

А.Г. Степанов

# СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

В ВОПРОСАХ И ОТВЕТАХ

*Издательство*  
*«ЭКЗАМЕН»*

МОСКВА  
2004

УДК 307.6(087.5)  
ББК 67.404.4я73  
С79

Публикуется с разрешения правообладателя:  
литературного агентства «Научная книга»

**Степанов А.Г.**

С79 Семейное право. В вопросах и ответах / А.Г. Степанов.  
— М.: Издательство «Экзамен», 2004. — 160 с.

ISBN 5-472-00158-7

ISBN 5-472-00157-9

Данная работа имеет своей целью освещение вопросов правового регулирования брачно-семейных отношений в Российской Федерации и сформулирована в виде ответов на основные вопросы семейного законодательства Российской Федерации.

Объем этой работы позволяет охватить практически все семейное законодательство, которое включает в себя не только Семейный кодекс Российской Федерации (СК РФ), но также и некоторые положения Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) и обширный перечень иных нормативно-правовых актов, регулирующих брачно-семейные отношения.

**УДК 307.6(087.5)**

**ББК 67.404.4я73**

Подписано в печать с диапозитивов 25.05.2004.  
Формат 84x108/32. Гарнитура «Таймс». Бумага офсетная.  
Уч.-изд. л. 8,52. Усл. печ. л. 8,40. Тираж 5000 экз. Заказ № 2219

**ISBN 5-472-00158-7**

**ISBN 5-472-00157-9**

Степанов А.Г., 2004  
Издательство «**ЭКЗАМЕН**», 2004

# Содержание

1. Понятие семейного права.....	6
2. Предмет семейного права.....	7
3. Семейное право в системе права РФ. Соотношение семейного и иных отраслей права.....	9
4. Применение гражданского законодательства к семейным отношениям. Исковая давность в семейных отношениях.....	11
5. Семейно-правовой метод регулирования общественных отношений.....	12
6. Осуществление семейных прав.....	14
7. Условия заключения брака. Порядок заключения брака.....	15
8. Понятие семейных правоотношений.....	17
9. Обстоятельства, препятствующие заключению брака.....	19
10. Брачный возраст.....	20
11. Прекращение брака.....	22
12. Споры, связанные с воспитанием детей.....	24
13. Расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния. Порядок расторжения брака.....	25
14. Субъекты семейного права.....	27
15. Расторжение брака в судебном порядке.....	29
16. Основания для прекращения брака.....	30
17. Момент прекращения брака.....	32
18. Недействительность брака. Обстоятельства, устраняющие недействительность брака.....	33
19. Юридические факты в семейном праве.....	35
20. Последствия признания брака недействительным.....	37
21. Личные права и обязанности супругов.....	39
22. Правовое регулирование имущественных отношений супругов.....	40
23. Совместная собственность супругов.....	42
24. Раздел общего имущества супругов.....	44
25. Собственность каждого из супругов.....	45
26. Определение долей при разделе имущества супругов.....	47
27. Брачный договор.....	49
28. Содержание брачного договора.....	50
29. Ответственность супругов по обязательствам.....	52
30. Установление отцовства.....	54
31. Установление происхождения ребенка.....	55

32. Оспаривание отцовства (материнства).....	57
33. Права несовершеннолетних детей.....	59
34. Имущественные права ребенка.....	60
35. Право ребенка на защиту.....	62
36. Совершение актов записи гражданского состояния.....	63
37. Управление имуществом подопечного.....	65
38. Права и обязанности родителей.....	67
39. Права несовершеннолетних родителей.....	68
40. Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей.....	70
41. Защита родительских прав.....	72
42. Осуществление родительских прав.....	73
43. Восстановление в родительских правах.....	75
44. Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.....	76
45. Условия лишения родительских прав.....	78
46. Порядок лишения родительских прав.....	80
47. Последствия лишения родительских прав.....	81
48. Судебно-медицинская экспертиза установления родства.....	83
49. Последствия ограничения родительских прав.....	85
50. Отмена ограничения родительских прав.....	86
51. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов.....	88
52. Алименты, взыскиваемые на супругов и бывших супругов в судебном порядке.....	90
53. Алиментные обязательства родителей и детей.....	91
54. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей.....	93
55. Размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей в судебном порядке.....	95
56. Обязанности совершеннолетних детей по содержанию родителей.....	96
57. Алиментные обязательства родственников по содержанию членов семьи.....	98
58. Алиментные обязательства иных членов семьи.....	100
59. Размер алиментов, взыскиваемых на других членов семьи в судебном порядке.....	101
60. Соглашение об уплате алиментов.....	103
61. Порядок уплаты алиментов по соглашению об уплате алиментов.....	105
62. Права и обязанности родителей и детей, имеющих иностранное гражданство.....	106

