительские права и обязанности в отношении усыновляемого. Правило о сохранении правоотношений между усыновленным ребенком и его родителем должно соблюдаться и в других случаях усыновления ребенка одним лицом, причем независимо от состояния усыновителя в браке с родителем ребенка. Таким образом, п. 3 ст. 137 СК закрепляет право родителя усыновляемого ребенка, имеющего иной пол, чем у усыновителя, на сохранение правовых отношений с ребенком. Данная норма не является новой и предусматривалась прежним законодательством (ч. 3 ст. 108 КоБС). Вместе с тем ее соблюдение не является обязательным для родителя ребенка и зависит от его желания.

Если при усыновлении ребенка одним лицом сохраняются права и обязанности ребенка в отношении одного из родителей, то они считаются сохраненными и в отношении родственников этого родителя. О сохранении родительских прав за одним из родителей усыновленного должно быть указано в резолютивной части решения суда об усыновлении ребенка. Отсутствие такого указания означает, что правовые отношения ребенка с обоими родителями прекращены, даже если в качестве усыновителя выступало одно лицо.

При сохранении согласно решению суда личных неимущественных и имущественных отношений усыновленного ребенка с одним из родителей сведения об этом родителе, указанные в записи акта о рождении ребенка, изменению не подлежат.

Еще одно исключение из общего правила о прекращении правоотношений между усыновленным ребенком и его близкими родственниками при усыновлении ребенка одним лицом. Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности в отношении родственников умершего родителя (п. 4 ст. 137 СК). Условиями реализации такой возможности для дедушки, бабушки и других родственников усыновленного ребенка закон называет интересы ребенка, а не как ранее (ст. 108 КоБС) мнение усыновителя (например, ребенок привязан к дедушке, бабушке, тете, дяде, другим близким родственникам и прекращение контактов с ними может нанести ему психологическую травму)¹.

О сохранении правоотношений усыновленного ребенка с родственниками умершего родителя (дедушкой, бабушкой и др.) указывается в решении суда об усыновлении.

Порядок взаимного общения усыновленного ребенка с родственниками умершего родителя устанавливается по договоренности между усыновителем и родственниками ребенка, а при отсутствии такой договоренности — по решению органа опеки и попечительства. Если же усыновитель не подчиняется этому решению, то родственники усыновленного ребенка или орган опеки и попечительства могут обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком. Суд будет разрешать спор исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка (ст. 67 СК).

Рассмотренные правовые последствия усыновления ребенка (утрата усыновленными личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей по отношению к своим родителям и иным родственникам по происхождению, и соответственно приобретение ими прав и обязанностей в отношении усыновителей и их родственников) наступают вне зависимости от записи усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка в актовой записи о рождении ребенка (п. 6 ст. 137 СК).

Исключением из общего правила о полной утрате усыновленными детьми личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей, основанных на факте происхождения детей, является также норма, предусмотренная ст. 138 СК. Со-

¹ См. п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

гласно этой норме несовершеннолетние дети, имеющие к моменту усыновления право на пенсию и пособия, полагающиеся им в связи со смертью родителей (т. е. по случаю смерти матери или отца), сохраняют это право и после усыновления. Отсюда следует, что если родители умерли после усыновления ребенка, то он не имеет права на получение пенсий или пособий, полагавшихся бы ему в том случае, если бы он не был усыновлен.

Необходимо отметить, что установленная ст. 138 СК норма о сохранении за усыновленным ребенком права на пенсию и пособия основана на положениях пенсионного законодательства о том, что несовершеннолетние, имеющие право на пенсию по случаю потери кормильца, сохраняют это право и при усыновлении¹.

Что касается пособий, полагающихся детям в связи со смертью родителей, то они назначаются в случае гибели родителей при исполнении служебных обязанностей. Речь идет, например, о военнослужащих или гражданах, призванных на военные сборы; спасателях профессиональных аварийно-спасательных служб, профессиональных аварийно-спасательных формирований; сотрудниках милиции; должностных лицах таможенного органа РФ; прокурорах и следователях; судьях; сотрудниках, военнослужащих и работниках Государственной противопожарной службы; лицах, погибших вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС; лицах, привлекаемых к выполнению специальных задач, связанных с проведением мероприятий по борьбе с терроризмом. Так, например, в случае гибели военнослужащих (граждан, призванных на военные сборы), наступившей при исполнении ими обязанностей военной службы, либо его смерти до истечения одного года после увольнения с военной службы в результате увечья (ранения, травмы, контузии), заболевания, полученных при исполнении обязанностей военной службы, всем членам их семей, включая несовершеннолетних детей, выплачивается (в равных долях)

¹ См. подп. 8 п. 2 ст. 9 Закона о трудовых пенсиях в Российской Федерации; ч. 2 ст. 33 Закона РФ от 12 февраля 1993 г. № 4468-1 «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей» (с изм. и доп.) (Ведомости РФ. 1993. № 9. Ст. 328; СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4963; 1996. № 1. Ст. 4; 1997. № 51. Ст. 5719; 1998. № 30. Ст. 3613; 2000. № 50. Ст. 4864; 2001. № 17. Ст. 1646; 2002. № 2. Ст. 129; № 10. Ст. 965; № 22. Ст. 2029; № 24. Ст. 2254; № 27. Ст. 2620; № 30. Ст. 3033; 2003. № 2. Ст. 154).

единовременное пособие в размере 120 окладов денежного содержания¹.

В таком же размере выплачивается единовременное пособие членам семей спасателей профессиональных аварийно-спасательных служб и профессиональных аварийно-спасательных формирований, погибших при исполнении обязанностей, возложенных на них трудовым договором (контрактом), или в случае смерти до истечения одного года со дня увольнения со службы в результате увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период и в связи с исполнением ими обязанностей, возложенных трудовым договором (контрактом)².

Право ребенка на пенсию и пособие должно возникнуть до принятия судом решения об усыновлении, фактически же документы на назначение пенсии или выдачу пособия могут быть оформлены и значительно позже — уже после усыновления.

Пенсии, пособия (единовременное пособие либо его доля) и страховое обеспечение выдаются усыновителям как законным представителям усыновленных детей.

Тайна усыновления ребенка и ее обеспечение. В соответствии с п. 1 ст. 139 СК тайна усыновления охраняется законом. Разглашение сведений об усыновлении может причинить моральные и нравственные страдания ребенку, усыновителям — воспрепятствовать созданию нормальной семейной обстановки и затруднить процесс воспитания ребенка. Норма об охране тайны усыновления, закрепленная в ст. 139 СК, основана на требованиях Конституции РФ о праве граждан на личную и семейную тайну (ст. 23).

Из содержания ст. 139 СК следует, что тайна усыновления должна соблюдаться лишь по желанию усыновителей, что главным образом касается случаев усыновления малолетних детей, новорожденных детей и иных случаев, когда целесообразность обеспечения тайны усыновления не вызывает сомнений. В случаях же усыновления детей более старшего возраста (например, старше десяти лет, когда требуется согласие ребенка на усыновление) обеспечение тайны усыновления не имеет смысла. Иногда усыновители по каким-либо причинам (педагогиче-

¹ См. п. 2 ст. 18 Федерального закона от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» (СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2332; 2000. № 1. Ч. II. Ст. 12; № 33. Ст. 3348; 2001. № 31. Ст. 3173; 2002. № 1. Ст. 2; № 19. Ст. 1794; № 21. Ст. 1919; № 26. Ст. 2521; № 48. Ст. 4740).

² См. п. 12, 13 ст. 31 Федерального закона от 22 августа 1995 г. № 151-ФЗ «Об аварийно-спасательных службах и статусе спасателей» (СЗ РФ. 1995. № 35; Ст. 3503).

ского, морального либо иного свойства) не считают нужным сохранить тайну усыновления и не скрывают от ребенка факта его усыновления. Этот вопрос непростой и решается усыновителями ребенка сугубо индивидуально в каждом конкретном случае. Поэтому можно сделать вывод о том, что тайна усыновления охраняется законом, но не всегда является обязательным элементом любого усыновления ребенка. Главным здесь является волеизъявление усыновителей. Разглашение кем-либо тайны усыновления возможно только с согласия усыновителей.

Специальные меры, обеспечивающие тайну усыновления, закреплены в ряде статей СК. Так, для обеспечения тайны усыновления СК допускает по просьбе усыновителей изменение места рождения, а также даты рождения ребенка (в возрасте до одного года), но не более чем на три месяца (ст. 135 СК). В этих же целях изменяется не только дата рождения ребенка в записи акта о рождении, но и дата регистрации акта о рождении.

В целях обеспечения тайны усыновления СК предусматривает также возможность принятия и иных мер, включая изменение имени, отчества и фамилии усыновленного ребенка (ст. 134 СК) и запись усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка (ст. 136 СК).

На сохранение тайны усыновления направлены нормы и других отраслей российского права (трудового права, права социального обеспечения, уголовного права). Так, женщина, усыновившая ребенка в возрасте до трех месяцев (новорожденного), имеет право на получение отпуска по беременности и родам и пособия по беременности и родам независимо от места пребывания усыновленного ребенка (в родильном доме (отделении), детском стационаре, доме ребенка). Данное положение направлено не только на оказание социальной поддержки женщине-усыновительнице, но и на обеспечение тайны усыновления¹.

Оформление нового свидетельства о рождении ребенка органом загса (ст. 44 Закона об актах гражданского состояния), где данные об усыновленном и его родителях указываются именно в соответствии с судебным решением, также способствует обеспечению тайны усыновления.

¹ См. ст. 257 ТК, ст. 3, 6, 8 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей»; п. 6 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей.

СК устанавливает, что судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществляющие государственную регистрацию усыновления, а также иные лица, осведомленные о факте усыновления, обязаны сохранять тайну усыновления (п. 1 ст. 139 СК). Для обеспечения охраняемой законом тайны усыновления суд в соответствии со ст. 273 ГПК рассматривает все дела об усыновлении в закрытом судебном заседании, включая объявление решения. В этих же целях участвующие в рассмотрении дела лица предупреждаются о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, в случаях, предусмотренных в ст. 155 УК, что отражается в протоколе судебного заседания¹.

Государственная регистрация усыновления детей, внесение изменений в записи актов о рождении усыновленных, хранение книг регистрации актов об усыновлении и о рождении усыновленных и всех других материалов, связанных с усыновлением, производится органом загса в порядке, обеспечивающем сохранение тайны усыновления.

Запрещается без согласия усыновителей, т. е. помимо их воли, сообщать какие-либо сведения об усыновлении, а также выдавать выписки из книг регистрации актов гражданского состояния, из которых было бы видно, что усыновители не являются кровными родителями усыновленного (ст. 47 Закона об актах гражданского состояния).

В журнале записей приема детей в дом ребенка, в книге учета воспитанников воспитательного учреждения и других документах, где зарегистрирован ребенок, переданный на усыновление, отмечается только факт передачи его на усыновление без указания фамилии усыновителей и их адреса. Документация, оставшаяся в учреждении на усыновленного ребенка (история родов, развития новорожденного, медицинские документы ребенка, личное дело воспитанника, копия или выписка из решения суда об усыновлении ребенка и др.), хранится в сейфе в отдельном запечатанном конверте и не подлежит оглашению. При смене руководства учреждения указанные данные об усыновленном ребенке передаются при приеме документов по акту. Никакие справки или иные сведения о

¹ См. п. 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

произведенном усыновлении не могут быть выданы иначе как по запросу самих усыновителей или органов прокуратуры, следствия и суда.

Контрольные обследования условий жизни и воспитания усыновленных детей должны осуществляться специалистом по охране детства органа опеки и попечительства с сохранением тайны усыновления¹.

Следует иметь в виду, что обязанность сохранять тайну усыновления распространяется не только на лиц, обязанных хранить сведения об усыновлении как служебную и профессиональную тайну, но также на всех без исключения граждан, осведомленных об этом любым иным образом. Подобные сведения могут стать известны лицам, не причастным к процедуре усыновления, из различных устных и письменных источников (из разговоров с работниками органа опеки и попечительства, родственниками усыновителей, писем и т. п.).

Лица, разгласившие тайну усыновления ребенка против воли усыновителей, могут быть привлечены к уголовной ответственности. Так, в соответствии со ст. 155 УК разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, совершенное лицом, обязанным хранить факт усыновления как служебную и профессиональную тайну, либо иным лицом из корыстных или иных низменных побуждений, может наказываться штрафом в размере от ста до двухсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного до двух месяцев, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до четырех месяцев с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Контроль за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории РФ. В целях защиты прав и законных интересов усыновленных детей органом опеки и попечительства по месту жительства усыновленного ребенка осуществляется контроль за условиями его жизни и воспитания. Орган опеки и попечительства, на территории которого было произведено усыновление ребенка, обязан в семидневный срок после вступления в силу решения суда направить в орган опеки и попечительства по месту жительства усынови-

¹ См. п. 22 Правил передачи детей на усыновление (удочерение).

теля(ей) с усыновленным ребенком соответствующую информацию (с сохранением тайны усыновления) для организации контроля за условиями жизни и воспитания усыновленного ребенка. На основании такой информации специалистом по охране детства органа опеки и попечительства ежегодно (в течение первых трех лет после установления усыновления) проводится контрольное обследование условий жизни и воспитания усыновленного ребенка. По результатам этого обследования составляется отчет об условиях жизни и воспитания усыновленного ребенка, в котором должны быть отражены сведения: о состоянии здоровья ребенка; об эмоциональном и поведенческом развитии ребенка; о навыках самообслуживания; о внешнем виде ребенка; о взаимоотношениях в семье. Необходимость проведения контрольных обследований по истечении трех лет определяется органом опеки и попечительства индивидуально в соответствии с конкретной ситуацией, складывающейся в семье усыновителя(ей)¹.

2.2. Основания, порядок и правовые последствия отмены усыновления. Основанием прекращения усыновления согласно ст. 140 СК является его отмена в судебном порядке. Положение об отмене усыновления в судебном порядке действовало и прежде (ст. 111 КоБС). Вместе с тем предусмотренный СК институт отмены усыновления имеет принципиальное отличие от ранее существовавшего. Оно состоит в том, что прежним законодательством предусматривалась отмена судом решения об усыновлении, принятого в административном порядке (главой местной администрации, а при усыновлении иностранными гражданами ребенка — гражданина РФ — органом исполнительной власти субъекта РФ), тогда как сейчас речь уже идет об отмене решения суда об усыновлении, принятого в порядке, установленном ст. 125 СК и гл. 29 ГПК.

Порядок предъявления и рассмотрения иска об отмене усыновления регулируется гражданско-процессуальным законодательством с учетом правил, предусмотренных ст. 140—142 СК (об основаниях отмены усыновления ребенка и лицах, име-

¹ См. п. 21—23 Правил передачи детей на усыновление (удочерение); Типовая форма отчета о результатах обследования условий жизни и воспитания усыновленного (удочеренного) ребенка. Утверждена приказом Министерства образования РФ от 20 июля 2001 г. № 2750 (Российская газета. 2001. 12 сент.).

ющих право предъявить требование об отмене усыновления ребенка). Отмена усыновления допускается, по общему правилу, только до достижения усыновленным ребенком возраста совершеннолетия (ст. 144 СК).

Дела об отмене усыновления рассматриваются судом в порядке искового производства (ст. 275 ГПК). Обязательное участие в рассмотрении таких дел должен принимать орган опеки и попечительства, так как они относятся к категории споров, связанных с воспитанием детей (п. 2 ст. 140 СК). Требование об участии органа опеки и попечительства в разрешении спора вытекает из определенных семейным и гражданским законодательством задач органов опеки и попечительства и направлено на обеспечение надлежащей защиты законных прав и интересов усыновленных детей. Орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни усыновленного ребенка и представить суду заключение о соответствии отмены усыновления интересам ребенка (ст. 78 СК).

Такое же заключение по существу дела после судебных прений лиц, участвующих в деле, дает и прокурор, который в соответствии с п. 2 ст. 140 СК также обязан участвовать в рассмотрении дела об отмене усыновления (в любом случае со стадии судебного разбирательства) (ч. 3 ст. 45 ГПК).

В отличие от КоБС (ст. 111, 112) СК не предусматривает признания усыновления в судебном порядке недействительным. Учитывая это, суд вправе признать недействительным на основании ст. 112 КоБС усыновление, произведенное только до введения в действие СК в случае, когда решение об усыновлении было основано на подложных документах или когда усыновителем являлось лицо, лишенное родительских прав либо признанное в установленном законом порядке недееспособным или ограниченно дееспособным, а также при фиктивности усыновления. Усыновление, произведенное с указанными выше нарушениями после введения в действие СК, но до введения в действие судебного порядка усыновления (т. е. с 1 марта по 26 сентября 1996 г.), как разъяснено в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9, может быть признано судом недействительным, если это отвечает интересам ребенка. Если указанные нарушения были допущены при усыновлении ребенка в судебном порядке, то они могут явиться основанием к отмене судебного решения и отказу в удовлетворении заявления об усыновлении, а не для признания усыновления недействительным. Этот вопрос также решается судом исходя из интересов ребенка.

Основания к отмене усыновления ребенка. Рассматривая основания к отмене усыновления ребенка, необходимо подчеркнуть, что отмена усыновления допускается СК лишь тогда, когда усыновление перестает соответствовать интересам ребенка. Бесспорные основания (обстоятельства) для отмены усыновления указаны в п. 1 ст. 141 СК:

а) усыновители уклоняются от выполнения возложенных на них родительских обязанностей; злоупотребляют родительскими правами;

б) усыновители жестоко обращаются с усыновленным ребенком;

в) усыновители являются хроническими алкоголиками или наркоманами, т. е. речь идет о виновном поведении усыновителей, противоречащем интересам усыновленного ими ребенка, о ненадлежащем выполнении ими своих обязанностей по воспитанию ребенка.

Характерно, что названные обстоятельства являются основаниями и для лишения родительских прав. Однако в случае виновного поведения усыновителей может быть поставлен вопрос именно об отмене усыновления, а не о лишении усыновителей родительских прав, так как родительские права и обязанности возникают у усыновителей в результате усыновления, а не происхождения от них детей.

При установлении обстоятельств, свидетельствующих о виновном противоречащем интересам ребенка поведении усыновителей, суд выносит решение об отмене усыновления.

Исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка суд вправе отменить усыновление и по другим, кроме выше-названных, основаниям (п. 2 ст. 141 СК). Это могут быть различные обстоятельства, не обязательно возникающие по вине усыновителей, но в любом случае влияющие на интересы ребенка. В СК не приводится даже примерный перечень этих других оснований для отмены усыновления в интересах усыновленного ребенка. Этим, в частности, отмена усыновления отличается от лишения родительских прав (перечень оснований для лишения родительских прав, приведенный в законе, является исчерпывающим).

Существенно, что являвшаяся и прежде обязательной норма о соблюдении интересов ребенка при отмене усыновления (ст. 113 КоБС) дополнена новым положением о необходимости учета мнения ребенка по поводу отмены усыновления. Ведь в случае нежелания ребенка вернуться к родителям им

будет сложно после отмены усыновления и восстановления родительских прав установить психологический контакт с ребенком, что может негативно сказаться на воспитательном процессе в целом. В этой связи следует отметить, что ранее в законе имелось указание на необходимость получения согласия усыновленного ребенка на отмену усыновления, но только после достижения им десятилетнего возраста и лишь при заявлении требования об отмене усыновления родителями, когда усыновление было произведено без их согласия (ч. 2 ст. 114 КоБС). Представляется, что используемая в п. 2 ст. 141 СК формулировка является более гибкой, позволяющей найти разумный компромисс между интересами ребенка и его мнением в отношении отмены (или сохранения) усыновления. Безусловно, что решение об отмене усыновления должно приниматься судом с учетом мнения ребенка, если только оно не противоречит его собственным интересам. В том случае, когда ребенок в силу малолетнего возраста, умственного развития или иных причин не может дать объективную оценку поведению усыновителей и не осознает его негативных последствий для себя, суд в соответствии со ст. 57 СК может принять решение об отмене усыновления и вопреки мнению усыновленного ребенка.

К выяснению мнения ребенка об отмене усыновления необходимо подходить деликатно даже тогда, когда установлены обстоятельства, которые дают основания для отмены усыновления именно в интересах ребенка (например, усыновители страдают хроническим алкоголизмом, ведут аморальный образ жизни, не могут создать условий для надлежащего воспитания ребенка и т. п.). Если же усыновленный ребенок ранее не был осведомлен о своем усыновлении, то раскрытие тайны усыновления может тяжело отразиться на его моральном и даже психическом состоянии. В этой связи конкретные формы выяснения мнения ребенка об отмене усыновления должны определяться судом с учетом сложившейся ситуации и рекомендаций участвующего в рассмотрении дела органа опеки и попечительства.

Нередко с просьбой об отмене усыновления обращаются лица, усыновившие детей своего супруга (пасынков, падчериц) и в последующем расторгшие брак с матерью (отцом) усыновленного ребенка. Однако изменение отношений усыновителя с родителем ребенка не может являться безусловным основанием для отмены усыновления, поскольку усыновитель принимает на себя обязанности перед усыновленным ребенком,

а не перед его матерью или отцом. Лишь в отдельных случаях возможна отмена усыновления ребенка отчимом (мачехой) — когда мать (отец) ребенка препятствует участию усыновителя в воспитании ребенка, общению с ним, ссылаясь при этом на повторное вступление в брак, и требует от усыновителя лишь уплаты алиментов и т. п., т. е. если сохранение отношений по усыновлению противоречит интересам ребенка.

Возможны ситуации, когда взаимоотношения между ребенком и усыновителями (усыновителем) не сложились в результате объективных причин (ребенок помнит своих родителей, родных, недоброжелательно относится к членам семьи усыновителя, имеются отклонения в поведении ребенка, развития и др.). Решение суда в такой ситуации будет зависеть от заключения органа опеки и попечительства по результатам обследования условий жизни и воспитания усыновленного ребенка. В нем могут содержаться рекомендации суду об отмене или сохранении усыновления. Если суд считает, что отмена усыновления даже при таких обстоятельствах противоречит интересам ребенка, а кроме того есть перспективы улучшения отношений между ребенком и усыновителями (усыновителем), в иске об отмене усыновления будет отказано, а усыновителям может быть предложено принять меры к налаживанию взаимоотношений с ребенком.

При обращении усыновителей с требованием об отмене усыновления в связи с тем, что ребенок страдает тяжелым заболеванием, препятствующим нормальному воспитанию в семье, важно не только выяснить причину заболевания, но и установить, было ли известно усыновителям (усыновителю) о недуге ребенка на момент усыновления и как обеспечивали усыновители его лечение. Закон не содержит по этому поводу никаких указаний. Как правило, если недуг у ребенка наступил после его усыновления, то он не может сам по себе являться основанием для отмены усыновления. В тех же случаях, когда усыновители считали, что взяли на воспитание здорового ребенка, а впоследствии у усыновленного было обнаружено врожденное или наследственно-обусловленное заболевание, то суд может принять решение по иску усыновителей с учетом заключения органа опеки и попечительства о целесообразности отмены усыновления. Не исключено, что усыновление будет и отменено, но только в интересах ребенка, связанных, например, с необходимостью прохождения курса лечения в стационарном лечебном учреждении специального типа. Другое дело,

когда усыновители пытаются уклониться от воспитания и содержания усыновленного ребенка путем его помещения без достаточных оснований в учреждение здравоохранения. Если в последующем усыновители отказываются взять ребенка домой, то их действия могут быть расценены как виновное поведение, влекущее отмену усыновления в судебном порядке¹.

Основанием для отмены усыновления могут послужить и другие причины, например, касающиеся самих усыновителей (безвестное отсутствие, тяжелая болезнь, ухудшение материального положения, существенное изменение семейного положения и т. п.), или же причины, связанные с изменением после усыновления обстоятельств, сделавших возможным само усыновление (родитель усыновленного ребенка выздоровел и признан судом дееспособным, суд отменил решение о признании родителя безвестно отсутствующим в связи с его явкой и др.).

Суд, исходя из п. 2 ст. 141 СК, вправе отменить усыновление ребенка и при отсутствии виновного поведения усыновителя, когда по обстоятельствам, как зависящим, так и не зависящим от усыновителя, не сложились отношения, необходимые для нормального развития и воспитания ребенка. К таким обстоятельствам, в частности, можно отнести отсутствие взаимопонимания в силу личных качеств усыновителя и (или) усыновленного, в результате чего усыновитель не пользуется авторитетом у ребенка либо ребенок не ощущает себя членом семьи усыновителя; выявление после усыновления умственной неполноценности или наследственных отклонений в состоянии здоровья ребенка, существенно затрудняющих либо делающих невозможным процесс воспитания, о наличии которых усыновитель не был предупрежден при усыновлении; восстановление дееспособности родителей ребенка, к которым он сильно привязан и не может забыть их после усыновления, что отрицательно сказывается на его эмоциональном состоянии, и т. п. Суд вправе отменить в указанных случаях усыновление исходя из интересов ребенка и с учетом мнения самого ребенка, если он достиг возраста десяти лет².

Как видим, обстоятельства, вызывающие необходимость отмены усыновления в интересах ребенка, весьма разнообраз-

¹ См., напр.: *Беспалов Ю.* Судебная защита семейных прав и интересов ребенка // Российская юстиция. 1996. № 12. С. 24.

² См. п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

ны. Суд в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела, заключения органа опеки и попечительства и обязательно мнения ребенка будет принимать соответствующее решение по иску об отмене усыновления (удовлетворить иск или отказать в иске)¹.

Лица, имеющие право требовать отмены усыновления ребенка. К лицам, имеющим права требовать отмены усыновления, Законом относятся:

- а) родители ребенка;
- б) усыновители ребенка;
- в) усыновленный ребенок, достигший возраста четырнадцати лет;
- г) орган опеки и попечительства;
- д) прокурор (ст. 142 СК).

Как видим, требование об отмене усыновления вправе предъявить только заинтересованные лица. Причем этот интерес может иметь как личный характер (родители, усыновители ребенка, усыновленный ребенок, достигший возраста четырнадцати лет), так и вытекать из функций государственных и иных органов (прокурор, орган опеки и попечительства).

Предъявление иска органом опеки и попечительства или прокурором является необходимым в случаях отсутствия у ребенка родителей или когда в интересах ребенка необходимо безотлагательно принять решение об отмене усыновления, если установлено виновное поведение усыновителей (уклонение от выполнения обязанностей по воспитанию ребенка или злоупотребление своими правами, жестокое обращение с ребенком, аморальное или антиобщественное поведение, оказывающее вредное влияние на ребенка, хронический алкоголизм или злоупотребление наркотиками и др.).

Право прокурора (или его заместителя) на обращение в суд с заявлением в защиту прав и законных интересов других лиц непосредственно предусмотрено законом и вытекает из его полномочий по осуществлению надзора за соблюдением законодательства о правах и свободах человека. Более того, к обязанности работников прокуратуры прямо отнесено предъявление

¹ Например, в 2000 г. зарегистрировано увеличение по сравнению с 1997 г. (более чем на 30%) количества судебных решений об отмене усыновлений (с 303 до 401). См.: Положение детей-сирот // Вестник образования. 1999. № 8. С. 5. Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей // Вестник образования. 2001. № 16. С.4.

и поддержание иска в суде в тех случаях, когда нарушены права лиц, которые по состоянию здоровья или возрасту (например, несовершеннолетние) не могут лично их отстаивать (ст. 26, 27, 36 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»)¹.

Усыновленный ребенок, не достигший возраста четырнадцати лет, не может самостоятельно обратиться в суд с требованием об отмене усыновления. Однако о своем желании отменить усыновление усыновленный ребенок вправе сообщить органу опеки и попечительства или прокурору (речь идет о ситуации, когда факт усыновления не является для ребенка тайной). Таким же образом могут поступить государственные и общественные организации, а также граждане (супруг усыновителя, родственники усыновленного ребенка), считающие, что усыновление не соответствует интересам ребенка, так как самостоятельно они не вправе предъявить иск об отмене усыновления. В подобных случаях вопрос о необходимости предъявления иска об отмене усыновления решается органом опеки и попечительства или прокурором.

В СК не определены лица и органы, к которым должно быть предъявлено требование об отмене усыновления. Как правило, ответчиками по делам данной категории являются усыновители, иск к которым предъявляется в суд по месту их жительства. Однако в тех случаях, когда иск об отмене усыновления предъявлен родителями усыновленного, а данные об усыновителях им не известны, требование об отмене усыновления предъявляется к органу опеки и попечительства по месту нахождения этого органа. Последний извещает об этом усыновителя, которого суд вправе привлечь к участию в деле в качестве соответчика (п. 4 ч. 1 ст. 150 ГПК). Если иск об отмене усыновления предъявляется самим усыновителем, то надлежащим ответчиком по делу будет усыновленный ребенок, права и интересы которого будут представлять и защищать лица, указанные в п. 1 ст. 56 СК, прежде всего орган опеки и попечительства и прокурор².

. Правовые последствия отмены усыновления ребенка. Отмена судом усыновления в соответствии с п. 1 ст. 143 СК влечет

¹ Ведомости РФ. 1992. № 8. Ст. 366; СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4472; 1999. № 7. Ст. 878; № 47. Ст. 5620; 2000. № 2. Ст. 140; № 32. Ст. 3340; 2001. № 53. Ст. 5018; 2002. № 26. Ст. 2523; № 30. Ст. 3029; № 40. Ст. 3853.

² См. п. 20 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9.

за собой прекращение взаимных личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителя) и восстановление взаимных прав и обязанностей ребенка и его родителей (родственников родителей). Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления (п. 3 ст. 140 СК), т. е. на будущее время.

Восстановление правовых отношений между ребенком и его родителями (родственниками родителей) производится не автоматически, а только в том случае, если этого требуют интересы ребенка, о чем должно быть прямо указано в решении суда об отмене усыновления.

Поэтому не исключены ситуации, когда восстановление правовых отношений ребенка с его родителями не только невозможно (родители умерли, неизвестны, лишены родительских прав), но и нецелесообразно с учетом интересов ребенка (родители отказываются после отмены усыновления взять ребенка на воспитание, родители являются хроническими алкоголиками и т. п.).

При отмене усыновления ребенок по решению суда передается родителям (п. 2 ст. 143 СК). Подобное решение чаще всего принимается судами в тех случаях, когда инициаторами отмены усыновления являлись сами родители. При отсутствии родителей, а также если передача ребенка родителям противоречит его интересам, ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства. По вопросу о дальнейшей судьбе ребенка суду может быть дано заключение органа опеки и попечительства, в котором исходя из конкретных обстоятельств дела указывается, следует ли возвращать ребенка к родителям при отмене усыновления или он будет направлен в детское воспитательное учреждение определенного типа, где и будет решен вопрос о его дальнейшем воспитании (передача под опеку, попечительство, в приемную семью, на повторное усыновление). Обстоятельства, которые могут препятствовать возвращению ребенка родителям, СК не определены. Поэтому суд, решая вопрос о дальнейшей судьбе ребенка (передать его родителям или на попечение органа опеки и попечительства), должен руководствоваться только интересами ребенка.

Из правила о прекращении взаимных прав и обязанностей усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителей) при отмене усыновления СК установлены исключения.

Во-первых, в п. 3 ст. 143 СК предусмотрено, что суд вправе в интересах ребенка сохранить присвоенные ему при усыновлении фамилию, имя, отчество. В этой связи орган опеки и попечительства при предъявлении иска об отмене усыновления или представлении заключения суду при предъявлении иска об этом другими лицами должен выяснить, соответствует ли интересам ребенка сохранение присвоенных при усыновлении фамилии, имени, отчества, каково желание самого ребенка и исходя из его интересов изложить суду свое мнение. Особенно внимательно к решению этих вопросов следует подходить, когда отменяется усыновление подростка, привыкшего к своему имени, фамилии. Изменение имени, фамилии или отчества ребенка, достигшего десяти лет, допускается только с его согласия. О сохранении за ребенком присвоенных при усыновлении фамилии, имени, отчества должно быть указано в решении суда об отмене усыновления.

Во-вторых, п. 4 ст. 143 СК предусмотрено право суда взыскать алименты с бывшего усыновителя на содержание ребенка. Решение о взыскании алиментов принимается судом с учетом интересов ребенка и конкретных обстоятельств дела независимо от того, по каким основаниям отменяется усыновление. Вполне возможно, что взыскание алиментов с бывших усыновителей может быть санкцией за ненадлежащее выполнение ими своих родительских обязанностей. Но в любом случае, взыскивая алименты с бывшего усыновителя, суд руководствуется интересами ребенка и необходимостью обеспечить содержание ребенка в будущем. Размер алиментов с бывших усыновителей может быть определен судом как в долях от их заработка (дохода), так и в твердой денежной сумме (ст. 81, 83 СК). Если алименты взыскиваются с бывших усыновителей в твердой денежной сумме, то их размер должен быть определен судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств (при этом размер алиментов устанавливается в сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда). О сохранении за ребенком права на получение содержания от бывших усыновителей и о размере этого содержания указывается в решении суда об отмене усыновления.

Выписка из вступившего в законную силу решения суда об отмене усыновления должна быть выслана судом в трех-

дневный срок в орган загса по месту государственной регистрации усыновления (п. 3 ст. 140 СК). На основании судебного решения орган загса делает в актовой записи об усыновлении отметку об отмене усыновления и восстанавливает в записи о рождении усыновленного ребенка первоначальные сведения, которые были до усыновления (кроме имени, отчества и фамилии ребенка, если по решению суда за ребенком сохранены присвоенные ему в связи с усыновлением имя, отчество и фамилия).

Отмена усыновления по достижении усыновленным ребенком возраста совершеннолетия. Отмена усыновления не допускается, если к моменту предъявления требования об отмене усыновления усыновленный ребенок достиг восемнадцатилетнего возраста (ст. 144 СК). Это связано с тем, что после достижения усыновленным совершеннолетия отмена усыновления теряет смысл, а предусмотренные законом основания для отмены усыновления ребенка в такой ситуации являются неприемлемыми. Из указанного правила тем не менее законом допускается исключение: отмена усыновления возможна и после достижения усыновленным ребенком совершеннолетия, если на это имеется взаимное согласие усыновителя, усыновленного ребенка и родителей усыновленного ребенка, если они, конечно, живы, не лишены родительских прав и не признаны судом недееспособными. Подобные случаи встречаются нечасто и, как правило, связаны с утратой родителями правовой связи с сыном (дочерью) по не зависящим от них обстоятельствам (тяжелая болезнь и т. п.), когда их согласие на усыновление не требовалось. При возражении хотя бы одной из сторон отмена усыновления в отношении совершеннолетнего усыновленного ребенка невозможна. В том случае, когда родители усыновленного умерли, были в свое время лишены родительских прав или признаны судом недееспособными, суд может вынести решение об отмене усыновления при наличии взаимного согласия на прекращение правоотношений по усыновлению совершеннолетнего усыновленного ребенка и усыновителя.

Порядок отмены усыновления в отношении совершеннолетних лиц не отличается от рассмотренного выше порядка отмены усыновления несовершеннолетних детей. Иск в суд об отмене усыновления может быть предъявлен усыновленным ребенком или усыновителями или родителями ребенка.

При выдвигании требований об отмене усыновления заявителями могут преследоваться различные цели. Если родите-

ли усыновленного ребенка живы, то речь может идти о восстановлении с ними правовой связи, что по разным причинам может представляться важным для обеих сторон (родителей и ребенка). В ряде случаев такие действия обусловлены стремлением морально-этического характера, например желанием усыновленного вернуть себе имя кровных родителей, восстановить правовые связи с их родственниками (если родители умерли).

Основанием для отмены судом усыновления в отношении совершеннолетнего ребенка является взаимное согласие сторон, т. е. усыновителей, ребенка и его родителей.

§ 3. Опека и попечительство над детьми

3.1. Основания и порядок установления опеки и попечительства над детьми. Институт опеки и попечительства¹ над детьми, оставшимися без родительского попечения, длительное время существовал в различных формах как в дореволюционной России, так и затем в РСФСР². В настоящее время в семейном праве *под опекой и попечительством понимается форма устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в целях их содержания, воспитания и образования, а также для защиты их прав и интересов* (ст. 123, 145 СК, п. 1 ст. 35 ГК, ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

К несовершеннолетним детям, оставшимся без попечения родителей, относятся дети, родители которых умерли, лишены родительских прав, ограничены в родительских правах или признаны недееспособными. Отсутствие родительского попечения может быть вызвано также болезнью родителей, препятствующей выполнению ими родительских обязанностей, длительным отсутствием родителей (в связи с командировкой, отбыванием наказания в местах заключения и т. п.), уклонением родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов (в том числе при отказе родителей взять своих де-

¹ Под опекой (попечением) в социологическом смысле понимается забота, наблюдение, связанные с ответственностью за кого-то, в том числе за несовершеннолетних детей. См.: *Словарь русского языка* / Под ред. А. П. Евгеньевой. М., 1988. Т. 2. С. 621; Т. 3. С. 294.

² См.: *Шершеневич Г. Ф.* Указ. соч. С. 456—466; *Нечаева А. М.* Указ. соч. С. 291—297.

тей из воспитательных учреждений) и иными причинами (ст. 121 СК, п. 3 ст. 31 ГК).

Институт опеки и попечительства основан на нормах не только семейного, но и гражданского права, а также административного права, т. е. по своей сути является комплексным. В ГК нормы об опеке и попечительстве входят в состав различных институтов: дееспособность граждан, представительств, сделки, обязательства, возникающие вследствие причинения вреда. Кроме того, в ГК содержатся общие положения об установлении и прекращении опеки и попечительства над гражданами. В СК нормы об опеке и попечительстве образуют самостоятельный раздел и регламентируют опеку и попечительство как форму устройства и семейного воспитания детей, оставшихся без родительской заботы. В СК соответственно определяются права и обязанности опекунов (попечителей) и права несовершеннолетних детей, находящихся под опекой (попечительством).

Основанием установления опеки и попечительства над детьми является факт утраты ими по тем или иным причинам родительского попечения. Опека и попечительство над детьми преследуют две основные цели:

- а) воспитание детей, оставшихся без попечения родителей;
- б) защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей (п. 1 ст. 145 СК, п. 1 ст. 31 ГК).

Законодательством установлено, что *опека* устанавливается над малолетними детьми, т. е. детьми, не достигшими четырнадцати лет (п. 2 ст. 145 СК и п. 1 ст. 32 ГК), а *попечительство* — над несовершеннолетними детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (п. 2 ст. 145 СК и п. 1 ст. 33 ГК). Ранее, до введения в действие части первой ГК (т. е. до 1 января 1995 г.), опека устанавливалась над несовершеннолетними, не достигшими возраста пятнадцати лет, а попечительство — над несовершеннолетними в возрасте от пятнадцати до восемнадцати лет (ч. 1 ст. 121 КоБС).

Разграничение понятий опеки и попечительства не имеет существенного значения в сфере воспитания и образования подопечных детей, но важно в сфере защиты опекунами (попечителями) их личных и имущественных прав и интересов, что во многом определяется различиями в содержании дееспособности несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет и от четырнадцати до восемнадцати лет. В гражданско-правовой сфере опека и попечительство рассматриваются как способы

восполнения дееспособности граждан (частичной или неполной). Как известно, малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать только весьма ограниченный круг сделок: мелкие бытовые сделки, сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации, а также сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. Все остальные сделки за несовершеннолетних, не достигших возраста четырнадцати лет, совершает его опекун как законный представитель (п. 2 ст. 28 ГК). Благодаря опекуну ребенок, оставшийся без попечения родителей, может стать участником любого гражданского правоотношения.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет обладают гораздо большим объемом дееспособности в гражданско-правовой сфере, чем малолетние. Они вправе самостоятельно совершать те же сделки, что и несовершеннолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет, а кроме того, они могут без согласия попечителей распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, осуществлять права автора произведений науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности, а также в соответствии с законодательством вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. Для совершения других сделок подопечному в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет требуется письменное согласие законного представителя — попечителя (п. 1, 2 ст. 26 ГК). Таким образом, попечитель призван оказывать содействие несовершеннолетнему подопечному в реализации его прав в гражданско-правовой сфере.

В отличие от ранее действовавшего законодательства (ст. 119 КоБС) порядок установления и прекращения опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми СК уже не регулируется, как не относящийся напрямую к семейным отношениям. Установление и прекращение опеки или попечительства над детьми определяются ГК и в соответствии с его п. 1 ст. 35 относятся к компетенции органа опеки и попечительства по месту жительства детей, нуждающихся в опеке и попечительстве.

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления — выборные и другие органы, наделенные полномочиями на решение вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти (п. 1

ст. 34 ГК)¹. Органы местного самоуправления всех уровней, включая поселковую (сельскую), районную и городскую администрацию, назначают опекунов и попечителей путем вынесения соответствующего решения. Например, в Москве организация и осуществление опеки и попечительства, в том числе в отношении детей, относится к предмету ведения муниципальных образований². При этом необходимое взаимодействие с муниципальным образованием осуществляется управой района г. Москвы и префектурой административного округа г. Москвы, как территориальными органами исполнительной власти города, подведомственными Правительству Москвы³.

Орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка назначает опекуна или попечителя ребенку в течение месяца с момента, когда ему стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над ним. При наличии заслуживающих внимания обстоятельств (например, ребенок уже проживает в семье кандидата в опекуны, попечители) опекун или попечитель может быть назначен органом опеки и попечительства также и по месту жительства опекуна (попечителя). Если ребенку, нуждающемуся в опеке или попечительстве, в течение месяца не назначен опекун или попечитель, исполнение обязанностей опекуна или попечителя временно возлагается непосредственно на орган опеки и попечительства. Назначение опекуна или попечителя может быть обжаловано заинтересованными лицами в суде.

Опекун или попечитель может быть назначен только с его согласия (п. 3 ст. 35 ГК). Это обязательное условие, что естественно, поскольку принуждение граждан к исполнению опекунских или попечительских обязанностей интересам ребенка соответствовать не может и цели опеки (попечительства) вряд ли будут достигнуты. Необходимо добровольное волеизъявление лица, отвечающего по своим личным качествам необходимым требованиям закона, принять на себя обязанности опеку-

¹ См. также п. 1 ст. 1 Федерального закона от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3506; 1996. № 17. Ст. 1917; № 49. Ст. 5500; 1997. № 12. Ст. 1378; 2000. № 32. Ст. 3330).

² См. подп. 13 п. 2 ст. 8 Закона г. Москвы от 6 ноября 2002 г. № 56 «Об организации местного самоуправления в городе Москве» (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 55).

³ См. п. 2.2.6.9, 2.2.6.10 Положения об управе района города Москвы; 2.2.6.2 Положения о префектуре административного округа города Москвы. Утверждены постановлением Правительства Москвы от 3 декабря 2002 г. № 981-ПП (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2003. № 1).

на (попечителя). На практике такое согласие выражается в соответствующем заявлении в орган опеки и попечительства.

В СК и ГК установлены определенные требования к лицам, назначаемым опекунами или попечителями. Опекунами (попечителями) могут быть назначены только совершеннолетние дееспособные граждане (п. 1 ст. 146 СК, п. 2 ст. 35 ГК). Закон запрещает быть опекунами (попечителями) по причине неспособности надлежащим образом обеспечить семейное воспитание ребенка:

а) несовершеннолетним лицам независимо от приобретения ими полной дееспособности до достижения возраста совершеннолетия;

б) недееспособным лицам;

в) лицам, лишенным родительских прав;

г) лицам, страдающим хроническим алкоголизмом или наркоманией;

д) лицам, ранее отстраненным от выполнения обязанностей опекунов или попечителей;

е) лицам, у которых дети были отобраны без лишения родительских прав, т. е. ограниченным в родительских правах;

ж) бывшим усыновителям, если усыновление было отменено по их вине;

з) лицам, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять воспитание ребенка (п. 3 ст. 146 СК).

Орган опеки и попечительства не вправе назначить опекуном (попечителем) лицо, которое по состоянию здоровья не может осуществлять обязанности по воспитанию ребенка. Требования к состоянию здоровья опекунов (попечителей) не отличаются от соответствующих требований, предъявляемых к лицам, желающим стать усыновителями¹. Порядок медицинского освидетельствования граждан, желающих стать опекунами (попечителями), определен Министерством здравоохранения РФ².

При решении органом опеки и попечительства вопроса о назначении лица опекуном или попечителем ребенка должны учитываться также следующие обстоятельства:

¹ См.: Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять ребенка под опеку (попечительство), взять в приемную семью. Утвержден постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 // СЗ РФ. 1996. № 19. Ст. 2304.

² См.: Приказ Министерства здравоохранения РФ от 10 сентября 1996 г. № 332 «О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями» // БНА. 1996. № 8.

- а) способность лица к выполнению обязанностей опекуна (попечителя);
- б) его личные и нравственные качества;
- в) отношения между ним и ребенком, нуждающимся в опеке или попечительстве;
- г) отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя);
- д) если это возможно, желание самого ребенка (п. 3 ст. 35 ГК, п. 2 ст. 146 СК).

Критерии, по которым должна оцениваться способность лица к выполнению обязанностей опекуна (попечителя), законодательно не определены, что предполагает необходимость индивидуального подхода к решению данного вопроса в каждом конкретном случае с учетом обстоятельств различного характера (возраст опекуна, попечителя, образование, род занятий и т. п.). Безусловно, что функции опекуна (попечителя) проще выполнять человеку, имеющему определенные навыки воспитания собственных детей либо располагающему необходимыми для этого качествами в силу своего жизненного опыта, образования либо специальной подготовки. Многие зависят и от сложившихся у кандидатов в опекуны (попечители) отношений с ребенком, поскольку доброта, чуткость и взаимопонимание позволяют компенсировать отсутствие у опекуна (попечителя) специального образования. Новеллой СК является введение необходимости учета отношения к ребенку членов семьи будущего опекуна (попечителя) и их желания участвовать в его воспитании (супруг опекуна, попечителя, родители, дети). Указанное требование является обоснованным и вызвано стремлением создать для опекаемого ребенка наиболее благожелательную обстановку со стороны членов семьи опекуна (попечителя), без чего сложно решать задачи воспитания и развития ребенка в новых для него условиях. По возможности орган опеки и попечительства должен учитывать и желание самого ребенка, особенно когда ребенок в силу возраста и уровня развития в состоянии его осознанно выразить, хотя данное требование и не является обязательным. В отличие от усыновления при передаче ребенка под опеку (попечительство) его желание или нежелание иметь своим опекуном (попечителем) конкретное лицо правового значения не имеет, даже если ребенку исполнилось десять лет. Однако в ситуации, когда ребенок негативно относится к кандидату в опекуны (попечители), важно выяснить причины такого отношения и вынести решение по возможности с учетом мнения ребенка.

Соблюдение предусмотренных ГК и СК требований к личности опекуна (попечителя) направлено не только на обеспечение выполнения им своих обязанностей, но и на предотвращение возможных фактов насилия, оскорбления и иных противоправных действий в отношении детей, находящихся под опекой (попечительством), со стороны опекуна (попечителя) или членов его семьи.

На практике опекунами (попечителями) чаще всего назначаются близкие родственники ребенка (дедушка, бабушка, тетя, дядя, брат, сестра и т. п.), тогда удастся наиболее оптимально учесть требования к личности опекуна (попечителя) и желание самого ребенка. Однако и в этом случае закон не делает каких-либо исключений, позволяющих принять решение о назначении родственника ребенка его опекуном (попечителем) при наличии предусмотренных законодательством препятствий.

Орган опеки и попечительства может назначить ребенку опекуна (попечителя) и по просьбе самих родителей, если они по каким-либо причинам (длительная командировка, болезнь и т. п.) не могут лично осуществлять воспитание ребенка. При этом родители могут предложить органу опеки и попечительства кандидатуру опекуна (попечителя).

Права и обязанности опекуна (попечителя) возникают с момента вынесения органом опеки и попечительства решения о его назначении. Опекуну (попечителю) выдается опекунское удостоверение, ему разъясняются его права и обязанности, передаются необходимые документы подопечного. В дальнейшем орган опеки и попечительства обязан осуществлять постоянный контроль за деятельностью опекунов (попечителей) и оказывать им необходимую помощь в воспитании подопечных и решении других вопросов.

Основания прекращения опеки и попечительства предусмотрены ст. 39 и 40 ГК. Опека над малолетним подопечным автоматически прекращается по достижении им возраста четырнадцати лет. При этом гражданин, осуществлявший обязанности опекуна, становится попечителем несовершеннолетнего без дополнительного решения об этом (п. 2 ст. 40 ГК).

Без особого решения прекращается попечительство над несовершеннолетними по достижении ими возраста восемнадцати лет (п. 3 ст. 40 ГК). Другими основаниями для прекращения попечительства над несовершеннолетними могут являться

вступление несовершеннолетнего в брак (п. 2 ст. 21 ГК) или его эмансипация (ст. 27 ГК), т. е. объявление несовершеннолетнего, достигшего возраста шестнадцати лет, полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда.

Опека и попечительство могут быть прекращены в результате освобождения опекунов или попечителей от исполнения ими своих обязанностей. Так, освобождение опекунов или попечителей от исполнения ими своих обязанностей производится органом опеки и попечительства при возвращении несовершеннолетнего подопечного родителям или передаче его на усыновление. В случае помещения подопечных в соответствующие воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения или другое аналогичное учреждение (организацию) органы опеки и попечительства могут принять такое решение при условии, что это не противоречит интересам подопечного (п. 1 ст. 39 ГК). При наличии уважительных причин (болезнь, изменение имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с подопечным и т. п.) опекун или попечитель может быть освобожден от исполнения им своих обязанностей по его просьбе (п. 2 ст. 39 ГК).

В случае ненадлежащего выполнения опекуном или попечителем возложенных на него обязанностей, в том числе при использовании им опеки или попечительства в корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи, орган опеки и попечительства может отстранить опекуна или попечителя от исполнения этих обязанностей и принять необходимые меры для привлечения виновного гражданина к установленной законом ответственности (п. 3 ст. 39 ГК). Так, согласно ст. 156 УК неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего опекуном (попечителем), связанное с жестоким обращением с ребенком, наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного месяца, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до двух лет с

лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Отстранение опекуна (попечителя) от своих обязанностей является санкцией за виновное поведение и как мера ответственности влечет для него неблагоприятные последствия. Такие лица не могут в дальнейшем быть усыновителями, опекунами (попечителями), приемными родителями (ст. 127, 146, 153СК).

3.2. Опекa и попечительство над детьми, находящимися в воспитательных, лечебных учреждениях и учреждениях социальной защиты населения. В соответствии с п. 1 ст. 123 СК одной из форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей (при невозможности устройства на воспитание в семью), является их передача в учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов (воспитательные учреждения, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения).

Учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, — это образовательные учреждения, в которых содержатся (обучаются и (или) воспитываются) дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей; учреждения социальной помощи населению (детские дома-интернаты для детей-инвалидов с умственной отсталостью и физическими недостатками, социально-реабилитационные центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей, социальные приюты); учреждения системы здравоохранения (дома ребенка) и другие учреждения, создаваемые в установленном законом порядке (ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

К образовательным (воспитательным) учреждениям, в которых содержатся (обучаются и (или) воспитываются) дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, относятся такие учреждения, как детский дом для детей раннего, т. е. с полутора до трех лет возраста, дошкольного возраста, школьного возраста, смешанный; детский дом — школа, школа-интернат для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей; специальный (коррекционный) детский дом для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с

отклонениями в развитии¹; а также санаторные школы-интернаты, санаторно-лесные школы, санаторные детские дома для детей-сирот, нуждающихся в длительном лечении².

Дети, оставшиеся без попечения родителей, могут быть помещены в специальные (коррекционные) образовательные учреждения (в том числе в специальное учебно-воспитательное учреждение для детей и подростков с девиантным поведением) в случаях отклонения от норм или общественно опасного поведения, включая совершение правонарушения. При этом на них распространяются нормы материального обеспечения, предусмотренные федеральным законодательством для детей, оставшихся без попечения родителей³. Следует отметить, что около 60% детей с отклонениями (в 1999 г. — 201,1 тыс. человек) проживают именно в специальных воспитательных (коррекционных) учреждениях различного типа⁴.

В тех регионах РФ, где отсутствуют образовательные учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, могут быть приняты в школу-интернат⁵.

Если ребенок отказывается проживать в учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, то он может быть помещен в специализированное учрежде-

¹ См. подп. 7 п. 4 ст. 12 Закона об образовании; п. 1 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 1 июня 1995 г. № 676 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 28. Ст. 2693; 1996. № 43. Ст. 4917; 1997. № 36. Ст. 4191; 1998. № 14. Ст. 595; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

² См. п. 1 Типового положения об оздоровительном образовательном учреждении санаторного типа для детей, нуждающихся в длительном лечении, утвержденного постановлением Правительства РФ от 28 августа 1997 г. № 1117 (с изм., внесенными постановлением Правительства РФ от 23 декабря 2002 г. № 919) (СЗ РФ. 1997. № 36. Ст. 4191; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

³ См. подп. 5 п. 4 ст. 12 Закона об образовании; п. 25, 54 Типового положения о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением, утвержденного постановлением Правительства РФ от 25 апреля 1995 г. № 420 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 18. Ст. 1681; 1997. № 2. Ст. 250; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

⁴ См.: Дети России на пороге XXI века. Независимый доклад Российского детского фонда о положении детей и реализации Конвенции о правах ребенка в Российской Федерации // Дитя человеческое. 2000. № 4—6. С. 21.

⁵ См. п. 27 Типового положения об общеобразовательной школе-интернате, утвержденного постановлением Правительства РФ от 26 июня 1995 г. № 612 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 28. Ст. 2621; 1996. № 43. Ст. 4917; 1997. № 36. Ст. 4191; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

ние для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации, — социально-реабилитационный центр для несовершеннолетних, социальный приют для детей и подростков, центр помощи детям, оставшимся без попечения родителей¹.

Детям, находящимся на полном государственном попечении в соответствующих воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях (далее — воспитательные учреждения), опекуны (попечители) не назначаются (п. 4 ст. 35 ГК, п. 1 ст. 147 СК). Полное государственное попечение означает, что защиту прав и законных интересов несовершеннолетних детей, их материальное обеспечение, воспитание, образование берет на себя государство в лице соответствующего учреждения. В таких случаях обязанности опекунов (попечителей) закон возлагает на указанные учреждения, а именно на администрацию этих учреждений. Разграничить функции воспитательного учреждения по воспитанию, образованию ребенка и осуществлению над ним опеки (попечительства) весьма сложно. Так, основными задачами воспитательного учреждения являются:

- а) создание благоприятных условий, приближенных к домашним, способствующих умственному, эмоциональному и физическому развитию личности;
- б) обеспечение социальной защиты, медико-психолого-педагогической реабилитации и социальной адаптации воспитанников;
- в) освоение образовательных программ, обучение и воспитание в интересах личности, общества и государства;
- г) обеспечение охраны и укрепления здоровья воспитанников;
- д) охрана прав и интересов воспитанников².

Понятно, что выполнение перечисленных задач относится и к функциональной деятельности опекунов (попечителей).

В случае временного помещения ребенка, уже находящегося под опекой или попечительством, в воспитательное учреждение права и обязанности опекуна (попечителя) в отноше-

¹ См., напр., п. 2 Примерного положения о Центре помощи детям, оставшимся без попечения родителей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 27 ноября 2000 г. № 896 (СЗ РФ. 2000. № 49. Ст. 4822).

² См. п. 2 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

нии ребенка не прекращаются (ч. 2 п. 1 ст. 147 СК). Причиной временного устройства подопечного ребенка в воспитательное учреждение могут быть различные обстоятельства, не связанные с виновным поведением опекуна или попечителя (болезнь, служебная командировка и т. п.).

Выполнение администрацией воспитательных учреждений обязанностей опекуна (попечителя) осуществляется с соблюдением норм семейного и гражданского законодательства о правах и обязанностях опекуна (попечителя) ребенка. Воспитательное учреждение выступает в защиту личных и имущественных прав несовершеннолетних подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия, а также выполняет иные функции опекуна (попечителя).

Как опекун или попечитель несовершеннолетнего подопечного, воспитательное учреждение несет ответственность за причиненный им вред в порядке, установленном ГК (ст. 1073, 1074). Так, учреждение обязано возместить вред, причиненный находящимся в нем малолетним подопечным (несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет), если не докажет, что вред возник не по вине учреждения. Причем обязанность воспитательных учреждений по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда (п. 2, 4 ст. 1073 ГК).

Если вред причинен находящимся в воспитательном учреждении несовершеннолетним подопечным в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, это учреждение обязано возместить вред полностью или в недостающей части (когда у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда), если не докажет, что вред возник не по его вине. Однако обязанность воспитательного учреждения по возмещению вреда прекращается как по достижении причинившим вред подопечным совершеннолетия, так и в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда до достижения совершеннолетия он приобрел дееспособность в полном объеме (п. 2, 3 ст. 1074 ГК).

Воспитательным учреждениям при выполнении обязанностей опекуна (попечителя) следует руководствоваться не только нормами СК и ГК, но и иных федеральных законов. Так, ст. 2 Закона РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 «О приватизации

жилищного фонда в Российской Федерации» (с изм. и доп.)¹ предписывает администрации воспитательного учреждения, в которое помещен несовершеннолетний ребенок, утративший попечение родителей, в течение трех месяцев оформить договор передачи жилого помещения в собственность несовершеннолетнего, если в жилом помещении не остались проживать другие члены семьи (семья занимала жилое помещение по договору социального найма). Средства от сделок с приватизированными жилыми помещениями, в которых проживают (проживали) исключительно несовершеннолетние (а для совершения таких сделок требуется предварительное разрешение органа опеки и попечительства и соблюдение иных положений гражданского законодательства), зачисляются администрацией воспитательных учреждений на счет по вкладу на имя несовершеннолетнего подопечного в местном отделении Сберегательного банка².

Правовой статус воспитательного учреждения, выполняющего функции по опеке (попечительству), предусмотрен Типовым положением об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, которое регулирует деятельность как государственных, так и муниципальных воспитательных учреждений. В своей деятельности администрация воспитательного учреждения руководствуется федеральным законодательством и решениями соответствующего органа управления образованием, а также международными актами в области защиты прав ребенка. Каждое из воспитательных учреждений имеет свой устав, который утверждается учредителем. Деятельность любого воспитательного учреждения строится на принципах демократии, гуманизма, общедоступности, приоритета общечеловеческих ценностей, гражданственности, свободного развития личности, защиты прав и интересов воспитанников, автономности и светского характера образования.

Управление воспитательным учреждением осуществляется в соответствии с его уставом и Законом об образовании на принципах единоначалия и самоуправления. Формами самоуправления учреждением являются совет учреждения, общее собрание, педагогический совет, попечительский совет. Непос-

¹ Ведомости РСФСР. 1991. № 28. Ст. 959; Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 67; СЗ РФ. 1994. № 16. Ст. 1864; 1998. № 13. Ст. 1472; 2001. № 21. Ст. 2063; 2002. № 21. Ст. 1918; № 48. Ст. 4738.

² См. ст. 26, 28, 37 ГК, ст. 3 Закона о приватизации жилищного фонда в Российской Федерации.

редственное руководство воспитательным учреждением осуществляет директор, прошедший соответствующую аттестацию¹.

Контроль за условиями содержания, воспитания и образования детей, находящихся в воспитательных учреждениях, осуществляется органами опеки и попечительства (п. 2 ст. 147 СК). Формы такого контроля законом прямо не определены и на практике могут выражаться в посещении работниками органа опеки и попечительства воспитательных учреждений в ознакомительных целях, обследовании условий жизни и быта воспитанников, разрешении жалоб и заявлений, составлении в необходимых случаях актов, направлении запросов о предоставлении сведений о деятельности учреждения и т. п.

Особенности создания и функционирования детского дома семейного типа определяются Правилами организации детского дома семейного типа, утвержденными постановлением Правительства РФ от 19 марта 2001 г. № 195².

Защита прав выпускников воспитательных учреждений возлагается на органы опеки и попечительства (п. 3 ст. 147 СК). Под выпускниками учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, понимаются лица, находившиеся на полном государственном обеспечении и закончившие свое пребывание в данном учреждении в связи с завершением обучения (ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

При выпуске воспитаннику обязательно должны быть выданы следующие документы: свидетельство о рождении (паспорт); справка о пребывании в учреждении; документы о состоянии здоровья; документ об образовании (для детей школьного возраста); сведения о родителях или близких родственниках; документы, подтверждающие его право на имущество, денежные средства, жилую площадь, ранее занимаемую им или его родителями, пенсионная и сберегательная книжки, исполнительный лист на взыскание алиментов, ценные бумаги и другие документы, если таковые имелись в личном деле³.

Законодательством РФ предусмотрены меры по социальной адаптации и материальному обеспечению выпускников вос-

¹ См. п. 4—10, 45 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

² СЗ РФ. 2001. № 13. Ст. 1251.

³ См. п. 28 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

питательных учреждений. В частности, при поступлении в учреждения среднего и высшего профессионального образования им выдается воспитательным учреждением комплект сезонной одежды и обуви по нормам, утверждаемым Правительством РФ, а также единовременное денежное пособие в размере, установленном Федеральным законом (п. 4 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

В случае трудоустройства на предприятия, в учреждения и организации всех форм собственности они обеспечиваются за счет средств воспитательных учреждений одеждой, обувью, мягким инвентарем и оборудованием по нормам, утверждаемым Правительством РФ, а также единовременным денежным пособием в размере, установленном Федеральным законом. По желанию выпускников образовательных учреждений им может быть выдана денежная компенсация в размерах, необходимых для их приобретения, или перечислена указанная компенсация в качестве вклада на имя выпускника в учреждение Сберегательного банка РФ (п. 8 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей)¹.

Администрации воспитательного учреждения предоставлено право в исключительных случаях разрешать временно (до одного года) бесплатно проживать и питаться в учреждении своим воспитанникам до их трудоустройства или дальнейшего обучения. Кроме того, выпускники воспитательного учреждения, обучающиеся в учреждениях начального, среднего и высшего профессионального образования и приезжающие в учреждения в выходные и праздничные дни или на каникулярное время, могут по решению Совета воспитательного учреждения зачисляться на бесплатное питание и проживание на период своего пребывания в данном учреждении (п. 7 ст. 6

¹ См. также п. 6, 7 постановления Правительства РФ от 20 июня 1992 г. № 409 «О неотложных мерах по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (с изм., внесенными постановлениями Правительства РФ от 9 июля 1992 г. № 483, от 17 июля 1996 г. № 829, от 30 марта 1998 г. № 366, от 21 декабря 2000 г. № 999 и от 14 мая 2001 г. № 374) (СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3721; 1998. № 14. Ст. 1595; 2001. № 1. Ч. II. Ст. 130; № 21. Ст. 2087); письмо Министерства образования РФ от 11 октября 1993 г. «Об обеспечении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, одеждой и обувью при поступлении их в начальные, средние, высшие профессиональные образовательные учреждения» // Вестник образования. 1994. № 2.

Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Вопрос о бытовом устройстве, определении на работу или учебу (исходя из образования и возраста) выпускников специальных учебно-воспитательных учреждений для детей и подростков с девиантным поведением может быть решен органом местного самоуправления и комиссией по делам несовершеннолетних по месту жительства воспитанника с учетом конкретных жизненных обстоятельств¹.

Защита прав выпускников воспитательных учреждений органом опеки и попечительства включает не только проверку выполнения администрацией воспитательного учреждения обязанностей по материальному обеспечению выпускников и по выдаче им необходимых документов, но и принятие мер по их трудоустройству, обеспечению жильем, выплате положенных пенсий, пособий и т. п. Если выпускнику не исполнилось восемнадцать лет, то орган опеки и попечительства может назначить ему попечителя. В том случае, когда попечитель не подыскан, функции попечителя возлагаются на орган опеки и попечительства. По достижении выпускником учреждения совершеннолетия орган опеки и попечительства должен оказывать ему помощь в реализации и защите прав, предоставляемых законом лицам из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Законодательством РФ предусмотрен ряд льгот и преимуществ для детей, оставшихся без попечения родителей, которые распространяются на них и после достижения совершеннолетия, а потому имеют прямое отношение и к выпускникам воспитательных учреждений. В основном эти льготы касаются поступления и обучения в учреждениях высшего и среднего профессионального образования.