63. Взыскание алиментов по решению суда.....	108
64. Порядок уплаты алиментов по решению суда.....	110
65. Задолженность по алиментам.....	111
66. Прекращение алиментных обязательств и освобождение от уплаты задолженности по алиментам.....	113
67. Отмена усыновления ребенка.....	115
68. Защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей.....	116
69. Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей.....	118
70. Устройство детей, оставшихся без попечения родителей.....	120
71. Дети, в отношении которых допускается усыновление (удочерение).....	121
72. Порядок усыновления.....	123
73. Условия усыновления.....	125
74. Опека и попечительство.....	126
75. Права и обязанности опекуна (попечителя) ребенка.....	128
76. Дети, над которыми устанавливается опека и попечительство.....	130
77. Регистрация актов гражданского состояния.....	131
78. Регистрация заключения брака.....	133
79. Гражданство детей.....	135
80. Договор о передаче детей на воспитание.....	136
81. Защита семейных прав.....	138
82. Образование приемной семьи.....	139
83. Ответственность за несвоевременную уплату алиментов.....	141
84. Ответственность за преступления против семьи.....	143
85. Ответственность лиц за вред, причиненный несовершеннолетними детьми.....	144
86. Передача ребенка на воспитание в семью.....	146
87. Перемена фамилии, имени, отчества.....	148
88. Приемная семья, приемные родители.....	149
89. Государственная регистрация усыновления, установления отцовства.....	151
90. Сделки с жильем с участием несовершеннолетних.....	153
91. Заключение брака с участием иностранных граждан.....	154
92. Семейные отношения с участием иностранцев.....	156

## 1. Понятие семейного права

Впервые брачно-семейные отношения получили правовое регулирование в советском Семейном кодексе законов об актах гражданского состояния 1918 г. В 1936 г. правовое регулирование семейно-брачных отношений получило новое развитие в постановлении ЦИК и СНК СССР 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 в законодательстве о браке и семье». Дальнейшее укрепление семейно-брачные отношения как отрасль права получили в Кодексе о браке и семье РСФСР, который был принят на пятой сессии Верховного Совета РСФСР седьмого созыва 30 июля 1969 г.

В настоящее время основным нормативно-правовым актом, регулирующим семейно-правовые отношения на территории Российской Федерации, является Семейный кодекс Российской Федерации, принятый Государственной Думой Российской Федерации 8 декабря 1995 г. СК устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака, признания его недействительным, регулирует личные и имущественные отношения между членами семьи, другими родственниками и иными лицами и определяет формы устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Основополагающими принципами семейного законодательства являются:

а) единобрачие (моногамный брак), не допускается заключение брака, если лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке;

б) принцип добровольности брачного союза — выбор супруга и вступление в брак зависит исключительно от воли лиц, вступающих в брак;

в) принцип признания брака, заключенного только в органах ЗАГСа. Брак, заключенный по религиозным обрядам, либо фактическое состояние в брачных отношениях без регистрации брака в органах ЗАГСа, является личным делом каждого гражданина, но не влечет за собой никаких правовых последствий;

г) принцип равенства супругов в семье — означает равенство прав и свобод супругов;

е) принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию — тесно взаимосвязан с принципом равенства супругов и лежит в основе всех семейных отношений: между родителями и детьми, между другими членами семьи;

ж) принцип приоритета семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи. Данный принцип положен в обеспечение тенденций нового семейного законодательства — рассматривать ребенка как самостоятельный субъект права. Правовое положение ребенка в семье определяется с точки зрения ребенка (а не прав и обязанностей родителей), ребенок имеет право: выразить свое мнение, права на заботу и воспитание своими родителями и другие права;

з) обеспечение приоритетной защиты прав и свобод нетрудоспособных членов семьи.