Так, дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, получившие основное общее или среднее (полное) общее образование, зачисляются на курсы по подготовке к поступлению в учреждения среднего и высшего профессионального образования без взимания с них платы за обучение. Лица из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения роди-

¹ См. п. 34 Типового положения о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением, утвержденного постановлением Правительства РФ от 25 апреля 1995 г. № 420 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 18. Ст. 1681; 1997. № 2. Ст. 250; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

телей, вправе получать бесплатно второе начальное профессиональное образование (п. 1 и 2 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Во время обучения во всех типах государственных или муниципальных учреждений начального, среднего и высшего профессионального образования они зачисляются на полное государственное обеспечение до окончания ими образовательного учреждения (п. 3 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей). При условии успешной сдачи всех экзаменов и зачетов в период экзаменационной сессии студентам образовательных учреждений из числа данной категории лиц в обязательном порядке назначается государственная (муниципальная) социальная стипендия¹. С 1 января 1998 г. размер стипендии, выплачиваемой обучающимся из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (помимо полного государственного обеспечения), увеличен не менее чем на 50% по сравнению с размером стипендии, установленной для обучающихся в данном образовательном учреждении. Кроме того, им также должно выплачиваться 100% заработной платы, начисленной в период производственного обучения и производственной практики (п. 5 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей)².

При предоставлении обучающимся из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, академического отпуска по медицинским показаниям за ними сохраняется на весь период полное государственное обеспечение, им выплачивается стипендия. Образовательное учреждение содействует их лечению (п. 9 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей). В случае расторжения заключенного контракта с образовательным учреждением они освобождаются от

¹ См. п. 9, 24 и 36 Типового положения о стипендиальном обеспечении и других формах материальной поддержки студентов государственных и муниципальных образовательных учреждений высшего и среднего профессионального образования, аспирантов и докторантов, утвержденного постановлением Правительства РФ от 27 июня 2001 г. № 487 // СЗ РФ. 2001. № 28. Ст. 2888.

² См. также п. 3 ст. 16 Федерального закона от 22 августа 1996 г. № 125-ФЗ «О высшем и послевузовском профессиональном образовании» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1996. № 35. Ст. 4135; 2000. № 29. Ст. 3001; № 33. Ст. 3348; 2002. № 26. Ст. 2517; 2003. № 2. Ст. 163; № 14. Ст. 1254).

возмещения причиненных учебному заведению и работодателю до получения диплома затрат, связанных с установлением им государственной стипендии, других социальных пособий (доплат) и льгот на условиях и в порядке, определенных контрактом¹.

3.3. Права детей, находящихся под опекой (попечительством). Перечень прав детей, находящихся под опекой (попечительством), дан в ст. 148 СК и включает в себя права как личного, неимущественного, так и имущественного характера. Подопечные дети имеют все те права, которыми СК наделяет несовершеннолетних детей. Поэтому в ст. 148 СК лишь конкретизируются положения гл. 11 СК о правах несовершеннолетних детей в связи с установлением над ними опеки (попечительства). В то же время специальное законодательное выделение прав детей, находящихся под опекой (попечительством), должно служить дополнительной гарантией соблюдения их законных прав и интересов. Дети, находящиеся под опекой (попечительством), имеют право на:

- а) воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу со стороны опекуна (попечителя), совместное с ним проживание;
- б) обеспечение им условий для содержания, воспитания, образования, всестороннего развития и уважение их человеческого достоинства;
- в) причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты;
- г) сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением, а при отсутствии жилого помещения имеют право на получение жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством;
- д) защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя);
- е) обладание правами, предусмотренными ст. 55 и 57 СК (т. е. правом на общение с родителями и другими родственниками, правом выражать свое мнение).

Рассмотрим подробнее перечисленные права детей, находящихся под опекой (попечительством).

Право ребенка, находящегося под опекой (попечительством), на воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу с его стороны и совместное с ним проживание основано на

¹ См. п. 7 Положения о целевой контрактной подготовке специалистов с высшим и средним профессиональным образованием, утвержденного постановлением Правительства РФ от 19 сентября 1995 г. № 942 (СЗ РФ. 1995. № 39. Ст. 3777).

закрепленном в СК праве ребенка жить и воспитываться в семье (ст. 54 СК) и соответствует положениям гражданского законодательства о месте жительства несовершеннолетних детей, находящихся под опекой или попечительством. В частности, п. 2 ст. 20 ГК предусматривает, что местом жительства несовершеннолетних, не достигших возраста четырнадцати лет, признается место жительства их законных представителей — опекунов, а п. 2 ст. 36 ГК обязывает опекунов и попечителей несовершеннолетних проживать совместно со своими подопечными. Лишь в ряде случаев, когда опекун (попечитель) не имеет возможности в силу уважительных причин (болезнь, длительная командировка, необходимость ухода за больным родственником и т. п.) лично воспитывать ребенка, он имеет право на временное помещение подопечного ребенка в соответствующее воспитательное учреждение.

Не вызывает сомнений, что предусмотренные законом цели опеки или попечительства могут быть достигнуты, как правило, при совместном проживании ребенка с его опекуном (попечителем), т. е. в условиях их постоянного общения и контакта. В этой связи регистрационный учет детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, может осуществляться по месту их временного пребывания в семье опекуна (попечителя) (п. 2 ст. 8 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей)¹. Причем последующее их снятие с регистрационного учета по месту пребывания возможно только с разрешения органа опеки и попечительства. Законом (п. 2 ст. 36 ГК) допускается раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим шестнадцати лет, но только с разрешения органа опеки и попечительства и при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного.

Право несовершеннолетнего подопечного на заботу со стороны опекуна (попечителя) совпадает с правом детей на заботу со стороны родителей и предполагает необходимость удовлетворения его жизненно важных потребностей (питание, уход, одежда, медицинская помощь, книги, игрушки, учебники и т. п.),

С совместным проживанием с опекуном (попечителем) в немалой степени связана и реализация *права ребенка на бес-*

¹ См. также п. 28 Правил регистрации граждан Российской Федерации по месту жительства.

печение ему условий для содержания, воспитания, образования, а также физического, психического, духовного и нравственного развития (ст. 54, 63 СК). Естественно, что задачи воспитания ребенка не могут быть достигнуты опекуном (попечителем) без неукоснительного соблюдения принципа уважения его человеческого достоинства, исключая пренебрежительное, жестокое и грубое обращение с детьми.

Предусмотренное ст. 148 СК *право подопечного ребенка на обеспечение ему условий для содержания* подкрепляется установленной ГК (п. 3 ст. 36) обязанностью опекунов (попечителей) заботиться о содержании своих подопечных. Для исполнения этой обязанности опекун (попечитель) вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства производить необходимые для содержания несовершеннолетнего подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода (п. 1 ст. 37 ГК). Распоряжаясь предназначенными для несовершеннолетнего подопечного ребенка средствами, опекун (попечитель) обеспечивает ему необходимые условия для содержания. В свою очередь, государство устанавливает и гарантирует конкретные формы материального обеспечения детей, оставшихся без попечения родителей, и тем самым создает необходимые условия для их содержания.

К источникам средств существования несовершеннолетних подопечных относятся:

а) ежемесячные денежные средства, выплачиваемые государством на содержание опекаемых детей. Причем в соответствии с п. 3 постановления Правительства РФ от 20 июня 1992 г. № 409 «О неотложных мерах по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (с изменениями и дополнениями) на детей, находящихся под опекой (попечительством), распространены нормы материального обеспечения и льготы, установленные законодательством для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся в воспитательных учреждениях;

б) ежемесячные пособия, выплачиваемые в Российской Федерации гражданам, имеющим детей, согласно Федеральному закону от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей»¹, в тех случаях, когда

¹ СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1929; № 48. Ст. 4566; 1996. № 26. Ст. 3028; № 49. Ст. 5489; 1997. № 1. Ст. 3; 1998. № 0. Ст. 3613; № 31. Ст. 3812; 1999. № 29. Ст. 3692; 2000. № 29. Ст. 3002; № 33. Ст. 3348; 2001. № 23. Ст. 2284; 2285; № 53. Ст. 5017; 2002. № 30. Ст. 3033.

оснований для выплаты ежемесячных денежных средств на подопечного нет;

в) доходы от управления имуществом несовершеннолетних подопечных (проценты по вкладам в банках, дивиденды по акциям и т. п.);

г) алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты, причитающиеся в соответствии с действующим законодательством детям, находящимся под опекой (попечительством).

Факт нахождения детей под опекой (попечительством) не освобождает их родителей от обязанности содержать детей. При этом алименты на детей взыскиваются с родителей в общем порядке в соответствии со ст. 81—83 СК и выплачиваются опекуну или попечителю.

Законом о трудовых пенсиях в Российской Федерации предусмотрено, что на детей, находящихся под опекой (попечительством), могут назначаться трудовая пенсия по случаю потери кормильца или социальная пенсия в связи со смертью кормильца¹.

Государственные пособия полагаются детям в связи со смертью их родителей в случаях, установленных законодательством. Так, пособия выплачиваются детям погибших при исполнении служебных обязанностей: военнослужащих или граждан, призванных на военные сборы; спасателей профессиональных аварийно-спасательных служб, профессиональных аварийно-спасательных формирований; сотрудников милиции; сотрудников налоговой полиции; должностных лиц таможенного органа РФ; прокуроров и следователей; судей; судебных приставов; военнослужащих и работников Государственной противопожарной службы; лиц, погибших вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС; лиц, привлекаемых к выполнению специальных задач, связанных с проведением мероприятий по борьбе с терроризмом, не входящих в круг их служебных обязанностей, а также иных категорий граждан в установленных законом случаях.

Пенсии и пособия, причитающиеся подопечным, получают согласно п. 2 ст. 60 СК их опекуны (попечители), как законные представители.

На детей, находящихся под опекой или попечительством, должны выплачиваться и иные государственные пособия, по-

¹ См. также ст. 5, 8, 10, 11 Закона о государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации.

лагающиеся гражданам, имеющим детей. В этой связи опекун имеет право на единовременное пособие при рождении ребенка и на ежемесячное пособие на период отпуска по уходу за принятым под опеку ребенком до достижения им возраста полутора лет. Для назначения и выплаты указанных пособий опекуном вместе с соответствующим заявлением представляется выписка из решения органа местного самоуправления об установлении над ребенком опеки¹. Кроме того, опекун или попечитель вправе получать ежемесячное пособие на каждого взятого под опеку (попечительство) и проживающего совместно с ним ребенка до достижения им шестнадцати лет, а на учащегося общеобразовательного учреждения — до окончания им обучения, но не позднее чем до достижения им восемнадцати лет. Причем данное пособие назначается и выплачивается независимо от получения на подопечного ребенка пенсии по случаю потери кормильца, социальной пенсии, алиментов, других социальных выплат. Исключением являются только денежные средства, специально выплачиваемые на содержание ребенка, находящегося под опекой (попечительством) в соответствии с постановлением Правительства РФ от 20 июня 1992 г. № 409 «О неотложных мерах по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей». Ежемесячное пособие на ребенка опекуну (попечителю) не назначается, а выплата ранее назначенного пособия приостанавливается, если опекуны (попечители) получают денежные средства на содержание подопечного. Заявление о назначении ежемесячного пособия на ребенка подается по месту службы опекуна (попечителя) или в органы социальной защиты населения по месту жительства опекуна (попечителя), с которым проживает ребенок. К заявлению обязательно прилагается выписка из решения органа местного самоуправления об установлении над ребенком опеки (попечительства)².

Право ребенка, оставшегося без попечения родителей, на обеспечение ему условий для получения образования основано

¹ См. п. 19, 22, 25 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденного постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 883 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3628; 1996. № 6. Ст. 568; № 38. Ст. 4434; 1997. № 8. Ст. 950; № 36. Ст. 4174; 1999. № 47. Ст. 5705; 2000. № 19. Ст. 2092; 2001. № 1. Ч. 2. Ст. 130; 2002. № 7. Ст. 698).

² См. п. 37, 38, 47—50 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей.

на требованиях ст. 28 Конвенции о правах ребенка, ст. 43 Конституции РФ и ст. 19 Закона об образовании об обязательности, бесплатности и общедоступности основного общего образования для каждого ребенка. Содержание этого права конкретизируется федеральным законодательством и другими нормативными правовыми актами РФ. В частности, п. 40 Типового положения об учреждении начального профессионального образования, утвержденного постановлением Правительства РФ от 5 июня 1994 г. № 650¹, установлено, что дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, имеют право на бесплатное обучение в государственных и муниципальных учреждениях начального профессионального образования на основе полного государственного обеспечения. В качестве дополнительной гарантии реализации права детей, утративших попечение родителей, на получение образования введено правило, в соответствии с которым решение об их исключении из общеобразовательных учреждений может приниматься только с согласия органов опеки и попечительства².

Опекун (попечитель) должен обеспечить осуществление несовершеннолетним права на получение основного общего образования, соблюдая при этом требования п. 1 ст. 150 СК об обязательном учете мнения ребенка при выборе образовательного учреждения и формы обучения ребенка.

Отдельно в ст. 148 СК выделено *право ребенка, находящегося под опекой (попечительством), на сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением*. Собственником жилого помещения (квартира, часть квартиры, жилой дом) ребенок мог стать на основании наследования его по закону или по завещанию, приватизации, получения в дар, купли-продажи. Норма СК о сохранении за детьми, находящимися под опекой (попечительством), права собственности на принадлежащее им жилое помещение базируется на положениях гражданского и жилищного законодательства (ст. 209, 288 ГК, ст. 3 Закона о приватизации жилищного фонда в Российской Федерации). Передача под опеку (попечительство) несовершеннолетнего ребенка не влечет за

¹ СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 864; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225.

² См. п. 58 Типового положения об общеобразовательном учреждении, утвержденного постановлением Правительства РФ от 19 марта 2001 г. № 196 (с изм., внесенными постановлением Правительства РФ от 23 декабря 2002 г. № 919) (СЗ РФ. 2001. № 13. Ст. 1252; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

собой прекращение права собственности на принадлежащее ему имущество, в том числе и на жилое помещение.

Граждане — собственники жилых помещений владеют, пользуются и распоряжаются ими по своему усмотрению, в том числе вправе продавать, дарить, сдавать в аренду эти помещения, а также совершать с ними иные сделки, не противоречащие законодательству. Однако несовершеннолетний подопечный ребенок не вправе самостоятельно распоряжаться жилым помещением. Необходимо предварительное разрешение органа опеки и попечительства на совершение сделок в отношении жилых помещений, собственниками которых являются дети, оставшиеся без попечения родителей (ст. 37 ГК).

Требование законодательства о необходимости предварительного разрешения органа опеки и попечительства на совершение сделок в отношении приватизированных жилых помещений, собственниками которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, распространяется также на жилые помещения, в которых несовершеннолетние временно отсутствуют, однако на момент приватизации имеют на это жилое помещение равные с собственником либо нанимателем права (п. 4 ст. 8 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Жилое помещение, занимаемое гражданами по договору социального найма, сохраняется за детьми в течение всего времени их пребывания у опекунов (попечителей), если в жилом помещении, из которого они выбыли, остались проживать другие члены семьи (п. 3 ст. 60 ЖК). В случае смерти родителей, а также в иных случаях утраты попечения родителей, если в жилом помещении остались проживать исключительно несовершеннолетние, органы опеки и попечительства, руководители учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, опекуны (попечители) или иные законные представители несовершеннолетних в течение трех месяцев оформляют договор передачи жилого помещения в собственность детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей. Договоры передачи жилых помещений в собственность несовершеннолетним, не достигшим возраста четырнадцати лет, оформляются по заявлениям их законных представителей с предварительного разрешения органов опеки и попечительства или при необходимости по инициативе таких органов. Указанные договоры несовершеннолетними, достигшими воз-

раста четырнадцати лет, оформляются самостоятельно с согласия их законных представителей и органов опеки и попечительства. Финансирование расходов на оформление договора передачи в собственность жилого помещения, в котором проживают исключительно несовершеннолетние, осуществляется за счет средств местных бюджетов (п. 3 ст. 60 ЖК; п. 5 ст. 8 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей; ст. 2 Закона о приватизации жилищного фонда в Российской Федерации).

В ситуации, когда дети, находящиеся под опекой (попечительством), не имеют закрепленного жилого помещения, они имеют право по окончании пребывания в соответствующем воспитательном учреждении, у опекунов или попечителей получить его в соответствии с п. 2 ст. 37 ЖК вне очереди. Закон о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (п. 1 ст. 8), уточняя это правило, устанавливает, что органы исполнительной власти по месту жительства обязаны предоставить таким детям жилое помещение, равноценное ранее занимаемому ими (или их родителями) жилому помещению жилой площадью не ниже установленных социальных норм. В целях обеспечения жилой площадью детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, могут создаваться специальные жилищные фонды за счет средств соответствующих бюджетов и других не запрещенных законом источников (п. 6 ст. 8 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Не исключены случаи, когда дети лишаются в результате чрезвычайных ситуаций и стихийных бедствий не только жилья, но и родителей. Тогда в интересах детей, находящихся под опекой (попечительством), государственные жилищные сертификаты на приобретение жилья могут быть выданы их опекунам, попечителям¹.

Одним из важных прав ребенка, находящегося под опекой (попечительством), является его *право на защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя)*, то есть, по сути,

¹ См. п. 5 Порядка и условий выдачи государственных жилищных сертификатов, утвержденного Министерством РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, Министерством строительства РФ и Министерством финансов РФ 10 июля 1995 г. (БНА РФ. 1995. № 10).

ст. 148 СК повторяет положения п. 2 ст. 56 СК, предусматривающего право каждого ребенка на защиту от злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих). Защита прав и законных интересов ребенка в таких случаях осуществляется органом опеки и попечительства или судом. В суд ребенок вправе самостоятельно обратиться после достижения возраста четырнадцати лет. Основанием для принятия органом опеки и попечительства необходимых мер по защите прав и законных интересов подопечного ребенка может быть как заявление (обращение) самого ребенка о фактах злоупотребления со стороны опекуна или попечителя (жестокое обращение с ребенком, расходование средств, выплачиваемых на содержание ребенка, на личные нужды), так и сведения об этом, полученные из иных источников (в том числе сообщений должностных лиц и граждан). При подтверждении фактов злоупотребления со стороны опекуна (попечителя) последний может быть отстранен от исполнения этих обязанностей органом опеки и попечительства.

В соответствии с п. 2 ст. 148 СК ребенок, находящийся под опекой (попечительством), имеет *право на общение с родителями, если они не лишены родительских прав, и другими родственниками*. Опекуны (попечители) обязаны обеспечить подопечным детям возможность осуществления этого права. Если родители ограничены в родительских правах, то опекун (попечитель) может разрешить ребенку с ними общаться при условии, что такое общение не противоречит интересам ребенка (ст. 75 СК). Подопечный ребенок также вправе выражать свое мнение при решении опекуном (попечителем) любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. При этом учет мнения подопечного ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам (ст. 57 СК). А в некоторых случаях (изменение имени и (или) фамилии ребенка; восстановление родителей в родительских правах; усыновление; передача в приемную семью) органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия подопечного ребенка, если он достиг возраста десяти лет.

Федеральным законодательством и другими нормативными правовыми актами РФ для детей, находящихся под опекой (попечительством), предусмотрен ряд *льгот (преимуществ)*. Так, они в первоочередном порядке принимаются в дошколь-

ные образовательные учреждения¹. Такая же льгота предусмотрена для них при приеме в школу-интернат² и в кадетскую школу³.

На детей, находящихся под опекой (попечительством), полностью распространяются также льготы, установленные законодательством для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в том числе:

а) бесплатное медицинское обслуживание и оперативное лечение в любом государственном и муниципальном лечебно-профилактическом учреждении, в том числе проведение диспансеризации, оздоровления, регулярных медицинских осмотров за счет средств соответствующего бюджета (п. 1 ст. 7 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей);

б) предоставление бесплатных путевок в школьные и студенческие спортивно-оздоровительные лагеря (бдзы) труда и отдыха, в санаторно-курортные учреждения (при наличии медицинских показаний), бесплатный проезд к месту отдыха, лечения и обратно за счет средств, выделяемых на эти цели из соответствующего бюджета, за счет средств внебюджетных фондов и других не запрещенных законом источников (п. 2 ст. 7 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей);

в) гарантированное право собственности на земельные участки, ранее предоставленные их родителям на правах собственности, постоянного (бессрочного) пользования для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, личного подсобного хозяйства, садоводства, животноводства, индивидуального жилищного строительства, дачного хозяйства, а также на земельные доли, права на которые были получены родителями в ходе приватизации и реорганизации предприятий и организаций агропромышленного комплекса (п. 7 ст. 8 Закона

¹ См. п. 25 Типового положения о дошкольном образовательном учреждении, утвержденного постановлением Правительства РФ от 1 июля 1995 г. № 677 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1995. № 28. Ст. 2694; 1997. № 8. Ст. 956; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

² См. п. 27 Типового положения об общеобразовательной школе-интернате, утвержденного постановлением Правительства РФ от 26 июня 1995 г. № 612 с последующими изменениями (СЗ РФ. 1995. № 28. Ст. 2671; 1997. № 36. Ст. 4191; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

³ См. п. 24 Типового положения о кадетской школе (кадетской школе-интернате), утвержденного постановлением Правительства РФ от 15 ноября 1997 г. № 1427 (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5411; 2002. № 52. Ч. II. Ст. 5225).

о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей);

г) обеспечение обучающихся в образовательных учреждениях всех типов и видов администрацией данных учреждений бесплатным проездом на городском, пригородном, в сельской местности на внутрирайонном транспорте (кроме такси), а также бесплатным проездом в период каникул к месту жительства и обратно к месту учебы (п. 10 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей);

д) выплата (с 1 января 1998 г.) обучающимся из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (помимо полного государственного обеспечения), стипендии, размер которой увеличивается не менее чем на 50% по сравнению с размером стипендии, установленной для обучающихся в данном образовательном учреждении, а также выплата 100% заработной платы, начисленной в период производственного обучения и производственной практики (п. 5 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей);

е) выплата (с 1 января 1998 г.) обучающимся из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, до окончания обучения ежегодного пособия на приобретение учебной литературы и письменных принадлежностей в размере трехмесячной стипендии. Выплата указанного пособия осуществляется в срок до 30 дней с начала учебного года за счет средств, выделяемых образовательным учреждениям из соответствующих бюджетов (п. 6 ст. 6 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Таков примерный перечень прав и льгот, предоставленных федеральным законодательством детям, находящимся под опекой (попечительством). Законами субъектов РФ положения федерального законодательства о правах детей, утративших родительское попечение и находящихся под опекой (попечительством), могут быть дополнены.

3.4. Права детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях и учреждениях социальной защиты населения. Права детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных уч-

реждениях, в целом совпадают с правами детей, находящихся под опекой (попечительством). Согласно ст. 149 СК дети, утратившие родительское попечение и находящиеся в одном из перечисленных учреждений, имеют право на:

а) содержание, воспитание, образование, всестороннее развитие, уважение их человеческого достоинства, обеспечение их интересов;

б) причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты;

в) сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением, а при отсутствии жилого помещения — на получение жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством;

г) льготы при трудоустройстве, предусмотренные законодательством о труде, по окончании пребывания в указанных учреждениях;

д) общение с родителями и другими родственниками, на защиту своих прав и интересов, на выражение своего мнения (ст. 55—57 СК).

Среди перечисленных прав особое значение имеет *право детей на содержание, воспитание, образование, всестороннее развитие, а также право на уважение их человеческого достоинства и обеспечение их интересов*. Это право носит комплексный характер, и его суть раскрывается и конкретизируется в п. 30 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, где установлено, что воспитанники учреждения имеют гарантированное право на:

а) бесплатное содержание;

б) получение общего образования (начального, общего, основного общего, среднего (полного) общего) в соответствии с государственными образовательными стандартами;

в) защиту своих прав и интересов;

г) уважение человеческого достоинства;

д) свободу совести и информации;

е) удовлетворение потребности в эмоционально-личностном общении;

ж) защиту от всех форм физического и психического насилия, оскорбления личности;

з) развитие своих творческих способностей и интересов;

и) получение квалификационной помощи в обучении и коррекцию имеющихся проблем в развитии;

к) отдых, организованный досуг в выходные, праздничные и каникулярные дни.

Права воспитанников закрепляются также и уставом конкретного воспитательного учреждения.

Содержание и обучение детей, оставшихся без попечения родителей (законных представителей), в воспитательном учреждении осуществляется на основе полного государственного обеспечения. Этот важный принцип законодательно закреплен в ст. 147 СК, ст. 50 Закона об образовании и в Законе о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

В соответствии со ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, под полным государственным обеспечением детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, понимается предоставление им за время пребывания в соответствующем государственном или муниципальном учреждении бесплатного питания, бесплатного комплекта одежды и обуви, бесплатного общежития и бесплатного медицинского обслуживания.

Непосредственно нормы питания, обеспечения одеждой, обувью, мягким инвентарем и другим необходимым оборудованием, а также расходов на культурно-массовую работу, приобретение хозяйственного инвентаря, предметов личной гигиены, игр, игрушек, книг на каждого воспитанника воспитательного учреждения (независимо от его типа и ведомственной принадлежности) установлены постановлением Правительства РФ от 20 июня 1992 г. № 409 «О неотложных мерах по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (приложения № 1—3).

Организация обучения и воспитания в воспитательном учреждении строится в соответствии с учебным планом, разрабатываемым учреждением самостоятельно с учетом индивидуальных особенностей воспитанников. При этом режим дня, обеспечивающий научно обоснованное сочетание обучения, труда и отдыха, составляется с учетом круглосуточного пребывания воспитанников в учреждении. Количество общеобразовательных классов в воспитательном учреждении зависит от условий, созданных для образовательного процесса с учетом санитарных норм, и определяется исходя из потребности (численности). При этом в воспитательном учреждении, где дети не только проживают, но и обучаются, наполняемость классов не должна пре-

вышать двадцати человек. В воспитательном учреждении могут открываться специальные (коррекционные) группы (классы) для детей с отклонениями в развитии. Определение детей в эти группы (классы) осуществляется только на основании заключения психолого-медико-педагогической консультации.

Профессиональная подготовка в качестве дополнительных образовательных услуг может проводиться только с согласия воспитанников, по договорам и совместно с предприятиями, учреждениями и организациями (при наличии лицензии (разрешения) на данный вид деятельности). Трудовое воспитание (также на принципе добровольности) может осуществляться в учебных мастерских, подсобных хозяйствах, на предприятиях, в учреждениях и организациях с использованием различных форм самостоятельных объединений воспитанников.

Не допускаются принуждение воспитанников к вступлению в общественные, общественно-политические организации (объединения), движения и партии, а также принудительное привлечение их к деятельности этих организаций и участию в агитационных кампаниях и политических акциях¹.

В целях гармоничного воспитания и для развития своих творческих способностей воспитанники могут посещать клубы, секции, кружки, студии, объединения по интересам, действующие при общеобразовательных учреждениях, учреждениях дополнительного образования детей при иных учреждениях и организациях, а также участвовать в конкурсах, олимпиадах, выставках, смотрах и массовых мероприятиях. Дети дошкольного возраста могут посещать дошкольные образовательные учреждения на условиях взаимных расчетов между дошкольным образовательным учреждением и воспитательным учреждением.

Воспитанники имеют право на бесплатное медицинское обслуживание (ст. 1, 7 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей). Медицинское обслуживание воспитанников включает: наблюдение медицинскими работниками за состоянием здоровья, физическим и нервно-психическим развитием воспитанников, оказание им медицинской помощи; организацию и проведение два раза в год углубленных медицинских осмотров, профилактических и лечебно-оздоровительных мероприятий, оценку их эффективности; медицинский контроль за выполнением санитарно-гигиенического и противоэпидемического режима; осуществление контроля за качеством питания, соблюдением рационального режима учебной и внеучебной деятельности

¹ См. п. 14—21 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

воспитанников, обеспечением санитарно-гигиенических требований в процессе трудового обучения; профессиональные рекомендации воспитанникам с учетом состояния их здоровья; работу с воспитанниками по гигиеническому воспитанию, пропаганду санитарно-просветительных знаний¹.

Реализация детьми, находящимися в воспитательных учреждениях, своего права на содержание, воспитание, образование, всестороннее развитие во многом зависит от персонала учреждения, от создания им благоприятных условий, приближенных к домашним. Поэтому особое внимание уделяется подбору в воспитательное учреждение работников, способных выполнять обязанности по воспитанию и образованию детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, по уровню своей профессионально-педагогической квалификации. К педагогической деятельности в учреждении не допускаются лица, которым она запрещена приговором суда или по медицинским показаниям, а также лица, имеющие судимость за определенные преступления².

Право детей, находящихся в воспитательных учреждениях, на сохранение за ними права собственности на принадлежащее им жилое помещение или права пользования жилым помещением полностью соответствует по своему содержанию аналогичному праву детей, находящихся под опекой или попечительством. Причем согласно п. 1 ст. 8 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, данное право закрепляется за детьми не только на время нахождения в воспитательном учреждении, но и в последующем — на весь период пребывания в учреждениях всех видов профессионального образования, на период военной службы в рядах Вооруженных Сил РФ, на период нахождения в учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы.

По окончании срока пребывания в воспитательном учреждении дети, оставшиеся без попечения родителей и не имеющие закрепленных помещений, вправе получить вне очереди жилье по договору социального найма, равноценное ранее занимаемому ими (или их родителями) жилому помещению жилой площадью не ниже установленных социальных норм (п. 2 ст. 37 ЖК). При этом жилое помещение должно предоставляться детям, утратившим родительское попечение, вне очереди органами исполнительной власти (но только однократно) по месту выявления и первичного устройства ребенка в семью

¹ См. п. 32 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

² См. п. 36 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

или на воспитание в соответствующее учреждение или по месту регистрации их рождения, или по месту последнего проживания на территории соответствующих районов и городов субъектов РФ, если место их рождения находится за пределами территории РФ. При отсутствии необходимого жилого фонда выпускникам учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, может предоставляться безвозвратная ссуда на приобретение жилого помещения жилой площадью не ниже установленных социальных норм за счет средств бюджетов субъектов РФ (п. 1, 3 ст. 8 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Приведенные выше положения законодательства о жилищных правах детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных и иных учреждениях, не всегда исполняются на практике жилищными органами, органами управления образованием и администрацией этих учреждений¹. Далеко не единичным явлением являются и факты противоправного завладения принадлежащего детям-сиротам жилья, в связи с чем защита законных прав детей должна осуществляться прокуратурой, другими государственными органами, а также органами местного самоуправления. Например, в Москве принятие решений по защите имущественных прав несовершеннолетних относится к предмету ведения муниципальных образований². При этом необходимое взаимодействие с муниципальным образованием, в том числе по вопросам контроля за выделением жилья детям, оставшимся без попечения родителей, осуществляется управой района г. Москвы и префектурой административного округа г. Москвы, как территориальными органами исполнительной власти города, подведомственными Правительству Москвы³. С уче-

¹ См.: Приказ Министерства образования РФ от 20 июля 1995 г. № 412 «О серьезных недостатках в деятельности органов образования по защите жилищных прав несовершеннолетних» // Вестник образования. 1995. № 8; Письмо Министерства общего и профессионального образования РФ от 9 июня 1999 г. № 244/26-5 «О дополнительных мерах по защите жилищных прав несовершеннолетних» // Вестник образования. 1999. № 8; *Молодцова В.* Всегда ли горька доля сиротская // Российская газета. 2000. 2 марта.

² См. подп. 14 п. 2 ст. 8 Закона г. Москвы от 6 ноября 2002 г. № 56 «Об организации местного самоуправления в городе Москве» (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 55).

³ См. п. 2.2.6.9, 2.2.6.10 Положения об управе района города Москвы; п. 2.2.6.2 Положения о префектуре административного округа города Москвы, утвержденных постановлением Правительства Москвы от 3 декабря 2002 г. № 981-ПП (Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2003. № 1).

том социальной значимости этого вопроса постановлением Правительства Москвы от 31 августа 1999 г. № 797 утверждено специальное Положение о порядке предоставления жилых помещений и дополнительных гарантиях жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а в городе Москве¹. Кроме того, в Москве дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, — выпускники детских домов и школ-интернатов на основании договора безвозмездного пользования жилым помещением пользуются 100-процентной скидкой по оплате жилищных услуг в части платы за наем жилого помещения², а с одиноко проживающих детей-сирот в возрасте до восемнадцати лет не взимается повышенная оплата (по ставкам, отражающим фактическую стоимость услуг) за жилищные услуги и отопление за площадь, занимаемую сверх социальных норм³.

Федеральным законом от 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации»⁴ особо оговорено право детей-инвалидов, являющихся сиротами или лишенных попечения родителей и проживающих в стационарных учреждениях социального обслуживания, на обеспечение жилыми помещениями вне очереди по достижении совершеннолетия (если индивидуальная программа реабилитации инвалида предусматривает возможность осуществлять самообслуживание и вести ему самостоятельный образ жизни). Обязанность по обеспечению жильем возложена (по выбору детей-инвалидов) на органы местного самоуправления по месту нахождения данных учреждений либо по месту их прежнего жительства⁵.

За детьми, оставшимися без попечения родителей и находящимися в воспитательных учреждениях, как и за деть-

¹ Вестник мэрии Москвы. 1999. № 22.

² См. п. 7 постановления Правительства Москвы от 31 августа 1999 г. № 797 «О мерах по социальной поддержке и защите прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, — выпускников детских домов и школ-интернатов» (Вестник мэрии Москвы. 1999. № 22).

³ См. п. 8 постановления Правительства Москвы от 27 апреля 1999 г. № 360 «О ходе выполнения программы реформ жилищно-коммунального хозяйства в городе Москве» (в ред. постановления Правительства Москвы от 7 сентября 1999 г. № 841) (Вестник мэрии Москвы. 1999. № 13, 22).

⁴ СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4563; 1998. № 31. Ст. 3803; 1999. № 2. Ст. 232; № 29. Ст. 3693; 2000. № 22. Ст. 2267; 2001. № 24. Ст. 2410; № 33. Ч. 1. Ст. 3426.

⁵ См. п. 10 ст. 12 Федерального закона от 2 августа 1995 г. № 122-ФЗ «О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов» (СЗ РФ. 1995. № 32. Ст. 3198).

ми, которым назначен опекун (попечитель), сохраняется *право на причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты*. Алименты, взыскиваемые с родителей на детей, зачисляются на счета воспитательных учреждений, где учитываются отдельно по каждому ребенку (п. 2 ст. 84 СК). Учреждения вправе помещать эти суммы в банки. 50% дохода от обращения поступивших сумм алиментов используется на содержание всех детей, находящихся в этих учреждениях. При оставлении ребенком учреждения сумма полученных на него алиментов и 50% дохода от их обращения зачисляются на счет, открытый на имя ребенка в отделении Сберегательного банка РФ. Воспитаннику может причитаться трудовая пенсия по случаю потери кормильца. При полном отсутствии у умершего кормильца трудового стажа или в случае наступления его смерти вследствие совершенного им умышленного уголовно наказуемого деяния или умышленного нанесения ущерба своему здоровью, которые установлены в судебном порядке, воспитаннику назначается социальная пенсия в связи со смертью кормильца. Размер трудовой пенсии по случаю потери кормильца или социальной пенсии в связи со смертью кормильца определена законом. Выплата пенсии в период нахождения ребенка в государственном или муниципальном стационарном учреждении социального обслуживания, ее доставка и удержания из нее производятся в порядке, предусмотренном для выплаты, доставки и удержания из пенсии, назначаемой в соответствии с Законом о трудовых пенсиях в Российской Федерации¹.

Если право на пенсию, пособие у несовершеннолетнего подопечного возникло в период пребывания в воспитательном учреждении (или до устройства ребенка в учреждение пенсия и пособие не были еще назначены), администрация этого учреждения обязана оформить необходимые документы для их назначения.

Дети, оставшиеся без попечения родителей и находящиеся в воспитательных и иных учреждениях, обладают в соответствии с п. 2 ст. 149 СК также *правом: на общение с родителями и другими родственниками* (ст. 55 СК); *на защиту сво-*

¹ См. ст. 9, 16 Закона о трудовых пенсиях в Российской Федерации; ст. 5, 11, 18, 24 Закона о государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации.

их прав и интересов, в частности, путем самостоятельного обращения в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет — в суд (ст. 56 СК); *на выражение собственного мнения* (ст. 57 СК).

Со своей стороны воспитанники соответствующих воспитательных и иных учреждений обязаны выполнять устав, правила внутреннего распорядка учреждения, бережно относиться к имуществу, уважать честь и достоинство других воспитанников и работников.

В п. 1 ст. 149 СК закреплено *право выпускников воспитательных учреждений на льготы при трудоустройстве*, предусмотренные законодательством о труде. Под выпускниками учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, понимаются лица, находившиеся на полном государственном обеспечении и закончившие свое пребывание в данном учреждении в связи с завершением обучения (ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Предприятиям, учреждениям, организациям, создающим специальные рабочие места гражданам из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, могут предоставляться налоговые льготы в соответствии с законодательством РФ (п. 2 ст. 9 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей). Должностные лица, виновные в нарушении условий трудовых договоров (контрактов), регулирующих их отношения с гражданами из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, несут ответственность в порядке, установленном законодательством РФ (п. 3 ст. 9 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Право на льготы по трудоустройству выпускников воспитательных учреждений закреплены в законодательстве некоторых субъектов РФ¹.

Органы государственной службы занятости населения при обращении к ним детей-сирот и детей, оставшихся без попече-

¹ См., напр.: Закон Красноярского края от 20 октября 1994 г. № 3-68 «О порядке квотирования рабочих мест на предприятиях, в учреждениях и организациях края для несовершеннолетних из категории сирот, лиц, ос-

ния родителей, в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет осуществляют профориентационную работу с указанными лицами и обеспечивают диагностику их профессиональной пригодности с учетом состояния здоровья. Органы исполнительной власти субъектов РФ обеспечивают профессиональную подготовку и профессиональную деятельность выпускников учреждений социального обслуживания для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. В учреждении социального обслуживания могут быть созданы специализированные рабочие места (п. 1 и 4 ст. 9 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

С 1 января 1998 г. вступила в силу норма, согласно которой детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей, а также лицам из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, ищущим работу впервые и зарегистрированным в органах государственной службы занятости населения в статусе безработного, выплачивается пособие по безработице в течение шести месяцев в размере среднего уровня заработной платы, сложившегося в республике, крае, области, городах Москве и Санкт-Петербурге, автономной области, автономном округе. Причем в течение указанного срока органы государственной службы занятости населения осуществляют профессиональную ориентацию, профессиональную подготовку и трудоустройство лиц данной категории (п. 5 ст. 9 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Работникам из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также лицам из числа детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, высвобождаемым из организаций в связи с их ликвидацией, сокращением численности или штата, работодатели (их правопреемники) обязаны обеспечить за счет собственных средств необходимое профессиональное обучение с последующим их трудоустройством в данной или другой организации (п. 6 ст. 9 Закона о дополни-

тавшихся без попечения родителей» (в ред. Закона Красноярского края от 24 июня 1997 г. № 14-510) // Красноярский рабочий. 1994. 4 нояб.; 1997. 12 июля; Порядок квотирования рабочих мест в организациях города Москвы. Утвержден постановлением Правительства Москвы от 24 марта 1998 г. № 229 // Вестник мэрии Москвы. 1998. № 15.

тельных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

При желании продолжить образование после окончания воспитательных учреждений их выпускникам (детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей) предоставляются льготы в виде внеконкурсного приема (при условии успешной сдачи экзаменов) в государственные и муниципальные образовательные учреждения среднего профессионального и высшего профессионального образования¹.

Кроме того, дети-сироты мужского пола могут быть также зачислены без экзаменов (по результатам собеседования и медицинского обследования) в суворовское военное училище, нахимовское военно-морское училище или военно-музыкальное училище².

Дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, обучающиеся в учреждениях среднего и высшего профессионального образования, в возрасте от восемнадцати до двадцати трех лет имеют право на полное государственное

¹ См. п. 3 ст. 16 Закона об образовании; п. 21 Порядка приема в государственные образовательные учреждения высшего профессионального образования (высшие учебные заведения) Российской Федерации, утвержденные федеральными органами исполнительной власти, утвержденного приказом Министерства общего и профессионального образования РФ от 24 февраля 1998 г. (в ред. приказа Министерства общего и профессионального образования РФ от 16 марта 1999 г. № 640) (Вестник образования. 2000. № 4).

² См. ст. 19 Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1475; № 30. Ст. 3613; 2000. № 33. Ст. 3348; № 46. Ст. 4537; 2001. № 7. Ст. 620; 621; 2002. № 7. Ст. 631; № 21. Ст. 1919; № 26. Ст. 2521; № 30. Ст. 3029; 3030; 3033; 2003. № 1. Ст. 1; № 8. Ст. 709); п. 19 Положения о суворовских военных, нахимовских военно-морских училищах и кадетских (морских кадетских) корпусах, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11 июня 1996 г. № 69 (в ред. постановления Правительства РФ от 25 августа 1999 г. № 944) (СЗ РФ. 1996. № 26. Ст. 3135; 1999. № 35. Ст. 4325); п. 16 Положения о военно-музыкальных училищах и музыкальных кадетских корпусах, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11 июня 1996 г. № 69 (в ред. постановления Правительства РФ от 25 августа 1999 г. № 944, с изм., внесенными постановлением Правительства РФ и от 21 сентября 2000 г. № 702) (СЗ РФ. 1996. № 26. Ст. 3135; 1999. № 35. Ст. 4325; 2000. № 39. Ст. 3876); п. 4, 7, 29 Инструкции по организации и проведению приема в суворовские военные, нахимовские военно-морские, военно-музыкальные училища и кадетские (морские кадетские, музыкальные кадетские) корпуса, утвержденной приказом Министра обороны РФ от 15 января 2001 г. № 25 (Российская газета. 2001. 24 февр.).

обеспечение и дополнительные социальные гарантии до окончания профессионального обучения в очных образовательных учреждениях (ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

В целях подтверждения и обеспечения возможности реализации предусмотренных законодательством прав и льгот воспитаннику учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, при выпуске или переводе в другое воспитательное учреждение выдаются необходимые документы: свидетельство о рождении (паспорт); справка о пребывании в учреждении; документы о состоянии здоровья; документ об образовании; документы, подтверждающие его право на имущество, денежные средства, жилую площадь, ранее занимаемую им или его родителями; пенсионная и сберегательная книжки; исполнительный лист на взыскание алиментов; ценные бумаги и другие документы, если таковые имелись в личном деле¹.

3.5. Права и обязанности опекуна (попечителя) ребенка. Принцип ответственности опекунов (попечителей) за воспитание и развитие ребенка закреплен в нормах международного права, соответственно предметом их основной заботы должны являться наилучшие интересы ребенка (ст. 18 Конвенции о правах ребенка). Данное положение закреплено и в ст. 150 СК, устанавливающей *право и обязанность опекуна (попечителя) воспитывать ребенка, находящегося под опекой (попечительством), заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, о его обучении и воспитании, содержании, защищать его права и интересы*. Перечисленные в СК права и обязанности опекунов (попечителей) вытекают из содержания задач опеки и попечительства над детьми и во многом сходны с правами и обязанностями родителей в отношении своих детей, в то же время основания их возникновения у родителей и опекунов (попечителей) различны (родительские права возникают в силу факта отцовства и материнства, удостоверенных в установленном законом порядке, а права и обязанности опекунов и попечителей основаны на административном акте, т. е. решении органа опеки и попечительства).

¹ См. п. 28 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Права опекуна и попечителя (как и родительские права) не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. При осуществлении предоставленных им законом прав опекуны и попечители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Если опекун (попечитель) будет злоупотреблять своими правами, осуществлять их в противоречии с интересами подопечного ребенка, то орган опеки и попечительства должен вынести решение об отстранении опекуна или попечителя от исполнения этих обязанностей (п. 3 ст. 39 ГК).

Обязанности по опеке и попечительству в отношении ребенка исполняются опекунами (попечителями) безвозмездно, кроме случаев, предусмотренных законом (п. 1 ст. 36 ГК, п. 5 ст. 150 СК).

Права и обязанности опекуна (попечителя) прекращаются по достижении подопечным ребенком возраста восемнадцати лет, при вступлении его в брак, а также в случае эмансипации несовершеннолетнего подопечного (ст. 40 ГК). Основанием для прекращения прав и обязанностей опекуна (попечителя) может стать его освобождение или отстранение от исполнения обязанностей органом опеки и попечительства (ст. 39 ГК).

Как и родителям, СК предоставляет опекунам и попечителям право самостоятельно определять способы воспитания подопечных детей, но с учетом мнения детей и рекомендаций органов опеки и попечительства (п. 1 ст. 150 СК). Эти способы должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Опекун (попечитель) имеет право выбора образовательного учреждения и форм обучения подопечного ребенка с учетом мнения ребенка. При этом опекун (попечитель) должен исходить из необходимости получения подопечным основного общего образования.

Опекуны и попечители несовершеннолетних детей обязаны проживать совместно со своими подопечными (п. 2 ст. 36 ГК). В свою очередь, подопечные дети согласно п. 1 ст. 148 СК имеют право проживать вместе со своим опекуном (попечителем). В этой связи они беспрепятственно регистрируются органами внутренних дел на жилую площадь опекунов и попечителей (и наоборот) по решению органа местного самоуправления об установлении опеки и попечительства с указанием в нем

места конкретного жительства¹. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим шестнадцати лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного.

Обязанностью опекунов и попечителей является извещение органов опеки и попечительства о перемене места жительства (п. 2 ст. 36 ГК).

На опекунов (попечителей) возложена защита прав и интересов несовершеннолетних детей, находящихся под их опекой (попечительством), не только на территории РФ, но и за ее пределами².

Права и обязанности опекунов (попечителей) в гражданско-правовой сфере регулируются ГК. Как законные представители опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия (п. 2 ст. 31 ГК).

Опекуны малолетних (несовершеннолетних, не достигших возраста четырнадцати лет) совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия и необходимые гражданско-правовые сделки, которые подопечные не вправе совершать самостоятельно, поскольку не обладают полной гражданской дееспособностью (ст. 28, п. 2 ст. 32 ГК).

Малолетние подопечные в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать весьма ограниченный круг сделок: мелкие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации; сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения (п. 2 ст. 28 ГК). Имущественную ответственность по всем сделкам малолетнего (даже тем, которые он вправе совершать самостоятельно) несут опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Они также отвечают за вред, причиненный малолетними подопечными, если не дока-

¹ См. п. 28 Правил регистрации граждан РФ по месту жительства.

² См. ст. 21 Федерального закона от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (с изм. и доп.) (СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029; 1998. № 30. Ст. 3606; 1999. № 26. Ст. 3175; 2003. № 2. Ст. 159).

жут, что вред возник не по их вине. Обязанность опекуна по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением подопечным совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда (п. 3 ст. 28, ст. 1073 ГК).

Попечители над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет дают согласие на совершение подопечными тех сделок, которые они не вправе совершать самостоятельно (п. 1 ст. 26 ГК, п. 2 ст. 33 ГК). Кроме того, попечители должны оказывать подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охранять их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Перечень сделок, которые несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе совершать самостоятельно, т. е. лично, шире круга сделок, совершаемых малолетними. В дополнение к сделкам, которые малолетние подопечные в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе совершать самостоятельно, несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет предоставлено право без согласия попечителей распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами; осуществлять права автора произведений науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в соответствии с законодательством вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими; по достижении шестнадцати лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов (производственных или потребительских) в соответствии с законами о кооперативах (п. 2 ст. 26 ГК). На совершение любых иных сделок (т. е. не перечисленных в п. 2 ст. 26 ГК) несовершеннолетним подопечным требуется письменное согласие (или последующее письменное одобрение) попечителей.

В отличие от опекунов попечители не несут ответственности по сделкам, совершенным их подопечными, в том числе с письменного согласия попечителей. Ответственность по сделкам, которые несовершеннолетние, достигшие возраста четырнадцати лет, могут совершать самостоятельно, а также по сделкам, совершенным с письменного согласия попечителей, несут сами несовершеннолетние подопечные (п. 3 ст. 26 ГК).

Несовершеннолетние подопечные в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет отвечают за причиненный вред на общих основаниях, самостоятельно. Однако, если у подопечно-

го нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части попечителем, если он не докажет, что вред возник не по его вине. Обязанность попечителей по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним подопечным в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, прекращается с достижением причинившим вред совершеннолетия или получением им доходов, имущества, достаточных для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность в полном объеме (п. 1 ст. 1074 ГК).

Под виной опекунов (попечителей), влекущей ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними подопечными, следует понимать как неосуществление должного надзора за несовершеннолетними, так и безответственное отношение к их воспитанию или неправомерное использование своих прав по отношению к детям, результатом которого явилось неправильное поведение детей, повлекшее вред (попустительство, поощрение озорства, хулиганских действий, безнадзорность детей, отсутствие к ним внимания и т. п.)¹.

Закон возлагает на опекунов и попечителей обязанность заботиться о содержании своих подопечных (п. 3 ст. 36 ГК) и в этих целях предоставляет им право расходовать полученные подопечными доходы (пенсия, пособия, алименты и т. п.), кроме случаев, когда подопечные вправе распоряжаться ими самостоятельно. При этом ст. 37 ГК устанавливает условия распоряжения опекунами (попечителями) доходами несовершеннолетних подопечных: исключительно в интересах подопечного (на удовлетворение его потребностей и с наибольшей выгодой для него) и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Без разрешения органа опеки и попечительства опекун или попечитель вправе производить лишь необходимые для содержания подопечного расходы на повседневные нужды (продукты питания, одежду, книги и т. п.) за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода. В остальных случаях опекуну (попечителю) нужно получать согласие органа опеки и попечительства, который определяет, каким образом следует расходовать доходы, причитающиеся подопечному. Поэтому опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечи-

¹ См. п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. № 3 «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» (ВВС РФ. 1994. № 7).

тель — давать согласие подопечному на совершение сделок по отчуждению, в том числе по обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного. Опекунами (попечителями) не может быть самостоятельно осуществлен отказ от участия несовершеннолетних подопечных в приватизации жилья¹. Разрешение органа опеки и попечительства на совершение любой из перечисленных выше сделок выдается в письменной форме для исключения возможных споров, хотя закон прямо не устанавливает конкретную форму такого разрешения. При совершении сделки без получения необходимого согласия органа опеки и попечительства он вправе требовать в судебном порядке признания ее недействительной как несоответствующей требованиям закона (ст. 166, 168 ГК).

Порядок управления опекуном или попечителем имуществом подопечного определяется законом (п. 2 ст. 37 ГК), что имеет важное значение для охраны имущественных прав несовершеннолетнего подопечного.

Для исключения возможных злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя), защиты имущественных прав подопечного гражданским законодательством (п. 3 ст. 37 ГК) определены виды сделок, которые не вправе совершать опекуны (попечители). Так, *опекунам, попечителям, их супругам и близким родственникам запрещается* совершать сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками.

При необходимости постоянного управления недвижимым и иным ценным движимым имуществом подопечного ребенка орган опеки и попечительства заключает с управляющим, определенным этим органом, договор о доверительном управле-

¹ См. п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» (в ред. постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11, с изм., внесенными постановлением Пленума от 25 октября 1996 г. № 10) (БВС РФ. 1993. № 11; 1994. № 3; БВС. 1997. № 1).

нии таким имуществом (ст. 38 ГК). Имущество, передаваемое в доверительное управление, на время управления обособляется от другого имущества подопечного ребенка. В этом случае опекун или попечитель сохраняет свои полномочия в отношении того имущества подопечного ребенка, которое не передано в доверительное управление. Доверительный управляющий вправе совершать в отношении имущества, переданного в управление, в соответствии с договором любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя (т. е. подопечного). Содержание договора доверительного управления имуществом, права и обязанности доверительного управляющего, ответственность доверительного управляющего и другие вопросы, связанные с доверительным управлением имуществом подопечного, регулируются ст. 1012—1026 ГК. При осуществлении доверительным управляющим полномочий по управлению имуществом подопечного на управляющего распространяется действие правил, предусмотренных п. 2, 3 ст. 37 ГК для опекунов (попечителей) и устанавливающих их полномочия в отношении имущества подопечного. Доверительное управление имуществом подопечного ребенка прекращается по основаниям, предусмотренным законом для прекращения договора о доверительном управлении имуществом (ст. 1024 ГК), а также в случае прекращения опеки и попечительства (п. 2 ст. 38 ГК).

СК (п. 2 ст. 150) предоставляет опекунам (попечителям) несовершеннолетних такие же средства защиты своих прав, какие предоставлены родителям для защиты родительских прав. Поэтому *опекун или попечитель вправе требовать в судебном порядке возврата детей*, находящихся у них под опекой (попечительством), от любых лиц, удерживающих у себя детей без законных оснований (т. е. у которых нет решения о передаче ребенка под опеку или попечительство, нет решения суда о передаче ребенка на воспитание или решения суда об установлении усыновления), в том числе от близких родственников ребенка (родителей, братьев, сестер, бабушки, дедушки). Требование опекуна (попечителя) о возврате ребенка от лиц, незаконно удерживающих его у себя, рассматривается судом в порядке искового производства с обязательным привлечением к делу органа опеки и попечительства. Орган опеки и попечительства готовит заключение по существу спора (ст. 78 СК). Суд может с учетом мнения ребенка отказать в иске опекуну

(попечителю) о возврате ребенка, если придет к выводу, что удовлетворение иска не отвечает интересам ребенка. Возможно также, что суд, рассматривая дело, придет к выводу, что ни опекун (попечитель), ни лицо, удерживающее ребенка, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие. В таком случае суд передает ребенка на попечение органа опеки и попечительства (ст. 68 СК), а полномочия опекуна (попечителя) прекращаются решением органа опеки и попечительства.

Опека или попечительство как форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, не предполагает окончательное прекращение правоотношений детей с родителями, как это происходит при усыновлении. Более того, зачастую опекунами или попечителями назначаются не посторонние лица, а именно близкие кровные родственники детей, оставшихся без попечения родителей. Поэтому п. 3 ст. 150 СК установлено, что *опекун и попечитель не вправе препятствовать общению подопечного ребенка с его родителями и другими родственниками*, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка. Следует отметить, что право детей, в том числе находящихся под опекой (попечительством), на общение с родственниками специально оговорено отдельными нормами СК (ст. 55, 148, 149).

В гражданском и семейном законодательстве отсутствуют нормы, устанавливающие обязанность опекунов (попечителей) содержать несовершеннолетних подопечных. Однако они обязаны заботиться о их содержании за счет сумм, причитающихся подопечным в качестве дохода.

В соответствии с п. 5 ст. 150 СК опекуну (попечителю) на содержание подопечного ребенка должны ежемесячно выплачиваться денежные средства в размере и порядке, установленном Правительством РФ. Согласно ст. 5 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, порядок возмещения расходов на выплату ежемесячных пособий опекунам на питание, одежду, обувь, мягкий инвентарь может быть утвержден также органами исполнительной власти субъектов РФ.

В настоящее время порядок и размер выплаты опекуну (попечителю) ежемесячных денежных средств регламентируется Положением о порядке выплаты денежных средств на питание, приобретение одежды, обуви, мягкого инвентаря для

детей, находящихся под опекой (попечительством), утвержденным приказом Министра образования РФ от 19 августа 1999 г. № 199¹.

Назначение денежных средств на детей, находящихся под опекой (попечительством), осуществляется на основании постановления (распоряжения) органа опеки и попечительства. Выплата денежных средств производится опекуну со дня вынесения решения о назначении денежных средств с возмещением расходов опекуну (попечителю) на питание, одежду, обувь, мягкий инвентарь (исходя из установленных натуральных норм по фактическим ценам данного региона) за период с момента возникновения основания на их получение до достижения подопечным возраста восемнадцати лет.

Назначение и выплата денежных средств производится на детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся под опекой (попечительством), родители которых неизвестны или не в состоянии лично осуществлять их воспитание в связи:

- а) с лишением или ограничением их родительских прав;
- б) признанием в установленном порядке безвестно отсутствующими или недееспособными, ограниченно дееспособными или объявлением их в установленном порядке умершими;
- в) заболеванием, препятствующим выполнению ими родительских обязанностей²;
- г) отбыванием наказания в исправительных учреждениях или содержанием под стражей в период следствия;
- д) розыском их органами внутренних дел в связи с уклонением от уплаты алиментов, отсутствием сведений об их месте нахождения (оформленном в установленном порядке).

Денежные средства не назначаются и не выплачиваются на тех подопечных, родители которых могут лично осуществлять воспитание и содержание своих детей, но добровольно передают их под опеку (попечительство) другим лицам (находятся в длительных служебных командировках, проживают раздельно с детьми, но имеют условия для их содержания и воспитания и т. п.). Также не назначаются и не выплачиваются

¹ Российская газета. 2000. 10 марта.

² См.: Постановление Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 «Об утверждении Перечня заболеваний, при которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью»// СЗ РФ. 1996. № 19. Ст. 2304.

денежные средства на подопечных детей, которые находятся на полном государственном обеспечении в образовательных учреждениях всех типов и видов, независимо от их ведомственной принадлежности.

Денежные средства на подопечного выплачиваются опекуну (попечителю) ежемесячно в полном размере органом опеки и попечительства или пересылаются с согласия опекуна (попечителя) по почте.

Выплата денежных средств опекуну (попечителю) на содержание ребенка прекращается по следующим основаниям:

- а) достижение ребенком совершеннолетия;
- б) передача ребенка на воспитание в приемную семью;
- в) устройство подопечного ребенка на полное государственное обеспечение в воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты населения для детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и в другие аналогичные учреждения;
- г) усыновление ребенка;
- д) трудоустройство несовершеннолетнего подопечного;
- е) вступление подопечного в брак;
- ж) объявление несовершеннолетнего подопечного полностью дееспособным (эмансипированным);
- з) освобождение, отстранение опекуна (попечителя) от исполнения своих обязанностей.

Прекращение выплаты денежных средств производится по постановлению (распоряжению) органа опеки и попечительства.

На опекуна (попечителя) возложена ответственность за воспитание несовершеннолетних подопечных, в связи с чем федеральным законодательством предусмотрено предоставление ему определенных льгот. Так, в соответствии со ст. 264 ТК гарантии и льготы, предоставляемые женщине в связи с материнством (ограничение работ в ночное время сверхурочных работ, ограничение привлечения к работам в выходные и нерабочие праздничные дни и направления в служебные командировки, предоставление дополнительных отпусков, установление льготных режимов труда и другие гарантии и льготы, установленные действующим законодательством), распространяются также в полном объеме на опекунов (попечителей) несовершеннолетних. Для ухода за детьми-инвалидами и инвалидами с детства до достижения ими возраста восемнадцати лет опекунам (попечителям) предоставляются дополнительные оплачиваемые выходные дни (ст. 262 ТК).

§ 4. Приемная семья

4.1. Понятие и порядок образования приемной семьи.

В России издавна было принято брать детей-сирот на воспитание в семьи. Так, в начале XIX в. только в Петербурге было зарегистрировано около 18 тыс. таких семей, в которых содержалось более 20 тыс. детей, лишившихся родительского попечения. За это им выплачивались деньги из казны¹. В последующем устройство детей-сирот на воспитание в семью существовало в различных формах (патронаж, патронат) как в дореволюционной России, так и после 1917 г. в РСФСР. В послевоенный период в РСФСР передача детей на воспитание в семьи стала нечастым явлением из-за отсутствия возможности у государства оказывать материальную помощь патронатной семье и патронат стал сливаться с опекой (попечительством). КоБС уже не предусматривал патронат как способ устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей².

Практика передачи детей, утративших родительское попечение, на воспитание в семью, стала возрождаться в РФ первоначально в виде создания детских домов семейного типа, в том числе на основе крестьянских (фермерских) хозяйств³. В конце 80-х — начале 90-х гг. около 400 российских семей из разных регионов страны по собственной инициативе приняли на воспитание более 2,5 тыс. детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей⁴. Однако окончательно вопрос об образовании приемных семей и их правовом статусе был решен только с принятием СК, в ст. 123 которого определено, что приемная семья является одной из форм устройства на воспитание в семью детей, оставшихся без попечения родителей. В ст. 1 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родите-

¹ См.: *Савватеева Т.* Родные среди чужих и чужие среди родных // Российская газета. 1995. 11 янв.

² См. об этом: *Нечаева А. М.* Семейное право: Курс лекций. М., 1998. С. 310—312.

³ См.: Приказ Государственного комитета СССР по народному образованию от 23 октября 1989 г. № 800 // Бюллетень Государственного комитета по образованию СССР. 1990. № 2; Постановление Правительства РФ от 5 июля 1994 г. № 786 // СЗ РФ. 1994. № 11. Ст. 1302.

⁴ См.: Письмо Министерства образования РФ и Российского детского фонда от 16 ноября 1994 г. № 127-М/ 01-14/631 «Об оказании помощи детским домам семейного типа территориальными органами управления образованием» // Вестник образования. 1995. № 1.

лей, сказано, что *приемная семья — это форма устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью между органом опеки и попечительства и приемными родителями (супругами или отдельными гражданами, желающими взять детей на воспитание в семью)*. Приемная семья дает возможность обеспечить детям их право на семейное воспитание, которому законом отдается безусловное предпочтение¹.

В соответствии с п. 2 ст. 151 СК постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 было утверждено Положение о приемной семье².

Приемная семья образуется на основании договора о передаче ребенка на воспитание в семью, который заключается между органом опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка и приемными родителями, т. е. супругами или отдельными гражданами, желающими взять детей на воспитание в семью (п. 1 ст. 151 СК). Основанием для заключения такого договора является заявление лиц, желающих взять ребенка на воспитание, с просьбой о передаче им на воспитание конкретного ребенка, которое подается в орган опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка. К их заявлению должны быть приложены заключение органа опеки и попечительства о возможности быть приемными родителями и другие необходимые документы (п. 7 и 14 Положения о приемной семье).

Приемными родителями могут стать совершеннолетние граждане, как состоящие в браке, так и не состоящие в браке, желающие взять на воспитание оставшегося без попечения родителей ребенка. Препятствием к этому являются только предусмотренные законом обстоятельства (ст. 153 СК). Приемные родители, в отличие от опекунов (попечителей), состоят в договорных отношениях с органом опеки и попечительства и получают вознаграждение за выполнение своих обязанностей.

¹ Например, в 1999—2001 гг. на воспитание в приемную семью передано 3153 ребенка. См.: Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей // Вестник образования. 2001. № 16. С. 4; Выявление и устройство детей и подростков, оставшихся без попечения родителей, в 2001 г. Аналитическая справка // Вестник образования. 2002. № 16. С. 11.

² СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3721.

Кроме того, между детьми и приемными родителями в принципе должны возникнуть более тесные связи, чем между подопечными детьми и опекунами (попечителями), на что указывает само наименование субъектов приемной семьи: «приемные родители» и «приемный ребенок».

В приемную семью передаются несовершеннолетние дети, общее число которых в приемной семье, включая родных и усыновленных, не должно превышать, как правило, восемь человек (п. 2 Положения о приемной семье). Срок, на который дети помещаются в приемную семью, указывается в договоре о передаче ребенка в приемную семью (п. 15 Положения о приемной семье).