СК РФ содержит нормы, обязывающие, в частности, совершеннолетних детей к содержанию своих нетрудоспособных родителей, супруга и бывшего супруга к содержанию своего нетрудоспособного супруга.

Конституция РФ устанавливает принцип равноправия граждан независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения. Во исполнение данного конституционного принципа СК РФ содержит положение, запрещающее любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Более того, права граждан в семье могут быть ограничены только законом и только в целях защиты прав и законных интересов других членов семьи.

## 2, Предмет семейного права

Предметом той или иной отрасли права принято называть круг тех общественных отношений, которые регулируются нормами этой отрасли права. В соответствии с этим предметом семейного права являются отношения по заключению брака, прекращению брака и признанию его недействительным, имущественные и неимущественные отношения между членами семьи — супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях, предусмотренных семейным законодательством, — между другими родственниками и иными лицами, а также

формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Эти виды отношений объединяет то, что все они возникают из брака, родства и отношений, приравняваемых законом к родству. Новеллой в современном законодательстве стало исключение из предмета регулирования семейного законодательства вопросов, связанных с регистрацией актов гражданского состояния. В настоящее время ПК РФ в ст. 47 определяет общие положения регистрации в органах записи актов гражданского состояния. Административно-правовые нормы о регистрации в соответствии с п. 4 ст. 47 ГК РФ содержатся в отдельном законодательном акте — Федеральном законе «Об актах гражданского состояния».

К личным (неимущественным) отношениям, регулируемым семейным законодательством, относятся: вступление в брак и прекращение брака, отношения между супругами при решении вопросов жизни семьи, выбора фамилии при заключении и расторжении брака, отношения между родителями и детьми по воспитанию и образованию детей и др. К имущественным отношениям относятся алиментные обязательства членов семьи и отношения по поводу общего и раздельного имущества супругов.

Отношения в семье носят лично-доверительный характер, строятся на основе любви и взаимопонимания, определяются главным образом морально-этическими и нравственными правилами. В силу этого применение норм права к семейным отношениям значительно ограничивается. Закон, вторгаясь в семейные отношения, ограничивается установлением таких норм, которые способствуют укреплению семьи, и старается предоставить возможность участникам семейных отношений самим определять содержание своих правоотношений с помощью различных соглашений (брачных договоров, соглашений об уплате алиментов и т. д.). В частности, что касается имущественных отношений между супругами, нормы семейного законодательства направлены на то, чтобы при регулировании имущественных отношений в семье исключить или по крайней мере смягчить последствия имущественного неравенства в семье, защитить интересы экономически слабых членов семьи, сохранить высокие нравственные начала во взаимоотношениях членов семьи.

Семейное законодательство не дает определения семьи и связывает понятие семьи с кругом ее членов, которые образуют ее состав. В соответствии с этим определяется понятие «член семьи». В число членов семьи в соответствии с семейным законодательст-

вом входят: супруги, родители и дети, родные братья и сестры, бабушки и дедушки, пасынки и падчерицы, отчим и мачеха, внуки, усыновители, опекуны, попечители, приемные родители, воспитатели, воспитанники, принятые в семью дети и другие члены семьи. При этом законодательство не устанавливает окончательно перечень членов семьи, предоставляя тем самым возможность включить в состав семьи и иных лиц. Отсутствие в семейном законодательстве термина «семья» связано с тем, что понятие семья носит социологический, а не правовой характер. Теория семейного права определяет понятие «семья» 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.

### **3. Семейное право в системе права РФ. Соотношение семейного и иных отраслей права**

Представление о семейном праве будет более полным и ясным при его разграничении с иными отраслями права. В первую очередь рассмотрим соотношение семейного и гражданского права.