4.2. Содержание договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью. Содержание договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью определяется ст. 152 СК. Из нее следует, что данный договор должен обязательно предусматривать:

- а) условия содержания, воспитания и образования ребенка;
- б) срок, на который ребенок помещается в приемную семью;
- в) права и обязанности приемных родителей;
- г) обязанности по отношению к приемной семье органа опеки и попечительства;
- д) основания и последствия прекращения договора.

Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями по месту жительства (нахождения) ребенка. Граждане (супруги или отдельные граждане), желающие взять на воспитание ребенка (детей), оставшегося без попечения родителей, именуется в договоре приемными родителями; ребенок (дети), передаваемый на воспитание в приемную семью, именуется приемным ребенком, а такая семья — приемной семьей. В договоре указывается срок его действия и оговаривается порядок его продления. Примерная форма договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью представлена в Приложении № 1 к Положению о приемной семье. Необходимые изменения и дополнения в текст примерного договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью могут быть внесены по соглашению сторон с учетом конкретной жизненной ситуации.

В договоре о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью предусматриваются следующие основные обязанности приемных родителей:

- а) воспитывать приемного ребенка на основе взаимоуважения, организуя общий быт, досуг, взаимопомощь;
- б) создавать необходимые условия для получения ребенком образования, заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии;
- в) осуществлять защиту прав и интересов ребенка;
- г) обеспечивать уход за ребенком и лечение, систематический показ врачам-специалистам в соответствии с медицинскими рекомендациями и состоянием здоровья ребенка;
- д) обеспечивать посещение приемным ребенком общеобразовательного учреждения, следить за его успеваемостью, поддерживать связь с учителями и воспитателями этого учреждения (при невозможности посещения ребенком общеобразовательного учреждения по состоянию его здоровья обеспечивать получение образования в установленных законом доступных для ребенка формах);
- е) извещать орган опеки и попечительства о возникновении в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка.

В договоре о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью определяются также обязанности органа опеки и попечительства по отношению к приемной семье. Так, со своей стороны орган опеки и попечительства обязуется:

- а) ежемесячно перечислять на банковские счета приемных родителей денежные средства на содержание ребенка (детей) исходя из установленных норм материального обеспечения по фактически сложившимся ценам в данном регионе;
- б) ежеквартально пересчитывать размер денежных средств, необходимых на содержание ребенка с учетом изменения цен на товары и услуги;
- в) ежемесячно производить в установленном размере оплату труда приемным родителям и дополнительную оплату труда (на каждого взятого на воспитание в семью ребенка, не достигшего трехлетнего возраста, или больного ребенка, ребенка с отклонениями в развитии, ребенка-инвалида и др.);
- г) выделить приемным родителям в согласованный срок квартиру (дом) для осуществления ими обязанностей по воспитанию и содержанию приемного ребенка (детей), если они взяли на воспитание не менее трех детей и не имеют необходимо-го жилого помещения.

В договоре о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью может быть также предусмотрено прикрепление приемной семьи для приобретения продуктов питания к конкретной базе или магазину с оплатой как по безналичному, так и наличному расчету. По соглашению сторон в него могут быть включены иные взаимные обязательства приемных родителей и органа опеки и попечительства, включая выделение во временное пользование земельных участков, автотранспорта и др.

Размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые приемной семье, устанавливаются законами субъектов РФ в зависимости от количества взятых в семью на воспитание детей (п. 1 ст. 152 СК). Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье» (п. 3) органам исполнительной власти субъектов РФ рекомендовано:

а) выделять в собственность приемной семье, создающей крестьянские (фермерские) хозяйства, земельные участки единым массивом (по нормам их бесплатного предоставления) вблизи места проживания этой приемной семьи с учетом количества детей, взятых на воспитание;

б) предоставить преимущественное право приемной семье, создающей крестьянское (фермерское) хозяйство, на дополнительное получение земельных участков при количественном увеличении состава приемной семьи; предоставлять беспроцентные ссуды приемной семье, создающей крестьянское (фермерское) хозяйство, для нового строительства или расширения существующих жилых помещений;

в) принимать меры по освобождению приемной семьи, создающей крестьянское (фермерское) хозяйство, в первые два года после образования от уплаты местных налогов;

г) выделять в первоочередном порядке приемной семье, создающей крестьянское (фермерское) хозяйство, долгосрочные кредиты для развития производственной базы этих хозяйств, приобретения техники, оборудования, автотранспорта и на другие цели, связанные с ведением сельскохозяйственного производства, в пределах лимитов централизованных кредитных ресурсов, выделяемых для сельскохозяйственных товаропроизводителей;

д) оказывать помощь приемной семье, создающей крестьянское (фермерское) хозяйство, в решении вопросов, связанных с финансированием за счет средств местных бюджетов строительства дорог, линий электропередач, сетей газификации,

связи, теплоснабжения, водоснабжения и других объектов инженерного обустройства, а также затрат, направляемых на повышение плодородия почв.

Эти рекомендации реализованы в законодательстве некоторых субъектов РФ¹.

В целом же законодательство субъектов РФ содержит нормы о льготах приемным семьям безотносительно того, создали они крестьянское (фермерское) хозяйство или нет, и значительно более широкого объема, чем рекомендовано Правительством РФ. В настоящее время специальные законодательные и иные нормативные акты о предоставлении различных льгот приемным семьям приняты в Белгородской, Волгоградской, Курской, Липецкой, Пермской, Свердловской, Тюменской, Ярославской и других областях. Их анализ позволяет выделить основные виды льгот (социального и жилищного характера), предоставляемых в регионах приемным семьям, установление скидки в размере до 50% за квартирную плату, плату за коммунальные услуги и телефон²; предоставление земельного участка³; преимущественное право на получение санаторно-курортных путевок, в том числе бесплатных, в лечебно-оздоровительные учреждения⁴; предоставление приемным родителям ежегодных отпусков повышенной продолжи-

¹ См., напр., п. 1 постановления главы Администрации Ивановской области от 30 января 1997 г. № 40 «О приемной семье» (Собрание законодательства Ивановской области. 1997. № 2); п. 5 ст. 3 Закона Мурманской области от 10 января 1999 г. № 126-01-ЗМО «О размере оплаты труда приемных родителей и льготах, предоставляемых приемной семье» (Вестник образования. 1999. № 8).

² См., напр., ст. 4 Закона Белгородской области от 14 июля 1997 г. № 124 «О приемной семье» (в ред. Закона Белгородской области от 10 мая 2000 г. № 96) (Думские Ведомости. 1997. № 9; 2000. № 5); ст. 5 Закона Липецкой области от 5 июля 1997 г. № 72-ОЗ «О материальном обеспечении приемной семьи в Липецкой области» (в ред. Закона Липецкой области от 31 октября 2000 г. № 114-ОЗ) (Липецкая газета. 1997. 15 июля; 2000. 16 нояб.).

³ См., напр., ст. 3 Закона Ханты-Мансийского автономного округа от 22 сентября 1997 г. № 46-ОЗ «Об оплате труда приемных родителей и льготах приемным семьям» (Собрание законодательства Ханты-Мансийского автономного округа. 1997. № 6; 2000. № 11).

⁴ См., напр., ст. 4 Закона Курской области от 10 июня 1997 г. № 11-ЗКО «Об оплате труда приемных родителей (родителя) и льготах, предоставляемых приемной семье» (Курская правда. 1997. 19 июня); ст. 5 Закона Липецкой области от 5 июля 1997 г. № 72-ОЗ «О материальном обеспечении приемной семьи в Липецкой области» (в ред. Закона Липецкой области от 31 октября 2000 г. № 114-ОЗ) (Липецкая газета. 1997. 15 июля; 2000. 16 нояб.).

тельностью — от 42 до 56 дней¹. В некоторых субъектах приемные семьи по льготам приравниваются к многодетным семьям без конкретизации имеющихся у них дополнительных прав и преимуществ².

Что касается размера оплаты труда приемных родителей, то этот вопрос решается субъектами РФ по-разному³. Однако при этом, как правило, за основу берутся различные ставки оплаты труда педагогических работников или минимальный размер оплаты труда. Например, в ст. 6 Закона Новгородской области от 31 июля 1996 г. № 65-ОЗ «О регулировании некоторых вопросов семейных отношений в Новгородской области» (в ред. Закона Новгородской области от 10 мая 2001 г. № 199-0С⁴) установлено, что труд приемных родителей оплачивается в размере тарифной ставки 11-го разряда по оплате труда работников организаций бюджетной сферы за одного ребенка независимо от стажа и образования. При этом предусмотрено, что за воспитание каждого ребенка, не достигшего трехлетнего возраста или имеющего отклонения в физическом или психическом развитии, дополнительно выплачивается не менее 20% минимального размера оплаты труда. Примерно такой же порядок оплаты труда приемных родителей предусмотрен ст. 2 Закона Белгородской области от 14 июля 1997 г. № 124 «О приемной семье» (в ред. Закона Белгородской области от 10 мая 2000 г. № 96⁵), ст. 1 Закона Курской области от 10 июня 1997 г. № 11-ЗКО «Об оплате труда приемных родителей (родителя) и льготах, предоставляемых приемной семье»⁶, ст. 2 Закона Республики

¹ См., напр., ст. 1 Закона Курской области от 10 июня 1997 г. № 11-ЗКО «Об оплате труда приемных родителей (родителя) и льготах, предоставляемых приемной семье» (Курская правда. 1997. 19 июня); ст. 2 Закона Белгородской области от 14 июля 1997 г. № 124 «О приемной семье» (в ред. Закона Белгородской области от 10 мая 2000 г. № 96) (Думские Ведомости. 1997. № 9; 2000. № 5).

² См., напр., ст. 4 Закона Ярославской области от 6 июня 1997 г. № 12-з «О размере оплаты труда приемных родителей и льготах, предоставляемых приемной семье» (Губернские вести. Спецвыпуск «Документ» № 19. 1997. 10 июня).

³ По данным Министерства образования РФ соответствующие законодательные и нормативные акты приняты примерно в 34% субъектов РФ (в 23 из 68 проверенных). См.: Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без родительского попечения // Вестник образования. 2000. № 16. С. 5—6.

⁴ Новгородские Ведомости. 1996. 9 авг.; 2001. 16 мая.

⁵ Думские Ведомости. 1997. № 9; 2000. № 5.

⁶ Курская правда. 1997. 19 июня.

Коми от 27 февраля 1998 г. № 7-РЗ «Об оплате труда приемных родителей в Республике Коми»¹.

В отдельных регионах оплата труда приемных родителей устанавливается исходя из минимального размера оплаты труда. Так, в ст. 4 Закона Липецкой области от 5 июля 1997 г. № 72-ОЗ «О материальном обеспечении приемной семьи в Липецкой области» (в ред. Закона Липецкой области от 31 октября 2000 г. № 114-ОЗ²) определено, что оплата труда приемных родителей составляет от трех до десяти минимальных размеров оплаты труда в зависимости от количества взятых на воспитание детей. В Ярославской области ежемесячная оплата труда приемных родителей, взявших на воспитание трех детей, составляет пять минимальных размеров оплаты труда с повышением на 30% за каждого последующего за третьим приемным ребенком³. Законодательством Мурманской области размер оплаты труда приемных родителей определен в два минимальных размера оплаты труда за воспитание каждого ребенка с увеличением на 50% за воспитание каждого приемного ребенка, не достигшего трехлетнего возраста, либо ребенка-инвалида, либо ребенка, имеющего отклонения в психическом или физическом развитии, либо ребенка с девиантным поведением⁴. В Москве заработная плата приемного родителя устанавливается в размере 3,5 минимального размера оплаты труда в расчете на одного ребенка, переданного на воспитание в приемную семью⁵.

Предоставляемые в соответствии с законами субъектов РФ льготы различного характера приемной семье и размер оплаты труда приемных родителей отражаются в договоре о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью.

Споры, возникающие между сторонами (т. е. между приемными родителями и органом опеки и попечительства) в про-

¹ Вестник образования. 1999. № 8.

² Липецкая газета. 1997. 15 июля; 2000. 16 ноября.

³ См. ст. 1 Закона Ярославской области от 6 июня 1997 г. № 12-з «О размере оплаты труда приемных родителей и льготах, предоставляемых приемной семье» (Губернские вести. Спецвыпуск «Документ» № 19. 1997. 10 июня).

⁴ См. ст. 3 Закона Мурманской области от 10 января 1999 г. № 126-01-ЗМО «О размере оплаты труда приемных родителей и льготах, предоставляемых приемной семье» (Вестник образования. 1999. № 8).

⁵ См. ст. 9 Закона г. Москвы от 4 июня 1997 г. № 16 «Об организации работы по опеке, попечительству и патронату в г. Москве» (в ред. Закона г. Москвы от 27 июня 2001 г. № 35) (Ведомости Московской городской Думы. 1997. № 6; 2001. № 8).

цессе исполнения договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью, рассматриваются сторонами в срок, предусмотренный договором, в целях выработки согласованного решения, а при недостижении соглашения передаются на разрешение в суд.

Досрочное расторжение договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью. Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью заключается на определенный срок, как правило, до достижения ребенком возраста совершеннолетия. Тем не менее СК допускается досрочное расторжение договора как по инициативе приемных родителей, так и по инициативе органа опеки и попечительства. Основания досрочного расторжения договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью предусмотрены п. 2 ст. 152 СК. Так, по просьбе приемных родителей договор может быть расторгнут при наличии уважительных причин (болезнь приемных родителей, отсутствие взаимопонимания с ребенком, изменение семейного или имущественного положения приемных родителей, конфликтные отношения между детьми и др.). Основаниями для досрочного расторжения договора по инициативе органа опеки и попечительства могут являться такие обстоятельства, как возникновение в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка, а также возвращение ребенка родителям или усыновление ребенка. Кроме того, стороны вправе расторгнуть договор при невыполнении его условий (в договоре должны быть определены условия, невыполнение которых дает право сторонам на досрочное расторжение договора). Все возникающие в результате досрочного расторжения договора имущественные, финансовые и другие вопросы решаются по согласию сторон, а при возникновении спора — в судебном порядке.

4.3. Права и обязанности приемных родителей. Приемными родителями могут стать совершеннолетние лица обоего пола, как состоящие в браке, так и не состоящие в браке, способные воспитывать детей и создать им условия для всестороннего развития. Закон (п. 1 ст. 153 СК) устанавливает запрет для отдельных категорий граждан быть приемными родителями. Это касается лиц, в возможности которых обеспечить надлежащее семейное воспитание детей имеются по объективным причинам серьезные и веские сомнения. К ним отнесены:

а) граждане, признанные судом недееспособными вследствие психического расстройства, в результате которого не могут понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 29 ГК), или ограниченно дееспособными вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, в связи с чем ставят свою семью в тяжелое материальное положение (ст. 30 ГК);

б) лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах (ст. 69—71, 73 СК);

в) лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей (при использовании ими опеки (попечительства) в корыстных целях, при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи) (п. 3 ст. 39 ГК);

г) бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине (в случае уклонения усыновителей от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребления родительскими правами, жестокого обращения с усыновленными, заболевания хроническим алкоголизмом или наркоманией (ст. 141 СК);

д) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию детей.

Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять ребенка на воспитание в приемную семью, утверждено постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542¹ (о содержании Перечня см. § 2 настоящей главы). Медицинское освидетельствование граждан, желающих стать приемными родителями, производится в порядке, определенном Министерством здравоохранения РФ².

Подбор приемных родителей осуществляется органами опеки и попечительства (п. 2 ст. 153 СК, п. 7—11 Положения о приемной семье). Лица, желающие взять ребенка на воспитание в приемную семью, подают в орган опеки и попечительства по месту своего жительства заявление с просьбой дать заключение о возможности быть приемными родителями. К заявлению должны прилагаться следующие документы: справка

¹ СЗ РФ. 1996. № 19. Ст. 2304.

² См.: Приказ Министерства здравоохранения РФ от 10 сентября 1996 г. № 332 «О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями» // БНА. 1996. № 8.

с места работы с указанием должности и размера заработной платы либо копия декларации о доходах, заверенная в установленном порядке; документ, подтверждающий наличие жилья у лица, желающего взять ребенка на воспитание в приемную семью (копия финансового лицевого счета с места жительства и выписка из домовой книги для нанимателей жилого помещения в государственном и муниципальном жилищном фонде либо документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение); копия свидетельства о заключении брака (если состоят в браке); медицинская справка лечебно-профилактического учреждения о состоянии здоровья лица (лиц), желающего взять ребенка на воспитание в приемную семью.

Для подготовки заключения о возможности быть приемными родителями орган опеки и попечительства составляет акт по результатам обследования условий жизни лиц, желающих взять ребенка на воспитание в приемную семью.

На основании заявления и акта обследования условий жизни лиц, желающих взять ребенка на воспитание в приемную семью, орган опеки и попечительства готовит заключение о возможности заявителей стать приемными родителями. При этом обязательно должны быть приняты во внимание нравственные и иные личные качества лиц, желающих стать приемными родителями, состояние их здоровья, способность к выполнению обязанностей по воспитанию детей, взаимоотношения с другими членами семьи, проживающими совместно с ними, а также, если это возможно, желание самого ребенка. Критерии, по которым должна оцениваться способность лица к выполнению обязанностей приемных родителей, СК и Положением о приемной семье не установлены, что предполагает необходимость индивидуального подхода органа опеки и попечительства к решению данного вопроса в каждом конкретном случае.

В случае, если лицо (лица) изъявляет желание взять на воспитание ребенка с ослабленным здоровьем, больного ребенка, ребенка с отклонениями в развитии, ребенка-инвалида, в заключении органа опеки и попечительства должно быть указано о наличии у приемных родителей необходимых для этого условий (п. 9 Положения о приемной семье).

Заключение органа опеки и попечительства о возможности обратившихся лиц быть приемными родителями является основанием для подбора ребенка с целью передачи его в приемную семью. Отрицательное заключение и основанный на нем отказ в заключении договора о передаче ребенка на воспита-

ние в приемную семью орган опеки и попечительства доводит до сведения заявителя в пятидневный срок со дня принятия решения. Одновременно заявителю возвращаются все документы и разъясняется порядок обжалования решения.

Для подбора, обучения лиц, желающих взять ребенка на воспитание в приемную семью, а также осуществления контроля за выполнением возложенных на них обязанностей орган опеки и попечительства, органы исполнительной власти субъектов РФ могут создавать отделы по устройству детей на воспитание в приемную семью (п. 11 Положения о приемной семье).

Заключение органа опеки и попечительства о возможности конкретных лиц быть приемными родителями дает им право на подбор детей из воспитательных учреждений, лечебно-профилактических учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений по направлению органа опеки и попечительства для посещения ребенка по месту его жительства (нахождения). Администрация этих учреждений обязана ознакомить лиц, желающих взять ребенка на воспитание в приемную семью, с личным делом ребенка и медицинским заключением о состоянии его здоровья.

Согласно п. 3 ст. 153 СК *приемные родители по отношению к принятому на воспитание ребенку обладают правами и обязанностями опекуна (попечителя)*. Они несут за приемного ребенка ответственность перед обществом, имеют право и обязаны воспитывать ребенка, заботиться о его здоровье, нравственном и физическом развитии, создавать необходимые условия для получения им образования, готовить его к самостоятельной жизни. Принципиально важно, что права приемных родителей не могут осуществляться в противоречии с интересами ребенка.

Приемные родители являются законными представителями приемного ребенка, защищают его права и интересы (в том числе в суде) без специальных на то полномочий (п. 2 ст. 31 ГК, п. 17 Положения о приемной семье); совершают от имени малолетнего приемного ребенка и в его интересах все необходимые сделки (п. 2 ст. 32 ГК, ст. 150 СК); дают согласие на совершение тех сделок, которые приемный ребенок в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет не вправе совершать самостоятельно, и оказывают содействие приемному ребенку в осуществлении им своих прав и исполнении обязанностей (п. 2 ст. 33 ГК); имеют право помещать приемного ребенка в дошкольные

образовательные учреждения на общих основаниях (п. 18 Положения о приемной семье); распоряжаются в установленном ст. 37 ГК порядке имуществом приемного ребенка.

Приемные родители вправе требовать по суду возврата ребенка, переданного в приемную семью, от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований, в том числе от близких родственников ребенка (п. 2 ст. 150 СК). При необходимости приемные родители как законные представители приемного ребенка вправе и в других случаях обратиться в установленном порядке в суды за защитой прав детей, находящихся у них на воспитании.

Устройство детей в приемную семью не влечет за собой возникновения между приемными родителями и приемными детьми алиментных и наследственных правоотношений.

Приемные родители не вправе препятствовать общению ребенка с его родителями и другими близкими родственниками, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка (ст. 55, 150 СК).

Орган опеки и попечительства выдает приемным родителям удостоверение установленного образца, в котором указываются фамилия, имя, отчество и адрес приемных родителей, дата и номер договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью, а также фамилия, имя, отчество, год рождения каждого ребенка.

4.4. Права ребенка (детей), переданного на воспитание в приемную семью. На воспитание в приемную семью могут быть переданы дети в возрасте до восемнадцати лет, оставшиеся по различным причинам без попечения единственного или обоих родителей: дети-сироты; дети, родители которых неизвестны; дети, родители которых лишены родительских прав, ограничены в родительских правах, признаны в судебном порядке недееспособными, безвестно отсутствующими; дети, родители которых объявлены в судебном порядке умершими; дети, родители которых осуждены и отбывают наказание в учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы; дети, родители которых находятся в местах содержания под стражей, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений; дети, родители которых уклоняются от их воспитания или от защиты их прав и интересов; дети, родители которых отказались взять их из воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты и других аналогичных учреждений; дети, родители которых по состоянию здоровья не мо-

гут лично осуществлять их воспитание и содержание, а также дети, оставшиеся без попечения родителей, находящиеся в воспитательных, лечебно-профилактических учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях (ст. 121, п. 1 ст. 154 СК, п. 20 Положения о приемной семье).

На ребенка, передаваемого на воспитание в приемную семью, администрация учреждения (либо лицо, у которого находится ребенок) представляет в орган опеки и попечительства следующие документы: свидетельство о рождении ребенка; документы, подтверждающие правовые основания для передачи ребенка на воспитание в приемную семью (свидетельство о смерти родителя (родителей), копию решения суда о лишении родителя (родителей) родительских прав, признании родителей недееспособными, безвестно отсутствующими или умершими, акт, подтверждающий, что ребенок был подкинут, и др.); заключение о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии ребенка, выданное экспертной медицинской комиссией в установленном порядке (п. 13 Положения о приемной семье).

Законом (п. 2 ст. 154 СК) установлено, что предварительный выбор ребенка для передачи в приемную семью осуществляется лицами, желающими принять ребенка в семью, по согласованию с органом опеки и попечительства. Для подбора ребенка (детей) орган опеки и попечительства:

а) предоставляет приемным родителям информацию о ребенке, который может быть передан на воспитание в приемную семью;

б) выдает направление для посещения ребенка по месту его жительства (нахождения).

Администрация воспитательных учреждений обязана ознакомить лиц, желающих взять ребенка на воспитание, с личным делом ребенка и медицинским заключением о состоянии его здоровья. При этом администрация учреждения несет ответственность в установленном законом порядке за достоверность представляемых сведений о ребенке.

При передаче ребенка на воспитание в приемную семью орган опеки и попечительства обязан руководствоваться интересами ребенка. Передача ребенка в приемную семью осуществляется с учетом его мнения и с согласия администрации воспитательного учреждения, в котором находится ребенок (п. 12, 22, 23 Положения о приемной семье). Передача в приемную семью

ребенка, достигшего возраста десяти лет, осуществляется только с его согласия (п. 3 ст. 154 СК). По общему правилу, не допускается при образовании приемной семьи разъединение братьев и сестер (п. 2 ст. 154 СК). Поэтому дети, находящиеся в родстве между собой, передаются в одну приемную семью. Исключение из этого правила возможно только тогда, когда это отвечает интересам детей (по медицинским показаниям дети не могут быть переданы в одну семью; братья и сестры находились в разных воспитательных учреждениях и не осведомлены о своем родстве; другие обстоятельства, в силу которых дети не могут воспитываться вместе).

Передача на воспитание в приемную семью ребенка с ослабленным здоровьем, больного ребенка, ребенка с отклонениями в развитии, а также ребенка-инвалида возможна только по желанию лиц, имеющих для этого необходимые условия, главным образом финансового и материально-бытового характера. В заключении органа опеки и попечительства о возможности конкретных лиц быть приемными родителями должно быть указано о наличии у приемных родителей необходимых для этого условий.

На каждого ребенка, передаваемого в приемную семью, орган опеки и попечительства или администрация воспитательного или лечебно-профилактического учреждения передают приемным родителям необходимые документы: свидетельство о рождении; выписку из истории развития ребенка (истории новорожденного) о состоянии здоровья; справку о состоянии здоровья матери и течении родов (в случае передачи ребенка из родильного дома, родильного отделения лечебно-профилактического учреждения); документ об образовании (для детей школьного возраста); документы о родителях (копию свидетельства о смерти, приговор или решение суда, справку о болезни, розыске родителей и другие документы, подтверждающие отсутствие родителей или невозможность воспитания ими своих детей); справку о наличии и местонахождении братьев и сестер; опись имущества, принадлежащего ребенку, и сведения о лицах, отвечающих за его сохранность; документы о закреплении ранее занимаемой жилой площади за несовершеннолетним; копию решения суда о взыскании алиментов, документы, подтверждающие право на пенсию, пенсионную книжку на ребенка, получающего пенсию, документ о наличии счета, открытого на имя ребенка в банковском учреждении. Указанные документы передаются непосредственно приемным родителям не позднее двухнедельного срока после заключения договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью (п. 25 Положения о приемной семье).

Приемным родителям представляется также медицинское заключение экспертной медицинской комиссии о состоянии здоровья ребенка¹. При необходимости они имеют право на независимую экспертизу состояния его здоровья, но только в медицинских учреждениях, имеющих соответствующую лицензию.

Ребенок, передаваемый в приемную семью, сохраняет *право на причитающиеся ему алименты, пенсию и другие социальные выплаты и компенсации* (п. 4 ст. 154 СК). Так, Законом о трудовых пенсиях в Российской Федерации (ст. 9, 16) и Законом о государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации (ст. 5, 11) предусмотрено, что на детей, оставшихся без попечения родителей (в том числе переданных в приемную семью), может быть назначена трудовая пенсия по случаю потери кормильца или (при полном отсутствии у умершего кормильца трудового стажа или в случае наступления его смерти вследствие совершенного им умышленного уголовно наказуемого деяния или умышленного нанесения ущерба своему здоровью, которые установлены в судебном порядке) социальная пенсия в связи со смертью кормильца. Государственные пособия полагаются детям в связи со смертью их родителей в установленных законодательством случаях. В частности, пособия выплачиваются детям лиц, погибших при исполнении служебных обязанностей: военнослужащих или граждан, призванных на военные сборы; спасателей профессиональных аварийно-спасательных служб, профессиональных аварийно-спасательных формирований; сотрудников милиции; сотрудников налоговой полиции; должностных лиц таможенного органа РФ; прокуроров и следователей; судей; военнослужащих и работников Государственной противопожарной службы; судебных приставов; лиц, погибших вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС. Кроме того, на детей, переданных в приемную семью, должны выплачиваться и иные государственные пособия, полагающиеся гражданам, имеющим детей, в соответствии с Федеральным законом от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей»².

Причитающиеся приемному ребенку (детям) выплаты и компенсации перечисляются на счета, открываемые на имя ребенка (детей) в банковском учреждении (п. 26 Положения о приемной семье).

¹ См.: Приказ Минздравмедпрома РФ и Минобразования РФ от 25 декабря 1995 г. № 369/641 «О медицинском освидетельствовании детей, передаваемых на воспитание в семью» // Российские вести. 1996. 24 апр.

² СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1929; №48. Ст. 4566; 1996. № 26. Ст. 3028; № 49. Ст. 5489; 1997. № 1. Ст. 3; 1998. № 30. Ст. 3613; № 31. Ст. 3812; 1999. № 29. Ст. 3692; 2000. № 29. Ст. 3002; №33 Ст. 3348; 2001. № 23. Ст. 2284; 2285; № 53. Ст. 5017; 2002. № 30. Ст. 3033.

Алименты, пенсии и пособия, выплачиваемые детям, находящимся в приемной семье, поступают в распоряжение их приемных родителей как законных представителей. Полученные суммы расходуются приемными родителями на содержание, воспитание и образование ребенка, но с учетом ограничений, установленных гражданским и семейным законодательством для опекунов и попечителей (п. 2 ст. 60 СК).

При передаче в приемную семью за ребенком сохраняется *право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением* (п. 4 ст. 154 СК). Собственником жилого помещения (квартира, часть квартиры, жилой дом) ребенок мог стать на основании наследования его по закону или по завещанию, приватизации, получения в дар, купли-продажи. Передача в приемную семью несовершеннолетнего ребенка, оставшегося без попечения родителей, не влечет за собой прекращение права собственности на принадлежащее ему имущество, в том числе и на жилое помещение.

Жилое помещение, занимаемое гражданами по договору социального найма, сохраняется за детьми в течение всего времени их пребывания в приемной семье, если в жилом помещении, из которого дети выбыли, остались проживать другие члены семьи (ст. 60 ЖК). В случае смерти родителей, а также в иных случаях утраты попечения родителей, если в жилом помещении остались проживать исключительно несовершеннолетние, приемные родители в течение трех месяцев обязаны оформить договор передачи жилого помещения в собственность детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей (п. 5 ст. 8 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей; ст. 2 Закона о приватизации жилищного фонда в РФ).

Если дети, оставшиеся без попечения родителей и находящиеся в приемной семье, не имеют закрепленного жилого помещения, то по окончании пребывания в приемной семье в соответствии с п. 2 ст. 37 ЖК и п. 1 ст. 8 Закона о дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, они имеют право получить вне очереди жилое помещение, равноценное ранее занимаемому ими (или их родителями) жилому помещению жилой площадью не ниже установленных социальных норм.

Обязанность обеспечивать контроль за использованием и сохранностью жилого помещения или иного имущества ребенка возложена на органы опеки и попечительства по месту нахождения имущества.

Важной гарантией прав и законных интересов ребенка, переданного на воспитание в приемную семью, является закрепление за ним права на защиту своих прав, на общение с

родителями и другими родственниками, а также на выражение своего мнения, т. е. приемный ребенок имеет все те права, которыми Кодекс наделяет несовершеннолетних детей. Что касается личных контактов ребенка с кровными родителями и родственниками, то их поддержание возможно, если это не противоречит интересам ребенка, его нормальному развитию и воспитанию. Контакты родителей с ребенком (детьми) допускаются с согласия приемных родителей (п. 28 Положения о приемной семье). При возникновении споров порядок общения между ребенком, его родителями, родственниками и приемными родителями определяется органами опеки и попечительства.

4.5. Материальное обеспечение приемной семьи. Порядок материального обеспечения приемной семьи регламентируется ст. 155 СК и разд. IV Положения о приемной семье (п. 29—36). Денежные средства ежемесячно выплачиваются приемным родителям на содержание каждого приемного ребенка с учетом расходов на питание, приобретение одежды, обуви и мягкого инвентаря, предметов хозяйственного обихода, личной гигиены, игр, игрушек, книг. Если ребенок передается на воспитание в приемную семью на срок более одного года, то дополнительно выделяются средства на приобретение мебели. Указанные денежные средства выплачиваются органами местного самоуправления приемным родителям в течение всего срока действия договора, а при передаче ребенка на воспитание в приемную семью на срок до достижения им совершеннолетия — до достижения возраста восемнадцати лет.

Ежемесячные денежные средства на содержание каждого приемного ребенка выделяются органами местного самоуправления исходя из установленных норм материального обеспечения по фактически сложившимся ценам в данном регионе. Причем размер денежных средств, необходимых для содержания приемного ребенка, пересчитывается ежеквартально с учетом изменения цен на товары и услуги. Денежные средства должны перечисляться в банковские учреждения на банковские счета приемных родителей ежемесячно в строго установленный срок. Органы местного самоуправления в соответствии с принимаемыми ими решениями могут также выделять денежные средства приемным семьям на отопление, освещение, текущий ремонт жилья, приобретение мебели и оплату услуг бытового обслуживания.

Приемные родители ведут учет расходов в письменной форме по приходу и расходу денежных средств, выделяемых на содержание ребенка (детей), сведения об израсходованных средствах представляются ежегодно в орган опеки и попечительства. Сэкономленные в течение года средства изъятию не подлежат.

Орган опеки и попечительства обязан оказывать приемной семье необходимую помощь и содействие в создании нормальных условий жизни и воспитания ребенка, включая решение вопросов материального, жилищного и иного обеспечения (п. 2 ст. 155 СК). В частности, для приобретения продуктов питания приемная семья прикрепляется органом местного самоуправления непосредственно к базам, магазинам, снабжающим образовательные учреждения. Приемным семьям в преимущественном порядке выделяются путевки для детей (в том числе бесплатные) в санатории, оздоровительные лагеря, а также дома отдыха, санатории для совместного отдыха и лечения приемных родителей с детьми.

Как уже отмечалось, при рассмотрении вопроса о содержании договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью размер оплаты труда приемных родителей (это одно из условий договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью) и льготы, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества взятых на воспитание детей, устанавливаются законами субъектов РФ.

Орган опеки и попечительства вправе осуществлять контроль за выполнением приемными родителями обязанностей по содержанию, воспитанию и образованию ребенка, в том числе контроль за расходованием денежных средств, выделяемых на содержание ребенка (формы контроля в законе не определены и выбираются органом опеки и попечительства с учетом конкретной ситуации).

Контрольные вопросы

1. Перечислите основания признания детей оставшимися без попечения родителей.
2. Раскройте общие принципы, содержание и меры государственной защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, определенные СК и иным федеральным законодательством.
3. Раскройте основные функции органов опеки и попечительства в Российской Федерации по защите личных и имущественных прав и интересов детей, утративших попечение родителей.
4. Каков порядок выявления и учета детей, оставшихся без попечения родителей? В какие сроки орган опеки и попечительства обязан обеспечить устройство ребенка, оставшегося без попечения родителей, на воспитание в семью? Каким органом и в соответствии с каким нормативным правовым актом

осуществляется централизованный учет детей, оставшихся без попечения родителей?

5. На какие виды подразделяется учет детей, оставшихся без попечения родителей? Какой орган и каким образом формирует региональный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей?

6. Назовите основные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Какие обстоятельства должны учитываться при устройстве ребенка?

7. Дайте понятие усыновления (удочерения). В чем состоит значение института усыновления?

8. В отношении каких детей допускается усыновление? Возможно ли усыновление братьев и сестер разными лицами?

9. Какие условия усыновления предусмотрены законом? Что следует понимать под интересами детей при усыновлении?

10. Допускается ли законом усыновление детей, являющихся гражданами РФ, иностранными гражданами или лицами без гражданства?

11. В каком порядке, по каким правилам и с чьим участием производится рассмотрение судом дела об установлении усыновления ребенка?

12. Перечислите документы, которые должны быть дополнительно представлены в суд при усыновлении ребенка, являющегося гражданином РФ, иностранными лицами или лицами без гражданства. Каков порядок оформления (легализации) этих документов?

13. Какое заключение должен представить в суд орган опеки и попечительства по делу об усыновлении (удочерении) ребенка? Какие документы должны быть приложены к этому заключению?

14. Какое решение может быть вынесено судом по заявлению об усыновлении ребенка?

15. Какие сведения должны быть указаны в решении суда об усыновлении ребенка? В какой орган и в какой срок суд должен направить копию решения суда об усыновлении ребенка?

16. С какого момента усыновление считается осуществленным, т.е. возникают права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка?

17. Какие требования предъявляются законом к личности усыновителя? Кто не может быть усыновителем?

18. Перечислите заболевания, при наличии которых лицо не может быть усыновителем. Каким нормативным актом утверждён перечень этих заболеваний?

19. Назовите лиц, согласие которых требуется для усыновления ребенка.

20. В какой форме должно быть выражено согласие родителей на усыновление ребенка?

21. Могут ли родители отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка?

22. Допускает ли СК усыновление ребенка без согласия его родителей?

23. Требуется ли для усыновления ребенка его согласие?

24. Требуется ли согласие на усыновление детей их опекунов (попечителей), приемных родителей, руководителей воспитательных учреждений, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей?

25. Назовите основания и порядок изменения имени, отчества и фамилии усыновленного ребенка, а также даты и места его рождения.

26. Назовите правовые последствия усыновления ребенка.

27. Могут ли быть сохранены при усыновлении личные неимущественные и имущественные права и обязанности между ребенком и его родителями, другими родственниками? Если да, то при каких условиях?

28. Какие меры по охране тайны усыновления предусмотрены нормами семейного права? Предусмотрена ли в Российской Федерации ответственность за разглашение тайны усыновления ребенка против воли его усыновителей?

29. Возможна ли отмена усыновления? Если да, то в каком порядке и при наличии каких оснований?

30. Определите круг лиц, имеющих право требовать отмены усыновления ребенка.

31. С какого момента усыновление считается прекращенным? Раскройте правовые последствия отмены судом усыновления ребенка. Вправе ли суд взыскать с бывших усыновителей алименты на ребенка?

32. Возможна ли отмена усыновления после достижения усыновленным ребенком совершеннолетия?

33. Дайте понятие опеки и попечительства. Сформулируйте цели опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми.

34. Над какими детьми устанавливаются опека или попечительство? Нормами какой отрасли права регулируется установление и прекращение опеки и попечительства над детьми?

35. Какие органы осуществляют функции по опеке и попечительству над детьми? Чьим решением устанавливается опека и попечительство?

36. Какие требования предъявляются законом к лицам, назначаемым в качестве опекунов (попечителей) детей? Перечислите лиц, которые не могут быть назначены опекунами (попечителями) детей.

37. На кого возлагается исполнение обязанностей опекуна (попечителя) детей, находящихся на полном государственном

обеспечении в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях и учреждениях социальной защиты населения?

38. Охарактеризуйте права и обязанности опекунов (попечителей) по воспитанию, образованию несовершеннолетних подопечных, защите их прав и интересов.

39. Расскажите о гражданских правах и обязанностях опекуна (попечителя). Какими полномочиями опекун (попечитель) наделяется в отношении имущества подопечного ребенка? Вправе ли опекун (попечитель) распоряжаться имуществом подопечного ребенка? Какие сделки закон запрещает совершать опекуну (попечителю) ребенка?

40. В каких случаях орган опеки и попечительства передает имущество ребенка, находящегося под опекой (попечительством), в доверительное управление по соответствующему договору?

41. Перечислите права детей, находящихся под опекой (попечительством), и раскройте их содержание.

42. В каком размере и порядке выплачиваются денежные средства на содержание ребенка опекуну (попечителю)?

43. В силу каких оснований возможно прекращение опеки и попечительства?

44. Дайте понятие приемной семьи. Раскройте основания и порядок образования приемной семьи.

45. Какие дети могут быть переданы на воспитание в приемную семью? На какой срок может быть заключен договор о передаче ребенка (детей) в приемную семью?

46. Назовите субъектов договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью и раскройте его содержание.

47. Какие требования предъявляются законом к приемным родителям? Кем осуществляется их подбор?

48. Расскажите о правах и обязанностях приемных родителей. Предусмотрена ли законом оплата труда приемных родителей?

49. Какие льготы предоставляются приемной семье? Кем они устанавливаются?

50. Каким органом осуществляется контроль за выполнением приемными родителями обязанностей по содержанию, воспитанию и образованию ребенка (детей)?

Рекомендуемая литература

Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995. С. 57, 58, 64, 70.

Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 285—314.

Беляева Л. И. Патронат в России (XIX — начало XX в.). М., 1996. С. 41—78.

Беспалов Ю. Судебная защита прав и интересов ребенка // Российская юстиция. 1996. № 12. С. 24, 25.

Беспалов Ю. Защита прав несовершеннолетних // Российская юстиция. 1997. № 1. С. 32—34.

Беспалов Ю. Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. Владимир, 2000. С. 138—165.

Глухарева В. Г. История развития института усыновления (удочерения) в России // История государства и права. 2001. № 1. С. 38—42.

Гниденко Т. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. Б., Власов Ю. Н., Хазова О. А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. Вып. 5. С. 97—99, 174, 175.

Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М., 1998. С. 392—445.

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. *Е. А. Васильева*. М., 1993. С. 529, 530.

Дюжева О. А. Проблемы законодательства о международном усыновлении // Государство и право. 1995. № 6. С. 40—47.

Завражнов В. Усыновление иностранцами детей — российских граждан // Российская юстиция. 2001. № 7. С. 32—34.

Кабышев О. А. Усыновление. Опекa и попечительство над несовершеннолетними детьми. М., 1998.

Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. *Я. В. Крашенинникова*. М., 2003. С. 420—436.

Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. *Э. Н. Ренова*. М., 2002. С. 120—126.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. *И. М. Кузнецова*. 2-е изд. М., 2000. С. 350—447.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. *П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина*. 2-е изд. М., 2001. С. 268—348.

Косова О. Усыновление пасынков и падчериц: процедурные вопросы // Российская юстиция. 2001. № 2. С. 44, 45.

Косова О. Особенности международного усыновления // Законность. 2001. № 1. С. 16—19.

Кузнецова И. М. Новое в порядке усыновления детей // Журнал российского права. 1997. № 1. С. 108—114.

Кузнецова И. М. Как усыновить ребенка. М., 1997.

Кузнецова И. М. Комментарий к законодательству о регистрации актов гражданского состояния. М., 2002. С. 35—40.

Кустова В. В. Усыновление в законодательстве стран Западной Европы и России XIX века // Журнал российского права. 2001. № 9. С. 126—131.

Кустова В. В. Усыновление по законодательству первых лет советской власти // Журнал российского права. 2002. № 2. С. 152—158.

Кустова В. В. Актуальные проблемы установления усыновления в российском праве // Журнал российского права. 2002. № 7. С. 81—87.

Масевич М. Г., Кузнецова И. М., Марышева Н. И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // Дело и право. 1996. № 3. С. 33—35.

Матвеев Г. К. Советское семейное право. М., 1985. С. 183—204.

Нечаева А. М. Охрана детей-сирот в России: история и современность. М., 1994.

Нечаева А. М. Новый Семейный кодекс // Государство и право. 1996. № 6. С. 65, 66.

Нечаева А. М. Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей // Российская юстиция. 1998. № 5. С. 37—39.

Нечаева А. М. Россия и ее дети (ребенок, закон, государство). М., 2000.

Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. 2-е изд. М., 2001. С. 256—308.

Нечаева А. М. Детская беспризорность — опасное социальное явление // Государство и право. 2001. № 6. С. 57—65.

Нечаева А. М. Усыновление детей иностранцами в Российской империи // Российская юстиция. 2002. № 10. С. 27—29.

Осокина Г. Понятие, виды и основания законного представительства // Российская юстиция. 1998. № 1. С. 43, 44.

Петрухин Л. И. Личные тайны (человек и власть). М., 1998. С. 226—228.

Пчелинцева Л. М. О семейном законодательстве субъектов Федерации // Журнал российского права. 1998. № 3. С. 32—37.

Пчелинцева Л. М. Практикум по семейному праву. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 147—185.

Пчелинцева Л. М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 463—678.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Краткий учебный курс. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2002. С. 250—329.

Пчелинцева Л. М. Без попечения родителей // Информационный бюллетень «Президентский контроль». 2000. № 6. С. 35—40.

Рыжаков А. П. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. М., 2003. С. 438—451.

Сахнова Т. В. Основы судебно-психологической экспертизы по гражданским делам. М., 1997. С. 111, 112.

Седугин П. И. Федеральный закон «Об актах гражданского состояния». Комментарий. М., 1998. С. 101—120.

Семейный кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Сост. *Л. М. Пчелинцева, С. В. Пчелинцев*. 2-е изд. М., 2000. С. 385—612, 663—692.

Семья Г. В. Анализ взаимодействия органов опеки и попечительства с учреждениями для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей // Вестник образования. 2002. № 16. С. 70—75.

Семья Г. В. Исследование соблюдения прав ребенка в семье и возможных последствий отмены тайны усыновления // Вестник образования. 2002. № 16. С. 75—80.

Синайский В. И. Русское гражданское право. М., 2002. С. 524—526, 529—545.

Советское семейное право / Под ред. *В. А. Рясенцева*. М., 1982. С. 216—247.

Сорокин С. Конвенция ООН «О правах ребенка» // Российская юстиция. 1999. № 6. С. 38, 39.

Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. *И. В. Решетниковой*. М., 2002. С. 362—374.

Чучаев А., Рожнов А. Нарушение тайны усыновления // Законность. 2002. № 3. С. 15—19.

Шахматов В. П. Законодательство о браке и семье (Практика применения, некоторые вопросы теории). Томск, 1981. С. 184—199.

Шелютто М. Л. Действие во времени отдельных норм семейного законодательства // Проблемы современного гражданского права. М., 2000. С. 350—352.

Шнекендорф З. К. Путеводитель по Конвенции о правах ребенка. М., 1997.

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 456—466.

Глава 8

Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных лиц и лиц без гражданства

§ 1. Основания применения к семейным отношениям норм иностранного семейного права. § 2. Правовое регулирование брака и развода с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. § 3. Правовое регулирование личных неимущественных и имущественных отношений супругов при наличии иностранного элемента. § 4. Правовое регулирование личных неимущественных и имущественных отношений родителей и детей и других членов семьи при наличии иностранного элемента. § 5. Правовое регулирование усыновления (удочерения) при наличии иностранного элемента. § 6. Установление содержания и ограничение применения норм иностранного семейного права.

§ 1. Основания применения к семейным отношениям норм иностранного семейного права

В последние годы вопросы правового регулирования семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства приобрели особую актуальность. Это связано с рядом причин объективного характера: распад СССР и появление на его территории независимых государств; многократное усиление миграции населения, включая свободный выезд из Российской Федерации граждан РФ и въезд в Российскую Федерацию иностранных граждан и лиц без гражданства; развитие деловых и личных контактов российских граждан с иностранными гражданами. Следствием перечисленных обстоятельств стал значительный рост числа браков российских граждан с иностранными гражданами, увеличение случаев разного гражданства членов семьи, т. е. возникают разнообразные семейные отношения с участием иностранного (международного) элемента (заключение брака, расторжение брака, признание

брака недействительным, личные неимущественные и имущественные отношения между супругами, имущественные отношения между родителями и детьми и др.).

В международном частном праве отношениями с иностранным элементом называют отношения, в которых участвуют лица, являющиеся гражданами иностранных государств (например, заключение брачного договора или соглашения об уплате алиментов супругами, не имеющими общего гражданства). Иностранный элемент в семейных отношениях имеет место и в том случае, если юридический факт, с которым связано возникновение, изменение или прекращение правоотношения, имел место за границей (например, заключение или расторжение брака между гражданами РФ за пределами территории РФ)¹.

При наличии в семейных отношениях иностранного элемента возникает вопрос о том, право какого государства подлежит применению и органы какого государства компетентны принимать решения по тем или иным вопросам, вытекающим из таких семейных отношений. Указанные проблемы относятся к сфере международного частного права. Основу международного частного права составляют так называемые коллизионные нормы, указывающие на то, какое законодательство подлежит применению, и не содержащие прямого ответа, прямого предписания о том, как нужно решить тот или иной вопрос. Коллизионные нормы содержатся в различных источниках. Прежде всего, это внутреннее законодательство РФ. Так, в СК имеется специальный раздел, состоящий из коллизионных норм (разд. VII). Коллизионные нормы также содержатся в международных договорах РФ с другими государствами. Что касается норм разд. VI «Международное частное право» ГК, то они могут быть применены к семейным отношениям при недостаточности регулирования в коллизионных нормах СК по вопросам общего характера (взаимность, проблема квалификации, обратная отсылка, применение императивных норм)².

Распространенность семейных отношений, осложненных иностранным элементом, создала проблему разрешения противоречий между семейным законодательством РФ и других государств, граждане которых все чаще стали попадать в сферу действия российского семейного права, что потребовало со-

¹ См.: *Богуславский М. М.* Международное частное право: Учебник. М., 1997. С. 15—16. М. М. Богуславским выделяются и другие виды отношений с иностранным (международным) элементом.

² См.: *Марышева Н., Звеков В.* Новая кодификация норм международного частного права // *Хозяйство и право.* 2002. № 4. С. 4—5.

ответственно надежных гарантий их прав в семейных отношениях на территории РФ. С другой стороны, не менее важной являлась задача соблюдения законных прав и интересов и граждан РФ в семейных отношениях с участием иностранных граждан и лиц без гражданства, особенно детей (при усыновлении детей — граждан РФ иностранными гражданами и лицами без гражданства, регулировании алиментных обязательств родителей и детей и т. п.). В этой связи назрела и необходимость принципиального изменения подхода к возможности применения норм иностранного семейного права в регулировании семейных отношений, поскольку существовавшее ранее отрицательное отношение к этому вопросу во многих случаях вело к ущемлению прав и интересов как российских, так и иностранных граждан.

С принятием СК эти проблемы были в основном решены, а кроме того, устранены пробелы, имевшие место в ранее действовавшем законодательстве. В разд. VII «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства» СК предусмотрены основания и условия применения семейного законодательства РФ и норм иностранного семейного права к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства, а также к семейным отношениям только российских граждан, если эти отношения связаны с территорией иностранного государства.

В этой связи представляется необходимым уточнить, что под гражданством понимается устойчивая правовая связь лица с конкретным государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности, а гражданин — это лицо, принадлежащее на правовой основе к определенному государству¹. *Иностранными гражданами*, о которых идет речь в разд. VII СК, являются лица, не являющиеся гражданами РФ, принадлежность которых к гражданству другого государства подтверждается соответствующим документом (как правило, национальным паспортом). Статья 62 Конституции РФ допускает возможность приобретения гражданами РФ одновременно и гражданства иностранного государства (*двойное гражданство*) в соответствии с федеральным законом или международным договором РФ. При таких обстоятельствах гражданин — обладатель двух гражданств формально обязан исполнять законодательство обоих государств, гражданство которых он имеет. Как гласит п. 2 ст. 62 Конституции РФ: «Нали-

¹ См.: Румянцев О. Г., Додонов В. Н. Указ. соч. С. 61, 64.

чие у гражданина Российской Федерации гражданства иностранного государства не умаляет его прав и свобод и не освобождает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом или международным договором Российской Федерации».

Данное правило соответствует требованиям международной Конвенции 1930 г. о некоторых вопросах, относящихся к коллизии законов о гражданстве, согласно которым лицо с двойным гражданством может рассматриваться каждым из государств, гражданином которого он является, как его гражданин без каких-либо ограничений¹. Возможность двойного гражданства предусмотрена и Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»².

К лицам без гражданства относятся лица, не имеющие гражданства не только Российской Федерации, но и доказательств принадлежности к гражданству иных государств. Исходя из ст. 15 Всеобщей декларации прав человека, провозгласившей право каждого на гражданство, Российская Федерация стремится к устранению и предотвращению безгражданства проживающих на ее территории лиц. В соответствии со ст. 4 Закона о гражданстве РФ наше государство поощряет приобретение гражданства РФ лицами без гражданства, проживающими на территории РФ.

Отличительной чертой содержащихся в разд. VII СК коллизионных норм (т. е. норм, указывающих, право какого государства подлежит применению к семейным отношениям с иностранным элементом, в частности, с участием иностранных граждан и лиц без гражданства) является разрешение в отличие от КоБС возможности применения к семейным отношениям иностранного права в зависимости от гражданства участника семейного отношения или от места его жительства (в Российской Федерации или за пределами РФ), что подчеркивает прогрессивные тенденции в развитии российского права. В то же время приоритет применения отечественного семейного законодательства к семейным отношениям на территории РФ по принципиальным вопросам в целом сохранен (форма и порядок заключения брака на территории РФ — п. 1 ст. 156 СК; порядок и основания расторжения брака на территории РФ — п. 1 ст. 160

¹ См.: Комментарий к Конституции Российской Федерации. М., 1994. С. 195—197.

² СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.

СК; порядок установления и оспаривания отцовства (материнства) на территории РФ — п. 2 ст. 162 СК; порядок и условия усыновления ребенка — гражданина РФ на территории РФ — п. 1 ст. 165 СК). В ряде случаев закон оставляет выбор подлежащего применению законодательства на усмотрение сторон (п. 2 ст. 161 СК).

В СК не содержится специальной нормы о правовом статусе иностранных граждан и лиц без гражданства в России в брачно-семейных отношениях (как это было ранее в ст. 160 КоБС). Это объясняется тем, что их правовое положение определено Конституцией РФ. Согласно п. 3 ст. 62 Конституции РФ *иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ*, кроме случаев, установленных федеральными законами или международным договором РФ. Действие Конституции РФ и федерального законодательства распространяется не только на граждан РФ, но и на иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на территории РФ, за отдельными исключениями, специально оговоренными законом, т. е. для них установлен национальный режим независимо от места постоянного проживания (в Российской Федерации или за границей). Аналогичный принцип закреплен в Федеральном законе от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»¹, в соответствии со ст. 4 которого иностранные граждане пользуются в России правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Таким образом, в соответствии с Конституцией РФ иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации национальным режимом в семейных отношениях. Они обладают такой же правоспособностью и дееспособностью в семейных отношениях, как и граждане РФ (т. е. могут вступать в брак, расторгать брак, иметь родительские права и обязанности и т. п.), за некоторыми исключениями. Так, п. 4 ст. 124 СК предусматривает дополнительные условия для усыновления детей — граждан РФ иностранными гражданами или лицами без гражданства.

Важной составной частью семейного законодательства РФ являются международные договоры РФ с другими государства-

¹СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3032.

ми (например, договоры РФ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам с Республикой Молдова, Азербайджанской Республикой, Литовской Республикой, Латвийской Республикой и др.). Особое место среди международных договоров РФ по вопросам регулирования семейных отношений занимает Конвенция государств — членов СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам¹.

С учетом некоторых различий в содержании коллизионных норм СК и международных договоров РФ необходимо учитывать, что в соответствии со ст. 15 Конституции РФ и ст. 6 СК приоритет отдается нормам международного договора.

Анализ норм российского законодательства в области коллизионного семейного права показывает, что они развиваются в направлении кодификации и расширения сферы правового регулирования².

Конкретное содержание норм СК, регулирующих семейные отношения с участием иностранных лиц и лиц без гражданства (брак и развод; личные неимущественные и имущественные отношения супругов; личные неимущественные и имущественные отношения родителей и детей и других членов семьи; установление содержания норм иностранного семейного права и ограничение его применения), рассматривается в последующих параграфах данной главы.

§ 2. Правовое регулирование брака и развода с участием иностранных граждан и лиц без гражданства

2.1. Заключение брака. В различные исторические периоды в России отношение к бракам россиян с иностранцами было неодинаковым, в том числе и негативным, что находило свое отражение и в семейном законодательстве. Во многом это было

¹ Заседание Совета глав государств СНГ. 22 января 1993 г., Минск, Республика Беларусь. Ратифицирована Федеральным законом от 4 августа 1994 г. № 16-ФЗ (с изм., внесенными Протоколом к Конвенции от 28 марта 1997 г., ратифицированным Федеральным законом от 8 октября 2000 г. № 124-ФЗ) (СЗ РФ. 1994. № 15. Ст. 1684; 1995. № 17. Ст. 1472; 2000. № 41. Ст. 4036).

² См.: *Звезков В. П., Марьшьева Н. И.* Развитие законодательства о международном частном праве (Развитие законодательства в сфере коллизионного семейного права) // Журнал российского права. 1997. № 1. С. 134.

обусловлено церковной формой заключения брака и предрасудками религиозного характера. Впервые браки православных христиан с христианами иных конфессий были разрешены Петром I в 1721 г. Однако при этом предусматривалось существенное ущемление прав и законных интересов лиц, не исповедовавших православие, и их потомства¹. Определенные ограничения при заключении подобных браков продолжали действовать и в последующем — в XIX в. и начале XX в.²

Неоднозначно решался этот вопрос и после 1917 г., когда браки советских граждан с иностранными гражданами не только не поощрялись, но зачастую являлись основанием для политических репрессий. Указом Президиума Верховного Совета СССР от 15 февраля 1947 г. «О воспрещении браков между гражданами СССР и иностранцами»³ они вообще не допускались. На протяжении длительного времени в СССР фактически не допускалось и применение норм иностранного семейного права. Так, согласно ст. 161 КоБС при заключении на территории РСФСР браков советских граждан с иностранными гражданами и браков иностранных граждан между собой разрешалось использовать только советское семейное законодательство. Безусловно, это ущемляло права иностранных граждан и не могло не сказаться на динамике браков с их участием, которые в СССР были нераспространенным явлением.

Свобода выезда граждан за пределы РФ, закрепленная ч. 2 ст. 27 Конституции РФ и Федеральным законом от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в РФ»⁴, а также привлечение на территорию РФ иностранной рабочей силы и трудоустройство граждан РФ за границей⁵ существенно сказались на расширении контактов российских граждан с иностранцами и, как следствие, на увеличении количества «интернациональных» браков. Не случайно, что каждые два-три года количество браков, заключенных

¹ См. об этом, напр.: Антокольская М. В. Лекции по семейному праву. М., 1995. С. 46—47.

² См., напр.: Горизонтов Л. Закон против счастья (смешанные браки в истории двух народов) // Родина. 1994. № 12. С. 64—67.

³ ВВС СССР. 1947. № 10.

⁴ СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029; 1998. № 30. Ст. 3606; 1999. № 26. Ст. 3175; 2003. № 2. Ст. 159.

⁵ См. ст. 17, 18 Закона РФ «О занятости населения в Российской Федерации» (в ред. Федерального закона от 20 апреля 1996 г. № 36-ФЗ, с изм. и доп.) (Ведомости РСФСР. 1991. № 18. Ст. 565; СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1915; 1999. № 18. Ст. 2211; 2000. № 33. Ст. 3348).

гражданами РФ с иностранными гражданами, удваивается. Указанная тенденция прежде всего касается браков, заключаемых на территории РФ. Только в Москве их регистрируется около полутора тысяч в год¹.

Иностранные граждане и лица без гражданства вправе вступать на территории РФ в брак по собственному усмотрению как с гражданами своего, так и другого государства, в том числе и с гражданами РФ. Закон не предусматривает каких-либо препятствий для граждан к вступлению в брак на территории РФ по национальному или расовому признаку. Способность лица к вступлению в брак определяется законодательством государства, гражданином которого данное лицо является. Вместе с тем при этом следует учитывать особенности национального законодательства государства, гражданином которого является лицо, вступающее в брак, предусматривающего иные, чем в Российской Федерации, условия вступления в брак, или даже не исключающего возможности многоженства (полигамии). В этой связи для защиты законных прав и интересов граждан РФ существенное значение имеют положения ст. 156 СК об условиях, форме и порядке заключения браков с иностранными гражданами на территории РФ.

В соответствии с п. 1 ст. 156 СК *форма и порядок заключения брака на территории РФ*, независимо от гражданства лиц, вступающих в брак, определяются законодательством РФ. Отсюда следует, что на территории РФ брак во всех случаях должен заключаться в органах загса. Брак, совершенный по религиозным обрядам, а также фактические брачные отношения не порождают правовых последствий. Государственная регистрация заключения брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак, по общему правилу, по истечении месяца со дня подачи ими заявления в органы записи актов гражданского состояния. Государственная регистрация заключения брака производится в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния. Отказ органа загса в государственной регистрации брака может быть обжалован в суд лицами, желающими вступить в брак. Из правила о том, что форма и порядок заключения брака на территории РФ определяется российским законодательством, имеется одно исключение, предусмотренное п. 2 ст. 157 СК.

¹ См., напр.: Импортные браки // Российская газета. 1996. 20 сент.

Оно касается заключения браков между иностранными гражданами на территории РФ в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств. Такие браки признаются действительными в Российской Федерации на условиях взаимности, если вступившие в брак лица в момент заключения брака являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации.

Ранее действовавшим законодательством к заключению браков иностранных граждан между собой или с гражданами РСФСР на территории РФ предусматривалось применение только отечественного семейного права (ч. 1 ст. 161 КоБС), т.е. действовал так называемый «территориальный» подход. В СК установлены принципиально иные требования к условиям заключения таких браков.

Согласно п. 2 ст. 156 СК *условия заключения брака на территории РФ* определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого лицо является в момент заключения брака (например, при заключении брака российского гражданина с гражданкой Франции в отношении российского гражданина должны соблюдаться требования ст. 12—15 СК, а в отношении гражданки Франции должны соблюдаться требования французского Гражданского кодекса о брачном возрасте, о согласии на вступление в брак, о препятствиях к заключению брака). Следовательно, при заключении брака на территории РФ иностранные граждане не связаны необходимостью достижения брачного возраста в восемнадцать лет, предусмотренного ст. 12 СК, если по закону их государства допускается заключение брака в более раннем возрасте, чем в Российской Федерации (например, пятнадцатилетняя француженка и шестнадцатилетняя англичанка или австралийка может вступить в брак с гражданином РФ без получения какого-либо специального разрешения на вступление в брак). С другой стороны, для них может существовать обязанность соблюдения условий заключения брака, не предусмотренных СК, но закрепленных национальным законодательством (например, получение разрешения на брак соответствующего компетентного органа своего государства).

В том случае, когда на территории РФ заключается брак между иностранными гражданами, к каждому из них должно

применяться законодательство государства, гражданином которого лицо является.

Законом (п. 2 ст. 156 СК) предусмотрено, что при заключении брака на территории РФ наряду с применением национального законодательства лиц, вступающих в брак, относительно условий заключения брака должны также соблюдаться и требования российского законодательства в отношении обстоятельств, препятствующих заключению брака, установленных ст. 14 СК. Отсюда следует, что *на территории РФ не допускается заключение брака между:*

- а) лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке;
- б) близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами);
- в) усыновителями и усыновленными;
- г) лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Выполнение требований ст. 14 СК для лиц, вступающих в брак на территории РФ, является обязательным. Поэтому иностранный гражданин при подаче на территории РФ в орган загса заявления о вступлении в брак должен представить справку, выданную компетентным государственным органом или консульством (посольством) государства, гражданином которого он является, подтверждающую, что он в браке не состоит, и легализованную в соответствующем консульском учреждении, если иное не вытекает из международных договоров (ст. 13 Закона об актах гражданского состояния). Лицо без гражданства представляет аналогичную справку, выданную компетентным органом страны его постоянного проживания. Как правило, такая справка составляется на русском языке или к ней прилагается перевод текста на русский язык, верность которого свидетельствуется консульством (посольством) государства, гражданином которого является это лицо (страны постоянного проживания лица без гражданства), министерством иностранных дел или иным соответствующим органом этого государства либо нотариусом. Что касается лиц, состоявших ранее в зарегистрированном браке, то они должны предъявить органу загса документ, подтверждающий прекращение прежнего брака.

В связи с тем, что законодательство ряда государств признает действительными браки граждан этих государств с инос-

транными гражданами только тогда, когда лица, вступающие в брак, получили на это разрешение компетентного органа данного государства, орган загса при приеме заявления должен выяснить у заявителей, требуется ли получение такого разрешения от компетентного органа государства, гражданином которого является иностранный гражданин.

Каких-либо дополнительных особенностей заключения брака между гражданами РФ и гражданами так называемого ближнего зарубежья (т. е. государств — членов СНГ) нет. Условия заключения брака определяются для каждого из будущих супругов законодательством государства — члена СНГ, гражданином которого он является, а для лиц без гражданства — законодательством государства — члена СНГ, являющегося их постоянным местом жительства. Кроме того, в отношении препятствий к заключению брака должны быть соблюдены требования законодательства государства — члена СНГ, на территории которого заключается брак (ст. 26 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам), т. е. к заключению брака на территории РФ гражданами государств — членов СНГ применяются без изъятия положения ст. 156 СК.

Важное значение имеет вопрос о том, законодательство какого государства должно применяться к условиям заключения брака лица, имеющего несколько гражданств (двойное, тройное и т. д.). В соответствии с п. 3 ст. 156 СК при наличии у лица гражданства нескольких иностранных государств по выбору данного лица применяется законодательство одного из этих государств. Однако в том случае, когда лицо, вступающее в брак, наряду с гражданством иностранного государства имеет гражданство РФ, то к условиям заключения брака в отношении данного гражданина применяется законодательство РФ.

Условия заключения брака на территории РФ лицом без гражданства определяются законодательством государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства (п. 4 ст. 156 СК). Таким образом, если лицо без гражданства постоянно проживает в Российской Федерации, то условия вступления в брак будут для него определяться по российскому законодательству.

Статья 8 Закона о гражданстве РФ не связывает заключение брака с обязательным изменением гражданства вступающих в него лиц. Поэтому гражданин РФ при вступлении в брак с лицом, не имеющим гражданства РФ, сохраняет граждан-

ство РФ, а иностранец (иностранка) — гражданство своего государства, тогда как в некоторых государствах действует практика обязательного принятия женой гражданства мужа¹.

В п. 1 ст. 157 СК предусмотрена норма, согласно которой браки между гражданами РФ, проживающими за пределами РФ, могут заключаться *в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях РФ*. Данное положение позволяет гражданам РФ, проживающим за рубежом, специально не приезжать на родину для заключения брака. Браки российских граждан регистрируются при их заключении в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях РФ в соответствии с законодательством РФ, т. е. к порядку, форме и условиям заключения брака применяются ст. 10—15 СК². Последующей государственной регистрации браков, заключенных российскими гражданами, проживающими за границей, в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях РФ, в органах загса уже не требуется. Эти браки приравниваются к бракам, заключенным на территории РФ в органах загса с соблюдением установленного законом порядка.

На территории РФ допускается заключение браков между иностранными гражданами не в российских органах загса, а в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств, если эти лица в момент заключения брака являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Российскую Федерацию (п. 2 ст. 157 СК). Вместе с тем такие браки признаются действительными в Российскую Федерацию только на условиях взаимности. Это означает, что если по законодательству государства, граждане которого заключили на территории РФ «консульский брак», не признаются действительными браки между российскими гражданами, заключенные в дипломатических

¹ См. об этом: *Чеботарева А. С.* Проблема допустимости оговорок в праве международных договоров (на примере Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин) // Журнал российского права. 1997. № 8. С. 66—68.

² См. ст. 42 Консульского устава СССР, утвержденного Указом Президиума Верховного Совета СССР от 25 июня 1976 г., (с изм.) (Ведомости СССР. 1976. № 27. Ст. 404; 1981. № 7. Ст. 156); п. 8 Положения о Консульском учреждении Российской Федерации, утвержденного Указом Президента РФ от 5 ноября 1998 г. № 1330 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5509).

представительствах и консульских учреждениях РФ в этом государстве, то и в Российской Федерации не будут признаваться действительными браки, заключенные гражданами данного государства в соответствующих дипломатических представительствах или консульских учреждениях в Российской Федерации. То есть взаимность предполагает ответное признание иностранным государством браков, заключенных российскими гражданами в дипломатических представительствах и консульских учреждениях РФ в этом государстве. Для признания Российской Федерацией действительности брака, заключенного на ее территории иностранными гражданами в дипломатическом представительстве или консульском учреждении необходимо также, чтобы лица, вступающие в брак, являлись гражданами одного иностранного государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации. Подобный подход находит закрепление в консульских конвенциях, заключаемых Российской Федерацией с другими государствами¹.

При заключении брака иностранными гражданами в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств в Российской Федерации, как следует из смысла п. 2 ст. 157 СК, применяется законодательство государства, гражданами которого являются вступающие в брак лица, а не законодательство РФ. Иными словами форма, порядок, условия заключения брака, препятствия к вступлению в брак определяются брачно-семейным законодательством государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации.

Российские граждане, находящиеся на территории иностранного государства, могут заключать браки между собой не только в дипломатическом представительстве или в консульском учреждении РФ, но также и *в компетентных органах этого государства* (п. 1 ст. 158 СК). В компетентном органе иностранного государства может быть заключен также брак между российскими гражданами и иностранными гражданами или лицами без гражданства. При этом форма, порядок, условия заключения такого брака будут определяться законодательством иностранного государства. Не исключено, что в та-

¹ См., напр., п. 1 ст. 33 Консульской конвенции между Российской Федерацией и Республикой Польша от 22 мая 1992 г., ратифицированной Федеральным законом от 26 июня 1995 г. № 96-ФЗ (СЗ РФ. 1995. № 26. Ст. 2404; 1998. № 14. Ст. 1515).

ком случае форма заключения брака может отличаться от предусмотренной ст. 10 СК (т. е. заключение брака в органах загса) и быть, например, религиозной формой. Поэтому брак, заключенный в религиозной форме гражданином РФ в государстве, где за таким браком признается юридическая сила (Англия, Кипр, Лихтенштейн и др.), будет действительным и на территории РФ. Условия заключения брака также устанавливаются законодательством иностранного государства. Вполне возможно, что требования законодательства иностранного государства к условиям заключения брака при наличии иностранного элемента будут такими же, как и в СК (ст. 156), т. е. условия заключения брака определяются для каждого из будущих супругов законодательством государства, гражданином которого является будущий супруг в момент заключения брака. Тогда соответственно к будущему супругу — российскому гражданину в этом государстве будут применяться положения ст. 12, 13 СК об условиях заключения брака (необходимость взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак, достижение брачного возраста лицом, имеющим российское гражданство).

Для признания в Российской Федерации действительными браков российских граждан, заключенных в компетентных органах иностранных государств, необходимо не только соблюдение законодательства государства места заключения брака, но и требований ст. 14 СК, предусматривающей препятствия к вступлению в брак. При заключении брака российскими гражданами за пределами территории РФ в компетентном органе иностранного государства с нарушением требований ст. 14 СК он не будет признаваться действительным в Российской Федерации. Других обстоятельств, препятствующих признанию в Российской Федерации действительными браков между гражданами РФ и браков граждан РФ с иностранными гражданами или лицами без гражданства, заключенных за пределами РФ с соблюдением законодательства страны места их заключения, закон не предусматривает. Признание действительным брака, заключенного за пределами территории РФ гражданами РФ между собой или с иностранными гражданами или с лицами без гражданства, означает, что он имеет такую же юридическую силу (создает права и обязанности супругов), как и брак, заключенный в органах загса на территории РФ.

Таким образом, заключенные российскими гражданами в компетентных органах иностранных государств браки призна-

ются действительными в Российской Федерации при условии соблюдения законодательства государства места заключения брака и отсутствии предусмотренных обстоятельств, препятствующих заключению брака.

Браки между иностранными гражданами, заключенные за пределами территории РФ с соблюдением законодательства государства, на территории которого они заключены, согласно п. 2 ст. 158 СК признаются действительными в Российской Федерации без каких-либо условий и оговорок. Отсюда следует, что в Российской Федерации признаются действительными даже такие браки между иностранными гражданами, заключение которых в Российской Федерации было бы невозможным из-за наличия препятствий, установленных ст. 14 СК (например, полигамные браки). Это связано с тем, что главенствующим здесь признаны не положения СК, а соответствующие правовые нормы государства, на территории которого заключен брак между иностранцами.

2.2. Недействительность брака, заключенного на территории Российской Федерации или за ее пределами. Отмена СК «территориального» подхода к заключению браков с участием иностранных граждан и лиц без гражданства на территории РФ и введение принципиально нового способа определения условий вступления в такие браки (на основании законодательства государства, гражданином которого является лицо, вступающее в брак) не могло не отразиться и на основаниях признания их недействительными. В соответствии со ст. 159 СК *основания недействительности брака, заключенного на территории РФ или за ее пределами*, следуют из требований того законодательства, которое применялось при заключении брака, т. е. содержание ст. 159 СК взаимосвязано с требованиями ст. 156, 158 СК о форме, порядке и условиях заключения брака. Поэтому при признании недействительным брака, заключенного на территории РФ, или за ее пределами (включая браки между российскими гражданами и иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также между иностранными гражданами или лицами без гражданства), могут применяться нормы как российского, так и иностранного семейного законодательства. Вопрос об этом решается не произвольно, а в строгой зависимости от того, законодательство какого именно государства (Российской Федерации или другой страны) было применено при заключении брака. Обязательным для лиц,

вступающих в брак на территории РФ, или для российских граждан, заключающих брак за пределами территории РФ, будет являться соблюдение требований ст. 14 СК об обстоятельствах, препятствующих заключению брака. Так, если брак заключен на территории РФ между гражданкой РФ и иностранным гражданином, то основаниями признания его недействительным будут нарушения норм законодательства, применявшегося при его заключении. В частности, форма и порядок заключения этого брака, условия заключения брака российской гражданкой, а также препятствия к вступлению в брак как для российской гражданки, так и для иностранного гражданина, будут определяться российским законодательством. Следовательно, по российскому семейному законодательству (ст. 27—30 СК) следует определять и основания, порядок признания данного брака недействительным, а также круг лиц, имеющих право требовать признания этого брака недействительным, и правовые последствия недействительности брака. Кроме того, в связи с тем, что условия заключения брака для иностранного гражданина определяются законодательством его государства, этот брак может быть признан недействительным по основанию нарушения норм иностранного законодательства об условиях вступления в брак. Как видим, основания признания брака недействительным могут регулироваться законодательством разных государств. В каждом конкретном случае вопрос о действительности или недействительности брака решается в соответствии с тем законодательством, которое применялось при заключении этого брака.

Такой же, как в ст. 159 СК, способ определения права, подлежащего применению в отношении недействительности брака, предусмотрен и п. 1 ст. 30 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. По делам о признании брака недействительным применяется законодательство государства — члена СНГ, в соответствии с которым определялись форма, порядок, условия заключения брака и препятствия к вступлению в брак. Конвенцией также установлено, что по делам данной категории (о признании брака недействительным) компетентны учреждения государства, чье законодательство подлежит применению (п. 6 ст. 27, п. 2 ст. 30 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам). Поэтому решения судов государств — членов СНГ о недействительно-

сти браков признаются на территории РФ, если отсутствуют предусмотренные ст. 52 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам основания к отказу в их признании.

2.3. Расторжение брака. Расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также брака иностранных граждан между собой на территории РФ производится в соответствии с российским законодательством (п. 1 ст. 160 СК). В соответствии с требованиями СК (ст. 16—26) решаются все вопросы, связанные с расторжением брака: административный (т. е. в органах загса) или судебный порядок расторжения брака, основания расторжения брака в суде или в органах загса, бракоразводная процедура, момент прекращения брака. Что касается раздела общего имущества супругов, алиментных обязательств супругов, права супруга на сохранение фамилии, избранной при заключении брака в качестве общей, то эти вопросы решаются по правилам ст. 161 СК, которой установлено, что права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, а при отсутствии совместного места жительства — законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства.

Таким образом, брак граждан РФ с иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также брак иностранных граждан между собой может быть расторгнут на территории РФ в органе загса (ст. 19 СК) при наличии соответствующих оснований или в суде (ст. 21—23 СК). Возможность признания произведенного в Российской Федерации расторжения брака в соответствии с законодательством РФ действительным за границей (например, расторжение брака между иностранными гражданами) определяется законодательством государства, гражданами которого являются лица, расторгшие брак. Конечно, прежде всего это касается иностранных граждан, так как развод (а значит, и прекращение брака) может быть не признан действительным в их стране на основании национального законодательства, тем более если отсутствует соответствующий международный договор. В Российской Федерации такой брак считается прекращенным со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями.

Гражданин РФ, проживающий за пределами территории РФ, вправе расторгнуть брак с проживающим за пределами территории РФ супругом, независимо от его гражданства (иностранец или гражданин РФ), в суде РФ (п. 2 ст. 160 СК). Это правило направлено на защиту прав граждан РФ в тех случаях, когда брачно-семейное законодательство страны проживания предусматривает сложную процедуру расторжения брака или вообще не допускает развода. Аналогичная норма содержится и в ГПК. Так, согласно п. 8 ч. 3 ст. 402 ГПК суды в России вправе рассматривать дела с участием иностранных лиц в случае, если хотя бы один из супругов является российским гражданином. Вопрос о территориальной подсудности иска гражданина РФ о расторжении брака должен решаться в соответствии с нормами гл. 3 ГПК. Суд РФ вправе рассмотреть иск гражданина РФ, проживающего за пределами РФ, о расторжении брака и при неявке супруга-ответчика в судебное заседание, если он надлежащее был извещен о времени и месте судебного заседания (ч. 3, 4 ст. 167 ГПК). Однако следует иметь в виду, что расторжение брака в суде РФ может быть не признано действительным (т. е. прекращающим брак) в государстве, в котором проживают супруги.

В тех случаях, когда по законодательству РФ допускается расторжение брака в органах загса (при отсутствии у супругов общих несовершеннолетних детей и взаимном согласии супругов на развод и др. основаниям — ст. 19 СК), брак российских граждан, проживающих за границей, может быть расторгнут в дипломатических представительствах или консульских учреждениях РФ (п. 2 ст. 160 СК). Указанными органами и производится государственная регистрация расторжения брака (ст. 5 Закона об актах гражданского состояния)¹. Причем дипломатические представительства и консульские учреждения РФ за границей могут расторгать браки российских граждан и с супругами, являющимися иностранными гражданами, тогда как регистрировать браки они могут только между российскими гражданами, проживающими за пределами территории РФ.

Гражданин РФ вправе расторгнуть брак со своим супругом, являющимся как гражданином РФ, так и иностранным

¹ См. п. 8 Положения о Консульском учреждении Российской Федерации, утвержденного Указом Президента РФ от 5 ноября 1998 г. № 1330 (СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5509).

гражданином или лицом без гражданства за пределами РФ в компетентном органе иностранного государства (п. 3 ст. 160 СК). Расторжение брака за пределами территории РФ с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака (суд или иное учреждение), и подлежащем применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в Российской Федерации. Таким образом, закон не предусматривает препятствий гражданам РФ (независимо от того, состоят ли они в браке с гражданами РФ или с иностранными гражданами или лицами без гражданства) для расторжения брака за границей в соответствии с законодательством иностранного государства. При этом, в отличие от ранее действовавшего законодательства (ст. 163 КоБС), СК не требует обязательного проживания одного из супругов (при расторжении брака гражданина РФ с иностранным гражданином или с лицом без гражданства) или обоих супругов (при расторжении брака между гражданами РФ) за пределами территории РФ, что связано с закреплением в федеральном законодательстве свободы как выезда, так и въезда граждан РФ на территорию РФ.

В Российской Федерации признается действительным расторжение брака между иностранными гражданами, совершенное за пределами территории РФ с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решение о расторжении брака, и подлежащего применению права (п. 4 ст. 160 СК). Данная норма означает, что решение иностранного суда (или другого органа) о расторжении брака приравнивается по юридической силе к соответствующему решению суда РФ или органа загса.

В международных договорах РФ могут иначе, чем в ст. 160 СК, решаться некоторые вопросы расторжения брака. Так, на территории государств — членов СНГ при расторжении брака применяется законодательство государства, гражданами которого являются супруги в момент подачи соответствующего заявления. В том случае, если супруги являются гражданами разных государств, то применяется законодательство государства, учреждение которого рассматривает дело о расторжении брака (ст. 28 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам).

По делам о расторжении брака компетентны учреждения того государства СНГ, гражданами которого являются супруги в момент подачи заявления. Однако допускается расторжение брака учреждениями и другого государства СНГ, если на его территории проживают оба супруга. При расторжении брака между супругами, проживающими на территории разных стран, по договоренности между ними брак может быть расторгнут в учреждении любого из государств СНГ по месту их проживания (п. 1, 2 ст. 29 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам).

Расторжение брака не связано с обязательным изменением гражданства бывших супругов (ст. 8 Закона о гражданстве РФ).

§ 3. Правовое регулирование личных неимущественных и имущественных отношений супругов при наличии иностранного элемента

Законодательство, применяемое к регулированию личных неимущественных и имущественных отношений супругов при наличии иностранного элемента, определяется в соответствии с коллизионными нормами ст. 161 СК. Правило о праве, подлежащем применению к личным неимущественным и имущественным правам и обязанностям супругов, установленное п. 1 ст. 161 СК, основано на «территориальном подходе» и состоит в том, что *права и обязанности супругов* определяются законодательством того государства, на территории которого они имеют совместное (общее) место жительства (т. е. гражданство супругов во внимание не принимается). Такой подход к выбору законодательства обусловлен тесной связью супругов с правовой системой государства по месту их совместного проживания. Отсюда следует, что к личным неимущественным и имущественным отношениям, например, супругов — иностранных граждан, проживающих совместно в г. Санкт-Петербурге, будет применяться российское законодательство (ст. 31—46, 89—92 СК). Если же на момент рассмотрения вопроса о праве, подлежащем применению, совместное место жительства у супругов отсутствует, то их отношения регулируются законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства. В том случае, если

супруги никогда не проживали совместно ни в прошлом, ни в настоящем, то их личные неимущественные и имущественные права и обязанности определяются на территории РФ российским законодательством.

При заключении брачного договора или соглашения об уплате алиментов друг другу супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, вправе самостоятельно избирать законодательство, подлежащее применению для определения их прав и обязанностей по брачному договору или соглашению об уплате алиментов (п. 2 ст. 161 СК). При этом в зависимости от желания супругов может применяться как законодательство РФ, так и законодательство другого государства, причем супруги вправе избрать законодательство той страны, с которой ни один из них не имеет никакой правовой связи (если супруги считают, например, это законодательство наиболее подходящим для себя). Данная норма является новеллой СК и имеет прогрессивный характер. Ее введение в семейное законодательство связано как с необходимостью определения порядка урегулирования имущественных отношений между супругами, являющимися гражданами разных государств, так и с тенденцией расширения договорных начал в сфере имущественных отношений между супругами в целом. Однако следует иметь в виду, что право выбора законодательства, подлежащего применению к брачному договору или соглашению об уплате алиментов, п. 2 ст. 161 СК предоставлено не всем супругам, а только тем, которые не имеют общего гражданства или совместного места жительства.

При выборе законодательства супруги не связаны в принципе какими-либо ограничениями. Однако если российским судом при разрешении конкретного имущественного спора между супругами будет установлено, что избранные ими для применения к брачному договору или соглашению об уплате алиментов на супруга нормы иностранного законодательства противоречат основам правопорядка РФ, то в этом случае нормы иностранного семейного права не применяются к разрешению спора (ст. 167 СК).

Выбор супругами, не имеющими общего гражданства или совместного места жительства, законодательства, определяющего их права и обязанности, осуществляется согласно п. 2 ст. 161 СК при заключении брачного договора или соглашения об уплате алиментов друг другу. Данный вопрос решается в соответствующем пункте брачного договора или соглашения

об уплате алиментов. В СК речь идет о выборе супругами законодательства только к правам и обязанностям по брачному договору или соглашению об уплате алиментов, т. е. к их имущественным отношениям. Право выбора законодательства к регулированию личных неимущественных отношений супругам, не имеющим общего гражданства или совместного места жительства, СК не предоставлено.

Если супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, не избрали применимое законодательство, то к их брачному договору или соглашению об уплате алиментов применяется законодательство, определяемое по правилам п. 1 ст. 161 СК (т. е. законодательство государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, а при отсутствии совместного места жительства применяется законодательство государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства; если же супруги никогда не имели совместного места жительства, то на территории РФ к их имущественным отношениям применяется российское законодательство).

Статья 27 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам определяет законодательство, подлежащее применению к личным неимущественным и имущественным правам и обязанностям супругов, являющихся гражданами разных государств СНГ. Так, если супруги имеют совместное место жительства на территории одного из государств — членов СНГ, то их личные и имущественные правоотношения определяются законодательством этой страны.

В том случае, когда супруги проживают в разных государствах — членах СНГ, но имеют общее гражданство, к их правоотношениям применяется законодательство страны, гражданами которой они являются. Если же супруги не имеют ни общего гражданства, ни совместного места жительства, то их личные и имущественные правоотношения регулируются законодательством страны — члена СНГ, в которой они имели последнее совместное место жительства (п. 3 ст. 27 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам).

В случае, когда супруги, являющиеся гражданами разных государств — членов СНГ и проживающие на территориях различных государств, не имели никогда совместного места жительства на территориях государств — членов СНГ, то их лич-

ные и имущественные правоотношения определяются по законодательству государства, учреждение которого рассматривает дело (п. 4 ст. 27 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам).

В то же время правоотношения супругов, касающиеся их недвижимого имущества, определяются по законодательству только того государства — члена СНГ, на территории которого находится это имущество (п. 5 ст. 27 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам).

§ 4. Правовое регулирование личных неимущественных и имущественных отношений родителей и детей и других членов семьи при наличии иностранного элемента

Основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей от конкретных родителей, т. е. отцовство и материнство, удостоверенное в установленном порядке. Законодательство, применяемое при установлении и оспаривании отцовства (материнства), определяется в соответствии с коллизионными нормами ст. 162 СК. Пункт 1 ст. 162 предусматривает правило, в соответствии с которым *установление и оспаривание отцовства (материнства)* в правоотношениях с участием иностранных граждан и лиц без гражданства регулируется законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению. Данное правило применяется независимо от последующего приобретения ребенком гражданства другого государства. Таким образом, при установлении и оспаривании отцовства (материнства) применяется российское законодательство в отношении детей, являющихся гражданами РФ по рождению, или иностранное законодательство в отношении детей, являющихся иностранными гражданами по рождению (законодательство государства их гражданства).

В связи с тем, что материальным правом, регулирующим установление и оспаривание отцовства (материнства), является законодательство государства, гражданином которого яв-

ляется ребенок по рождению, следует иметь в виду, что ребенок является гражданином РФ по рождению в случаях, если:

а) оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство РФ (независимо от места рождения ребенка), т. е. гражданство родителей автоматически распространяется на родившегося ребенка;

б) один из его родителей является гражданином РФ, а другой родитель — лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);

в) один из его родителей имеет гражданство РФ, а другой родитель является иностранным гражданином, при условии, что ребенок родился на территории РФ либо если в ином случае он станет лицом без гражданства;

г) родители ребенка, находящегося на территории РФ, неизвестны и не объявились в течение шести месяцев со дня обнаружения ребенка;

д) оба его родителя являются гражданами иностранного государства, не предоставившего ребенку, родившемуся на территории РФ, своего гражданства;

е) оба родителя ребенка, родившегося на территории РФ, являются лицами без гражданства (ст. 12 Закона о гражданстве РФ).

Статья 31 Конвенции СНГ о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, как и СК, устанавливает, что при установлении происхождения детей и оспаривании отцовства или материнства применяется законодательство государства — члена СНГ, гражданином которого является ребенок по рождению.

Порядок установления и оспаривания отцовства (материнства) на территории РФ согласно п. 2 ст. 162 СК определяется только российским законодательством. Отсюда следует, что установление отцовства (материнства) ребенка на территории РФ, независимо от гражданства ребенка по рождению и соответственно законодательства, которое применяется при этом (в том числе и иностранное законодательство), осуществляется в органе загса или в суде (ст. 48—51 СК), а оспаривание отцовства (материнства) — в судебном порядке (ст. 52 СК).

В тех случаях, когда законодательством РФ допускается установление отцовства (материнства) в органах загса (напри-

мер, при установлении отцовства лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, путем подачи совместного заявления отцом и матерью ребенка — п. 3 ст. 48 СК), то проживающие за пределами территории РФ родители ребенка, из которых хотя бы один является гражданином РФ, вправе обращаться с заявлением об установлении отцовства (материнства) в дипломатическое представительство или консульское учреждение РФ.

По общему правилу в правоотношениях с участием иностранных граждан и лиц без гражданства *права и обязанности родителей и детей, в том числе обязанности родителей по содержанию детей*, определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства (ст. 163 СК). Отсюда следует, что при совместном проживании в России родителей и детей (независимо от их гражданства) их личные неимущественные и имущественные права и обязанности будут определяться законодательством РФ, а именно ст. 54—88, 99—105 СК. Данное правило дает возможность применить к правоотношениям родителей и детей законодательство той страны, с которой они наиболее связаны в силу совместного места жительства.

Если родители и дети проживают в разных государствах (не имеют совместного места жительства), то права и обязанности родителей и детей регулируются законодательством государства, гражданином которого является ребенок. Например, при взыскании алиментов с отца ребенка (иностранного гражданина) по иску матери — гражданки РФ, проживающей с ребенком в РФ, российский суд должен применять законодательство РФ (ст. 80—83, 86, 107, 108 СК), если ребенок является гражданином РФ, или законодательство страны гражданства ребенка, если ребенок — иностранный гражданин. Таким образом, при отсутствии совместного места жительства родителей и детей определяющим при выборе законодательства признано считать гражданство ребенка. Принадлежность ребенка к гражданству конкретного государства определяется на момент решения вопроса о применимом законодательстве.

В порядке исключения в целях выбора наиболее благоприятного (предпочтительного) для ребенка законодательства к алиментным обязательствам и к другим отношениям между родителями и детьми (несовершеннолетними или совершеннолетними нетрудоспособными) может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно

проживает ребенок (вне зависимости от его гражданства). Как правило, данное положение относится к случаям, когда ребенок проживает на территории одного государства, а является гражданином другого государства. Применение законодательства страны постоянного места жительства ребенка, если оно является более благоприятным для него, позволяет истцу наилучшим образом защитить интересы ребенка и обеспечить ему более выгодный уровень материального содержания со стороны родителя (родителей). Однако применение законодательства страны места постоянного жительства ребенка на практике возможно только по требованию истца (родителя или опекуна (попечителя) ребенка). При отсутствии такого требования со стороны истца суд будет руководствоваться общими коллизионными правилами ст. 163 СК.

Правовое регулирование отношений между родителями и детьми при наличии иностранного элемента в государствах — членах СНГ осуществляется коллизионными нормами ст. 31, 32 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, которые по своему содержанию не отличаются от соответствующих норм СК (ст. 162, 163). Установление и оспаривание отцовства или материнства согласно ст. 31 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам производится по законодательству страны, гражданином которой ребенок является по рождению. Правоотношения родителей и детей, в том числе обязательства родителей по содержанию детей, определяются по законодательству государства, на территории которого они имеют постоянное совместное место жительства, а при отсутствии постоянного совместного места жительства родителей и детей — по законодательству страны, гражданином которой является ребенок. Вместе с тем по требованию истца по алиментным обязательствам применяется законодательство страны, на территории которой постоянно проживает ребенок (п. 1 ст. 32 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам). Органом, уполномоченным рассматривать дела по спорам, вытекающим из правоотношений между родителями и детьми, является суд того государства — члена СНГ, законодательство которого подлежит применению. Исполнение же решений суда по делам, связанным с воспитанием детей, производится в порядке, установ-

ленном законодательством государства, на территории которого проживает ребенок (п. 3, 4 ст. 32 Конвенции о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам).

Признание и исполнение решений иностранных судов других государств (т. е. не членов СНГ) по правоотношениям родителей и детей осуществляется в Российской Федерации в соответствии с международными договорами РФ.

Законодательство, подлежащее применению к алиментным обязательствам совершеннолетних детей в пользу родителей и к алиментным обязательствам других членов семьи, определено коллизионными нормами ст. 164 СК. В соответствии с указанной статьей *алиментные обязательства совершеннолетних детей по отношению к их родителям, а также алиментные обязательства других членов семьи* (кроме супругов и бывших супругов) определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, т. е. в интересах членов семьи и упрощения процедуры взыскания алиментов закреплён «территориальный» подход к решению данного вопроса. Таким образом, при проживании получателя алиментов и плательщика алиментов в Российской Федерации независимо от их гражданства следует применять российское законодательство (ст. 87, 88, 93—98 СК). При отсутствии совместного места жительства алиментные обязательства совершеннолетних детей и других членов семьи определяются законодательством государства, гражданином которого является лицо, претендующее на получение алиментов. В этой связи не исключается обращение к законодательству РФ об алиментных обязательствах совершеннолетних детей и других членов семьи, если лицо, требующее уплаты алиментов, является гражданином РФ. Однако правило о выборе законодательства по гражданству лица, претендующего на получение алиментов, при отсутствии совместного места жительства сторон на территории какого-либо государства не всегда позволяет обеспечить интересы нетрудоспособного нуждающегося лица, поскольку круг лиц (членов семьи), имеющих право на алименты, в разных государствах неодинаков. Не во всех странах братья, сестры, дедушка, бабушка, внуки, отчим, мачеха наделяются правом требовать уплаты алиментов. При применении законодательства государства, гражданином которого является лицо, претендующее на взыскание алиментов, возможен отказ компетентного органа в удовлетворении тре-

бования об уплате алиментов, если алиментная обязанность данных членов семьи законодательством этого государства не предусмотрена.

В государствах — членах СНГ алиментные обязательства совершеннолетних детей в пользу родителей, а также алиментные обязательства других членов семьи при наличии иностранного элемента определяются согласно ст. 32 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам законодательством государства, на территории которого они имели совместное место жительства, а при его отсутствии — законодательством государства, гражданином которого является истец, т. е. лицо, претендующее на получение алиментов. Поэтому суд государства по месту совместного проживания родителей и совершеннолетних детей, других членов семьи (либо суд государства, гражданином которого является истец) компетентен рассматривать дела о взыскании алиментов на содержание родителей с совершеннолетних детей. Непосредственно механизм исполнения судебных решений о взыскании алиментов, а также перевода алиментов гражданам государств — членов СНГ определяется соглашениями от 9 сентября 1994 г. «О гарантиях прав граждан в области выплаты социальных пособий, компенсационных выплат семьям с детьми и алиментов» и «О порядке перевода денежных средств гражданам по социально значимым неторговым платежам».

§ 5. Правовое регулирование - усыновления (удочерения) при наличии иностранного элемента

В последнее время усыновление (удочерение) иностранными гражданами или лицами без гражданства детей, являющихся гражданами РФ, становится довольно распространенным явлением. Так, если в 1994—1995 гг. зарегистрировано 3693 подобных факта, что составило около 2,5% от общего количества случаев передачи детей на усыновление и под опеку или попечительство (148 390)¹, то в 1997—1999 гг. в семьи иностранных граждан передано на усыновление уже 17 605 российских

¹ См.: Уровень жизни населения России. Статистический сборник. М., 1996. С. 145; Российский статистический ежегодник. М., 1996. С. 156.

детей, или более 6% от общего количества случаев передачи детей на усыновление и под опеку или попечительство (287 694) в целом по Российской Федерации¹. В 2000—2001 г. уже каждый четвертый усыновленный российский ребенок усыновлен иностранными гражданами (6,29 тыс. из 24,16 тыс. в 2000 г. и 5,8 тыс. из 23,2 тыс. в 2001 г.²). Вместе с тем в некоторых субъектах РФ удельный вес усыновления детей иностранными гражданами от общего количества усыновленных значительно выше среднестатистического общероссийского показателя. Так, по данным Генеральной прокуратуры РФ в 1999 г. он составлял: в г. Санкт-Петербурге — 85%; в Республике Карелия — 70; в Тульской области — 68; в Тверской области — 65; в Брянской, Владимирской, Смоленской, Ярославской областях и г. Москве — более 50; в Ярославской области — 40%³.

Коллизионные вопросы усыновления (удочерения), включая и отмену усыновления, решены в ст. 165 СК. *Усыновление (удочерение), в том числе отмена усыновления на территории РФ иностранными гражданами ребенка, являющегося гражданином РФ*, производится в соответствии с законодательством государства, гражданином которого является усыновитель на момент подачи заявления об усыновлении или об отмене усыновления (п. 1 ст. 165 СК). Если усыновители (супруги) имеют разное гражданство, то усыновление будет регулироваться законодательством обоих государств, гражданами которых они являются. При усыновлении (отмене усыновления) на территории РФ ребенка, являющегося гражданином РФ, лицом без гражданства, должно применяться законодательство государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства на момент подачи заявления об усыновлении (отмене усыновления). Учет иностранных граждан и лиц без гражданства, желающих усыновить де-

¹ См.: Положение детей сирот // Вестник образования. 1999. № 8. С. 4—5; Севастьянова О. В. Указ. соч. С. 11; Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без родительского попечения // Вестник образования. 2000. № 16. С. 4—5.

² См.: Аналитический материал по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей // Вестник образования. 2001. № 16. С. 4; Выявление и устройство детей и подростков, оставшихся без попечения родителей, в 2001 г. Аналитическая справка // Вестник образования. 2002. № 16. С. 12.

³ См.: Приказ Министерства образования Российской Федерации от 26 августа 1999 г. № 214 «О нарушении законодательства об усыновлении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» // Вестник образования. 1999. № 11. С. 64—65.

тей, являющихся гражданами РФ, производится органами исполнительной власти субъектов РФ или федеральным органом исполнительной власти (п. 2 ст. 126 СК).

Применение при усыновлении на территории РФ иностранного законодательства обусловлено прежде всего интересами усыновляемых детей, являющихся российскими гражданами, которые после усыновления скорее всего будут проживать вместе с усыновителями — иностранными гражданами за пределами территории РФ. Соблюдение при усыновлении требований законодательства зарубежного государства (гражданами которого являются усыновители) позволяет обеспечить соответствующий правовой статус ребенка в этом государстве. Следует иметь в виду, что в соответствии с п. 1 ст. 26 Закона о гражданстве РФ ребенок, являющийся гражданином РФ, при усыновлении его иностранными гражданами (иностранном гражданином), сохраняет гражданство РФ. Гражданство этого ребенка может быть прекращено в общем порядке по заявлению обоих усыновителей (единственного усыновителя) при условии, что ребенок не станет лицом без гражданства. Если усыновители или один из усыновителей имеют иное гражданство, то по их ходатайству гражданство РФ у усыновленного ребенка прекращается, но при условии, что ему будет предоставлено иное гражданство.

Вместе с тем при усыновлении на территории РФ иностранными гражданами или лицами без гражданства ребенка, являющегося гражданином РФ, должно применяться не только иностранное законодательство, но и в целях защиты интересов детей соблюдаться требования российского законодательства, а именно: ст. 124—126, ст. 127 СК (за исключением абзаца восьмого п. 1, т. е. нормы о запрете усыновлять детей лицам, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте РФ, на территории которого проживают усыновители (усыновитель), ст. 128—130 СК (за исключением абзаца пятого, т. е. нормы об отсутствии необходимости получения согласия родителей ребенка на его усыновление, если по причинам, признанным судом неуважительными, родители более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания), ст. 131—133 СК. Таким образом, дети, в отношении которых допускается усыновление, порядок учета таких детей и лиц, желающих быть усыновителями, условия усыновления, порядок усыновления определяются по российскому законодатель-

ству. Кроме того, усыновление российских детей иностранными гражданами или лицами без гражданства, не являющимися родственниками детей, допускается только:

а) по истечении трех месяцев со дня поступления сведения о детях, нуждающихся в устройстве в семью, в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей;

б) и только если не представилось возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ, или на усыновление родственникам детей, независимо от места их жительства и гражданства (ст. 124 СК).

Иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином РФ, подают заявление об усыновлении ребенка соответственно в верховный суд республики, краевой (областной) суд, суд города федерального значения, суд автономной области или суд автономного округа по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка (ч. 2 ст. 269 ГПК).

Представлять интересы кандидатов в усыновители из числа иностранных граждан или лиц без гражданства в целях подбора и передачи детей на усыновление, а также осуществлять иную некоммерческую деятельность по защите их прав на территории РФ может специально уполномоченный иностранным государством орган или организация по усыновлению детей через свои представительства, открываемые в установленном порядке в Российской Федерации¹.

В соответствии с ч. 2 ст. 271 ГПК к заявлению в суд об усыновлении иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином РФ, наряду с предусмотренными для граждан РФ документами обязательно должны приложить заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства — государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями, а также разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка и его постоянное жительство на его территории. Заключение

¹ См.: Положение о деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением, утвержденное постановлением Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 268 // СЗ РФ. 2000. № 14. Ст. 1501.

(homestudy) об условиях жизни и возможности быть усыновителями должны включать биографические данные, состав семьи, наличие детей у кандидатов в усыновители и другие сведения, включая документы о доходах (справка с места работы, из банка), медицинское заключение на кандидата (кандидатов) в усыновители, фотоматериалы о семье кандидатов в усыновители. Представляемые заключения должны быть удостоверены компетентным органом страны, в которой документ был совершен, посредством проставления на каждый документ апостиля (специального штампа). Граждане государств, не являющихся участниками Гаагской конвенции, отменяющей требования легализации иностранных официальных документов от 5 октября 1961 г., к которой Российская Федерация присоединилась 31 мая 1992 г., представляют документы, легализованные в установленном порядке. После легализации или удостоверения посредством проставления апостиля документы должны быть переведены на русский язык и перевод нотариально удостоверен в консульском учреждении РФ либо в органах нотариата на территории РФ.

Вместе с тем согласно п. 1 ст. 165 СК усыновление (удочерение) на территории РФ иностранными гражданами или лицами без гражданства, состоящими в браке с гражданами РФ, детей, являющихся гражданами РФ, производится в порядке, установленном СК для граждан РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ.

При усыновлении на территории РФ гражданами РФ ребенка, являющегося иностранным гражданином, будет применяться российское законодательство. Однако для такого усыновления необходимо получить согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок, а также согласие ребенка на усыновление, если это требуется по законодательству указанного государства (п. 1 ст. 165 СК). Представление в суд документов, в которых выражено согласие перечисленных лиц, является обязательным в соответствии с гражданским процессуальным законодательством (ч. 3 ст. 271 ГПК). Ребенок, не являющийся гражданином РФ, приобретает гражданство РФ со дня его усыновления (независимо от места жительства) по заявлению усыновителя, являющегося гражданином РФ, в случаях усыновления его:

- а) гражданином РФ или супругами — гражданами РФ;
- б) супругами, один из которых является гражданином РФ, а другой — лицом без гражданства (ч. 2 ст. 26 Закона о гражданстве РФ).

Ребенок может приобрести гражданство РФ в упрощенном порядке по заявлению обоих усыновителей (независимо от места жительства) в случае усыновления его супругами, один из которых является гражданином РФ, а другой имеет иное гражданство (ч. 3 ст. 26 Закона о гражданстве РФ).

В Российской Федерации *признается действительным усыновление ребенка, имеющего российское гражданство и проживающего за пределами РФ*, произведенное в компетентном органе иностранного государства (суде или ином органе), гражданином которого является усыновитель. Однако обязательным условием действительности усыновления в Российской Федерации является получение предварительного разрешения на усыновление от органа исполнительной власти субъекта РФ, на территории которого ребенок или его родители (один из них) проживал до выезда за пределы РФ (п. 4 ст. 165 СК).

В соответствии с п. «с» ст. 21 Конвенции о правах ребенка при усыновлении ребенка в другой стране в целях защиты его законных прав и интересов необходимо применять такие же гарантии и нормы, которые применяются в отношении усыновления внутри страны. Поэтому если в результате усыновления могут быть нарушены права ребенка, установленные законодательством РФ и международными договорами РФ, оно не может быть произведено независимо от гражданства усыновителя, а произведенное усыновление подлежит отмене в судебном порядке (п. 2 ст. 165 СК). Речь идет в первую очередь о правовых последствиях усыновления, которые по законодательству страны гражданства усыновителей отличаются от предусмотренных российским законодательством в худшую для ребенка сторону. Это может выражаться в ущемлении некоторых прав ребенка (например, наследственных), так как не во всех государствах усыновленный ребенок наделяется такими же правами по отношению к усыновителям и их родственникам, какими обладают родные дети. Если права усыновленного ребенка значительно ограничиваются по законодательству государства, гражданами которого являются усыновители, то российский суд должен отказать в удовлетворении заявления усыновителей об установлении усыновления ребенка, а произведенное усыновление при таких же обстоятельствах подлежит отмене.

Основные положения об усыновлении в государствах — членах СНГ установлены Конвенцией о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам и сходны с рассмотренными коллизионными нормами ст. 165 СК. В частности, согласно ст. 37 Конвенции СНГ о правовой помощи и право-

вых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам усыновление или его отмена определяется по законодательству государства — члена СНГ, гражданином которого является усыновитель в момент подачи заявления об усыновлении или его отмене. Если ребенок является гражданином другого государства, то при усыновлении или его отмене необходимо получить согласие законного представителя ребенка и компетентного государственного органа, а также согласие ребенка, если это требуется по законодательству государства, гражданином которого он является.

В случае, когда ребенок усыновляется супругами, являющимися гражданами разных государств — членов СНГ, усыновление или его отмена должны производиться в соответствии с условиями, предусмотренными законодательством обоих государств (п. 3 ст. 37 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам).

По делам об усыновлении или его отмене компетентно учреждение государства, гражданином которого является усыновитель в момент подачи заявления об усыновлении (или его отмене), а в случае, если супруги являются гражданами разных государств, то компетентно учреждение той страны, на территории которой супруги имеют или имели последнее совместное местожительство или местопребывание (п. 4 ст. 37 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам).

В соответствии с п. «д» ст. 21 Конвенции о правах ребенка усыновление ребенка с передачей его в другую страну не должно приводить к получению неоправданных финансовых выгод занимающимся этим лицам, что на практике зачастую игнорируется. Имеются попытки противоправного взаимодействия с посредническими иностранными и российскими организациями, адвокатами, частными лицами, не наделенными соответствующими компетентными органами принимающего государства правом помещения детей в семьи и последующего контроля за условиями жизни и воспитания детей. В этих же целях допускаются и нарушения законодательства при оформлении документов кандидатов в усыновители. Подобные действия в Российской Федерации в зависимости от степени общественной опасности наказуемы в административном (ст. 5.37 КоАП) или уголовном (ст. 154 УК) порядке. Вместе с тем принятие необходимых мер реагирования по фактам незаконного усыновления детей, являющихся российскими гражданами, иностранными гражданами на практике

является крайне затруднительным из-за отсутствия двусторонних договоров РФ с большинством иностранных государств о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и семейным делам. В этой связи первоначально п. 3 постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 19 сентября 1997 г. № 1728-II ГД «О неотложных мерах по повышению государственного контроля за усыновлением»¹, а затем и ст. 4 Федерального закона от 27 июня 1998 г. № 94-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Семейный кодекс Российской Федерации» Правительству РФ было рекомендовано выступить с инициативой заключения двусторонних международных договоров между Российской Федерацией и иностранными государствами о сотрудничестве в области межгосударственного усыновления в целях максимального обеспечения прав и законных интересов усыновленных детей — граждан РФ, включая обеспечение при этом контроля за условиями их жизни и воспитания за пределами территории РФ.

Защита прав и законных интересов детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства, за пределами территории РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ, осуществляется в пределах, допускаемых нормами международного права, консульскими учреждениями РФ, в которых указанные дети состоят на учете до достижения ими совершеннолетия (п. 3 ст. 165 СК).

Порядок постановки на учет консульскими учреждениями РФ детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства определен Правительством РФ².

Постановка детей на учет в консульском учреждении РФ, находящемся в пределах консульского округа на территории государства проживания усыновителей, (при отсутствии консульского учреждения — в дипломатическом представительстве РФ) осуществляется в трехмесячный срок со дня въезда их в государство места проживания усыновителей. По желанию усыновителей в таком же порядке постановку на учет усыновленного ре-

¹ СЗ РФ. 1997. № 39. Ст. 4221.

² См.: Правила постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства. Утверждены постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 Ц СЗ РФ. 2000. № 15. Ст. 1590.

банка можно осуществить до выезда из Российской Федерации через Департамент консульской службы Министерства иностранных дел РФ.

§ 6. Установление содержания и ограничение применения норм иностранного семейного права

6.1. Установление содержания норм иностранного семейного права. Необходимость применения судами РФ, органами загса и иными органами норм иностранного семейного права в случаях, предусмотренных коллизионными нормами СК, требует от них установления действительного (фактического) содержания норм иностранного законодательства.

Способы установления судом, органами загса и иными органами (например, органами опеки и попечительства) содержания соответствующей нормы иностранного семейного права могут быть различными (п. 1 ст. 166 СК). К таковым относятся использование официального толкования норм иностранного семейного права компетентными органами соответствующего государства (органами юстиции, судами, административными органами и др.), ознакомление со сложившейся практикой применения необходимых норм и существующей в этом государстве правовой доктриной (концепцией). Информацию об официальном толковании соответствующих норм иностранного семейного права, практике их применения, доктрине вправе представлять заинтересованные лица. Кроме того, они имеют право и иным образом содействовать суду, органам загса или иным органам в установлении содержания норм иностранного семейного права. Если заинтересованные лица не представляют сведений об официальном толковании норм, практике их применения, доктрине в соответствующем иностранном государстве (это их право, а не обязанность), суд, органы загса и иные органы вправе согласно п. 1 ст. 166 СК обратиться в установленном порядке за необходимыми разъяснениями и содействием в соответствующие компетентные органы РФ, включая Министерство юстиции РФ, в задачи которого входят обмен правовой информацией с иностранными государствами и координация деятельности по созданию национальных банков данных законодательства участников СНГ¹. Это положение

¹ См. подп. 20 п. 6 Положения о Министерстве юстиции Российской Федерации, утвержденного Указом Президента РФ от 2 августа 1999 г. № 954 (СЗ РФ. 1999. № 32. Ст. 4043).

ст. 166 СК соответствует и содержанию ст. 15 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, согласно которой центральные учреждения юстиции государств — членов СНГ должны предоставлять друг другу сведения о действующем или действовавшем на их территориях законодательстве. Следует также иметь в виду, что государствами — членами СНГ заключено Соглашение об обмене правовой информацией от 21 октября 1994 г.¹ В этой связи на Министерство юстиции РФ возложены дополнительные функции. Оно является генеральным заказчиком межгосударственной системы правовой информатизации и полномочным органом, осуществляющим координацию работ по созданию национальных банков данных, используемых для межгосударственного обмена правовой информацией².

Россия также участвует с 1991 г. в Европейской конвенции об информации относительно иностранного законодательства от 7 июня 1968 г.³, предусматривающей взаимное предоставление государствами — участниками указанной Конвенции информации о своем законодательстве, процедурах и судебной организации.

В целях установления содержания норм иностранного семейного права суд, органы загса или иные органы вправе привлечь экспертов (специалистов в области зарубежного законодательства, сотрудников научно-исследовательских институтов и центров). При этом участие экспертов в суде осуществляется в соответствии с требованиями гражданско-процессуального законодательства. Заключение эксперта должно быть составлено в письменной форме с подробным описанием произведенных исследований, сделанных выводов и ответов на поставленные судом вопросы. Вместе с тем оно не может быть для суда обязательным и оценивается наряду с другими доказательствами (ст. 86 ГПК).

Необходимая информация о содержании норм иностранного семейного права может быть получена в консульских учреждениях. Кроме того, заинтересованные лица могут самостоятельно представить в суд или орган загса легализованные в кон-

¹ БМД. 1994. № 2.

² См. п. 4 Указа Президента РФ от 3 декабря 1994 г. № 2147 «О мерах по совершенствованию юридического обеспечения деятельности Президента Российской Федерации» (СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3335); п. 6 постановления Правительства РФ от 3 июня 1995 г. № 550 «О дополнительных функциях Министерства юстиции Российской Федерации» (СЗ РФ. 1995. № 24. Ст. 2281); разд. 8 Концепции реформирования органов и учреждений юстиции РФ, утвержденной постановлением Правительства РФ от 7 октября 1996 г. № 1177 (СЗ РФ. 1996. № 42. Ст. 4806).

³ БМД. 2000. № 1.

сульских учреждениях в официальном порядке документы о фактическом содержании норм иностранного семейного права, подлежащих применению. Однако при этом следует иметь в виду, что Гаагской конвенцией от 5 октября 1961 г.¹, отменяющей требования легализации иностранных официальных документов, для участников данной конвенции установлен упрощенный порядок легализации документов путем проставления апостиля официальными органами государства по месту составления документов. Данный порядок распространяется и на Россию, которая присоединилась к указанной конвенции 31 мая 1992 г.

При представлении заинтересованными лицами документов из государств — членов СНГ какого-либо специального их удостоверения не требуется. В соответствии со ст. 13 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам документы, изготовленные на территории государства — члена СНГ или засвидетельствованные учреждениями или специально на то уполномоченным лицом в пределах их компетенции и по установленной форме, принимаются на территории другого государства — члена СНГ, а официальные документы одного государства — члена СНГ пользуются на территории другого доказательной силой официального документа.

Если, несмотря на все предпринятые меры, содержание норм иностранного семейного права судом или органом загса и иными органами не установлено, то к отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства необходимо применять законодательство РФ (п. 2 ст. 166 СК).

6.2. Ограничение применения норм иностранного семейного права. В разд. VII СК предусмотрены различные основания применения норм иностранного семейного права на территории РФ при регулировании брачно-семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Однако существует традиционно сложившееся ограничение применения иностранного права, известное во всем мире как *оговорка о публичном порядке* (*ordre public*). Оговорка о публичном порядке означает, что нормы иностранного права на территории Российской Федерации не применяются, если такое применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) Российской Федерации (ст. 167 СК). В этом случае к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства следует применять законодательство РФ. Та-

¹ Вестник ВАС РФ. 1996. № 12.

ким образом, ст. 167 СК ограничивает действие коллизионных норм разд. VII СК.

Под основами правопорядка (публичного порядка) Российской Федерации понимаются основополагающие принципы (основы) российского права, установленные Конституцией РФ (например, гл. 2) и федеральным законодательством¹, в том числе и основные начала семейного законодательства.

Вместе с тем в юридической литературе отмечается, что определение публичного порядка не выработано в законодательстве, ни в судебной практике, ни в правовой доктрине РФ. В определенной степени это связано с тем, что понятие публичного порядка исторически подвижно, в связи с чем оно неизбежно бы изменялось одновременно с существующими в государстве политическими, экономическими, моральными и правовыми принципами. Кроме того, в законе невозможно предусмотреть исчерпывающий комплекс возможных вариантов потенциальных коллизий между отечественным и зарубежным правом. Тем не менее, понятие «публичный порядок» должно включать в себя основы конституционного строя РФ, принципы отраслей права, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ².

Предусмотренное ст. 167 СК ограничение применения норм иностранного семейного права распространяется не на содержание семейного законодательства зарубежных государств в целом, а только на возможность применения его отдельных норм на территории РФ в той или иной конкретной ситуации. Это означает, что в некоторых случаях отдельные положения иностранного семейного права, даже формально противоречащие основам правопорядка РФ, могут быть применены на практике. В частности, подобное возможно, когда речь идет о защите имущественных прав членов семьи, особенно несовершеннолетних детей (например, российский суд не вправе не признать алиментные обязательства членов полигамной семьи или супругов, брак которых был заключен по церковному обряду, если законодательство государства, где полигамный или религиозный брак были заключены, допускает такую форму брака как действительную).

Если же нормы иностранного семейного права не могут быть применены вследствие противоречия их основам право-

¹ См.: Комментарий к Конституции РФ / Под ред. Л. А. Окунькова. М., 1994. С. 5—9.

² См.: Беляева Н. Г. Публично-правовые и частноправовые аспекты оговорки о публичном порядке // Российский юридический журнал. 2002. № 1. С. 13—19.

порядка РФ, то компетентным органам необходимо обращаться к семейному законодательству РФ.

Оговорка о публичном порядке закреплена и в ст. 1193 ГК с тем лишь существенным дополнением, что отказ в применении нормы иностранного права не может быть основан только на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего государства от правовой, политической или экономической системы РФ. Представляется, что данное положение ГК следует учитывать и при применении к семейным отношениям, осложненным иностранным элементом, ст. 176 СК.

Контрольные вопросы

1. Раскройте основания применения к семейным отношениям норм иностранного семейного права.

2. Дайте понятие семейных отношений с иностранным элементом и коллизионных норм. В каких источниках содержатся коллизионные нормы, регулирующие применение семейного законодательства к отношениям с иностранным элементом?

3. Каковы форма, порядок и условия заключения брака российских граждан с иностранными гражданами или лицами без гражданства на территории РФ? Требования какой статьи СК должны соблюдаться в обязательном порядке при заключении брака на территории РФ?

4. В каких случаях возможно заключение брака между гражданами РФ в дипломатических представительствах или консульских учреждениях РФ?

5. Возможно ли заключение браков между гражданами РФ и иностранными гражданами или лицами без гражданства за пределами территории РФ с применением норм иностранного семейного законодательства?

6. В соответствии с каким законодательством производится расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами или лицами без гражданства на территории РФ?

7. В соответствии с каким законодательством производится расторжение брака между иностранными гражданами на территории РФ?

8. При наличии каких оснований гражданин РФ, проживающий за пределами территории РФ, может расторгнуть брак в дипломатических представительствах или консульских учреждениях РФ?

9. Какие условия необходимы для признания действительным расторжения брака в Российской Федерации между гражданином РФ и иностранным гражданином, совершенного за пределами территории РФ?

10. Расскажите о правовом регулировании брака и развода между гражданами государств — членов СНГ в соответствии с Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам.

11. Каким законодательством определяется недействительность брака, заключенного на территории РФ или за пределами РФ?

12. Какое законодательство подлежит применению к личным неимущественным и имущественным правам и обязанностям супругов на территории РФ (за пределами территории РФ)?

13. Как определяются права и обязанности супругов согласно Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (при ответе сошлитесь на ст. 27 Конвенции)?

14. Раскройте порядок установления и оспаривания отцовства (материнства) на территории РФ. Какое законодательство применяется при установлении и оспаривании отцовства (материнства)?

15. В каких случаях отцовство (материнство) может быть установлено по заявлению родителя ребенка в дипломатическом представительстве или консульском учреждении РФ?

16. Нормами какого законодательства (российского или зарубежного) необходимо руководствоваться при определении прав и обязанностей родителей и детей, в том числе обязанности родителей по содержанию детей?

17. Законодательством какого государства должны регулироваться права и обязанности родителей и детей, проживающих на территориях разных государств — членов СНГ?

18. Определите особенности правового регулирования отношений между родителями и детьми при наличии иностранного элемента в соответствии с Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (при ответе сошлитесь на ст. 31, 32 Конвенции).

19. Законодательство какого государства подлежит применению при усыновлении (отмене усыновления) иностранными гражданами или лицами без гражданства на территории РФ ребенка, являющегося гражданином РФ?

20. Имеются ли особенности усыновления гражданами РФ на территории РФ ребенка, являющегося иностранным гражданином?

21. В чем состоит специфика правового регулирования усыновления с участием граждан государств — членов СНГ?

22. Каковы условия, порядок и способы установления действительного содержания норм иностранного семейного права? Назовите правовые последствия неустановления содержания норм иностранного семейного права.

23. Каковы основания ограничения применения норм иностранного семейного права в Российской Федерации? В чем состоит оговорка о публичном порядке (*ordre public*)?

Рекомендуемая литература

Антокольская М. В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995. С. 46, 47, 77.

Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. 2-е изд. М., 1999. С. 315—333.

Ануфриева Л. П. Международное частное право. Т. 2. Особенная часть: Учебник. М., 2000. С. 544—606.

Беляева Н. Г. Публично-правовые и частноправовые аспекты оговорки о публичном порядке // Российский юридический журнал. 2002. № 1. С. 13—19.

Богуславский М. М. Международное частное право: Учебник. 4-е изд. М., 2002. С. 325—357.

Богуславский М. М. Международное частное право: Практикум. М., 1999. С. 188—207.

Виноградова Р. И., Лесницкая Л. Ф., Пантелеева И. В. Нотариат в вопросах и ответах. М., 1994. С. 78—84.

Гниденко Т. В., Кузнецова И. М., Максимович Л. В., Власов Ю. Н., Хазова О. А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита». 1996. Вып. 5. С. 99—105, 132—175.

Государственная семейная политика в странах европейского сообщества и США. Сборник обзоров. М., 1996.

Гражданское и торговое право капиталистических стран: Учебник / Под ред. *Е. А. Васильева*. М., 1993. Гл. 25. С. 515—531.

Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран. Сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодексы: Учебное пособие / Под ред. *В. К. Пучинского, М. И. Кулагина*. М., 1986.

Гражданское и торговое право капиталистических государств / Под ред. *В. П. Мозолина, М. И. Кулагина*. М., 1980. С. 345—367.

Дюжева О. А. Проблемы законодательства о международном усыновлении // Государство и право. 1995. № 6. С. 40—47.

Европейский Суд по правам человека. Избранные решения. В 2 т. / Председатель редакционной коллегии *В. А. Туманов*. М., 2000. Т. 1. С. 231—282, 476—481, 549—567; Т. 2. С. 1—9.

Завражнов В. Усыновление иностранцами детей — российских граждан // Российская юстиция. 2001. № 7. С. 32—34.

Звеков В. П. Международное частное право: Курс лекций. М., 1999. С. 396—409.

Звеков В. П., Марышева Н. И. Развитие законодательства о международном частном праве (развитие законодательства в сфере коллизионного семейного права) // Журнал российского права. 1997. № 1. С. 134—138.

Кабатова Е. В. К вопросу о современных проблемах международного частного права // Государство и право. 2000. № 8. С. 54—60.

Кисиль В. И., Татищева Н. И. Развитие международного гражданского сотрудничества и некоторые коллизионные вопросы заключения брака // Торгово-экономические связи и вопросы международного частного права: Сборник научных трудов. М., 1990. С. 174—190.

Кисиль В. И. Расторжение иностранных браков в международном частном праве. Киев, 1980.

Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. *Я. В. Крашенинникова*. М., 2003. С. 420—436.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. *И. М. Кузнецова*. 2-е изд. М., 2000. С. 453—494.

Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. *Я. В. Крашенинникова* и *Я. И. Седугина*. 2-е изд. М., 2001. С. 349—369.

Косова О. Особенности международного усыновления // Законность. 2001. № 1. С. 16—19.

Кузнецова И. М. Новое в порядке усыновления детей // Журнал российского права. 1997. № 1. С. 108—114.

Лайоше А. Развитие венгерского семейного законодательства // Государство и право. 1999. № 6. С. 77—83.

Маклаков В. В. Конституции зарубежных государств: Учебное пособие. М., 1996. С. 138, 139, 154, 155, 249—251, 295, 322.

Марышева Н. И. Сотрудничество России с иностранными государствами по оказанию правовой помощи (договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам) // Бюллетень Министерства юстиции Российской Федерации. 1998. № 1. С. 95—101.

Марышева Н. И., Звекон В. П. Новая кодификация норм международного частного права // *Хозяйство и право.* 2002. № 4. С. 3—16; № 5. С. 3—10.

Масевич М. Г., Кузнецова И. М., Марышева Н. И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // *Дело и право.* 1996. № 3. С. 35—38.

Международные акты о правах человека: Сб. документов / Сост. В. А. *Карташкин, Е. А. Лукашева.*

Международное частное право: современные проблемы / Под ред. М. М. *Богуславского.* М., 1994. С. 26—28, 119—125, 462—489.

Международное частное право: Учебник / Под ред. Г. К. *Дмитриевой. М.,* 2000. С. 550—556.

Международное частное право: Учебник / Под ред. Н. И. *Марышевой. М.,* 2000. С. 383—414.

Международное частное право: иностранное законодательство / Сост. и научн. ред. А. Н. *Жильцов, А. И. Муранов. М.,* 2000.

Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций. 2-е изд. М., 2001. С. 309—318.

Орлоба Н. В. Вопросы брака и развода в международном частном праве. М., 1960.

Орлова Н. В. Брак и семья в международном частном праве. М., 1966.

Панов В. П. Международное частное право: Учебное пособие. Схемы. Документы. М., 1996. С. 72—77.

Паршуткин В., Львова Е. Особенности рассмотрения судами дел об усыновлении (удочерении) детей иностранцами // *Российская юстиция.* 1998. № 11. С. 27, 28.

Пергамент А. И. Вопросы разрешения дел о взыскании алиментов в международном частном праве // *Очерки международного частного права.* М., 1963. С. 69—102.

Правовые системы стран мира.' Энциклопедический справочник / Отв. ред. А. Я. *Сухарев. М.,* 2000. С. 32, 41, 55, 58, 69, 85, 110, 111, 132, 161, 162, 178, 185, 193, 204, 215, 227, 237, 248, 254, 262, 268, 272, 273, 282, 289, 290, 306, 313, 324, 341, 346, 369, 376, 382, 407, 417, 426, 453, 454, 458, 465, 466, 475, 482, 483, 493, 504, 528, 555, 563, 570, 574, 581, 601, 613, 618, 619, 626, 631, 638, 643, 649, 662—664, 678, 686, 706, 716, 747, 748, 758, 766, 773, 793, 801, 810, 818.

Пчелинцева Л. М. Практикум по семейному праву. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 1—18.

Пчелинцева Л. М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2003. С. 679—740.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Краткий учебный курс. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2002. С. 333—356.

Пчелинцева Л. М. Без попечения родителей // Информационный бюллетень «Президентский контроль». 2000. № 6. С. 38—40.

Пчелинцева Л. М. Реализация норм международного права в семейном законодательстве Российской Федерации в области охраны прав несовершеннолетних граждан. Международно-правовое обеспечение безопасности человека (по материалам «круглого стола») // Государство и право. 2001. № 7. С. 112—114.

Седугин П. И. Федеральный закон «Об актах гражданского состояния»: Комментарий. М., 1998. С. 18—20, 42, 43, ПО.

Семейный кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Сост. *Л. М. Пчелинцева, С. В. Пчелинцев*. 2-е изд. М., 2000. С. 613—640.

Сильченко Н. В., Толочко О. Н. Теоретические проблемы учения о нормах международного частного права // Государство и право. 2000. № 1. С. 35—39.

Скаридов А. С. Международное частное право: Учебное пособие. СПб, 1998. С. 487—524.

Федосеева Г. Ю. Международное частное право. М., 1999. С. 214—230.

Хазова О. А. Брак и развод в буржуазном семейном праве. Сравнительно-правовой анализ. М., 1988.

Чеботарева А. С. Проблема допустимости оговорок в праве международных договоров (на примере Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин) // Журнал российского права. 1997. № 8. С. 66—68.

Швыдак Н. Г. Международная унификация коллизионных норм семейного права // Право и экономика. 1995. № 15—16. С. 141—146.

Шебанова Н. А. Семейные отношения в международном частном праве. М., 1995.

Людмила Михайловна Пчелинцева
Семейное право России
Учебник для вузов
3-е издание, переработанное и дополненное

Издательство НОРМА
Лицензия № 03206 от 10 ноября 2000 г.
101990, Москва, Колпачный пер., 9а
Тел./факс (095) 921-62-95. E-mail: norma@norma-verlag.com
Internet: www.norma-verlag.com

Подписано в печать 12.01.04
Формат 60x90/16. Бумага типографская.
Гарнитура «Журнальная». Печать офсетная.
Усл. печ. л. 43,0. Уч.-изд. л. 40,09.
Доп. тираж 6000 экз. Заказ № 4404008 .

Официальным дистрибьютором Издательства НОРМА
является «Издательский Дом ИНФРА • М»:
127214, Москва, Дмитровское ш., 107

Опг, разница, книга — почтой, доставка:
Телефоны: (095) 485-45-44 (справки о наличии); (095) 485-74-36 (книга — почтой);
(095) 485-74-00 (заключение договоров); (095) 485-69-44
Факс: (095) 485-53-18; 485-68-18
E-mail: books@infra-m.ru. Internet: www.infra-m.ru

Мелкооптовая продажа и розница:
Продажа со скидкой 10% для студентов и преподавателей
осуществляется в павильоне № 411-32
«Книжной ярмарки на Тульской»
по адресу: Варшавское ш., 9
(ст. м. «Тульская», далее трамв. № 3, 35, 47
до остановки «СтройДвор»)

Отпечатано с готовых монтажей
в ФГУИПП «Нижполиграф».
603006, Нижний Новгород, ул. Варварская, 32.

ISBN 5-89123-768-7