Гражданское право призвано регулировать имущественно-стоимостные отношения. Семья представляет собой экономическую ячейку общества, и между отдельными членами семьи тоже могут складываться имущественные отношения. Однако имущественные отношения в семье носят иной характер, нежели регулируемые гражданским правом, в силу того что они не имеют стоимостного признака. Например, при определении размера алиментов отсутствует взаимное соизмерение имущественных затрат, произведенных членами семьи. Неимущественные отношения, складывающиеся между членами семьи, отличаются от регулируемых нормами гражданского права тем, что складываются между конкретными, строго определенными членами семьи. В данное время происходит сближение отношений, регулируемых нормами семейного и гражданского права. В частности, заключение между супругами брачных контрактов, предусмотренных СК РФ, делает возможным переход от общей совместной собственности супругов к долевой собственности. Подобные тенденции нашли свое отражение в том, что некоторые, прежде традиционные, нормы брачно-семейного права оказались включенными в ГК РФ.

В отличие от норм административного права, которые применяются в целях регулирования организационных отношений, нормы семейного права не носят и не могут носить властно-распорядительный характер. Отношения в семье строятся, на условиях равноправия супругов, добровольности их совместного сожительства, поэтому метод власти-подчинения, который применяется в административном праве, неприемлем в семейных отношениях. И хотя некоторые нормы семейного законодательства, например алиментные обязательства, имеют сходство с нормами административного права, вместе с этим имеют существенные отличия, которые заключаются в отсутствии властно-распорядительного характера отношений и в направленности на регулирование отношений между конкретными лицами — членами семьи. Например, СК РФ обязует в определенных случаях бабушек и дедушек содержать своих внуков, однако не устанавливает обязанности внуков подчиняться бабушке или дедушке и не содержит санкций за нарушение нормы. Нормы административного права чаще всего касаются неопределенного круга лиц, в том числе должностных лиц, и устанавливают санкции за нарушение обязательных правил поведения. Например, нарушение о правилах пользования жилым помещением влечет за собой наложение штрафа, а принятие правомочным органом либо должностным лицом решения, предусмотренного Административным кодексом, — обязанность по подчинению данному решению.

Разграничение норм конституционного и семейного права следует проводить в первую очередь по их субъектам. Например, ст. 38 Конституции Российской Федерации устанавливает положение о том, что семья, материнство и детство находятся под защитой государства. На первый взгляд данная норма имеет целью регулирование семейных отношений. Однако субъектом конституционных отношений являются органы представительной власти. Именно деятельность органов представительной власти регулирует нормы конституционного права и в данном примере. Данная норма направлена на обеспечение охраны семьи, материнства и детства со стороны органов представительной власти Российской Федерации. В то время как нормы семейного права, как упоминалось выше, имеют целью регулирование отношений внутри семьи, между супругами, родителями и детьми, бабушками и дедушками и иными членами семьи. То есть субъектами семейных отношений являются члены семьи.

## 4. Применение гражданского законодательства к семейным отношениям.

### Исковая давность в семейных отношениях

Семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака, признания его недействительным, а также регулирует личные имущественные и неимущественные отношения между членами семьи и определяет формы устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. В ст. 4 СК РФ установлено общее правило, которое гласит, что к семейным отношениям, не урегулированным семейным законодательством, применяется Гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

В первую очередь необходимо отметить влияние норм, предусмотренных ст.ст. 28 (п. 1), 37, 292, 575 ГК РФ. Указанные статьи, во-первых, ставят под контроль органов опеки и попечительства действия родителей, опекунов и попечителей по управлению и распоряжению имуществом несовершеннолетних детей. Органами опеки и попечительства выступают органы местного самоуправления. Без предварительного разрешения этих органов опекуны не вправе совершать, а попечитель — давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем, в безвозмездное пользование или в залог, а также сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного (п. 2 ст. 37 ГК РФ).

По общему правилу, установленному ст. 9 СК РФ, на требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется, за исключением тех случаев, когда срок для защиты нарушенного права установлен СК РФ. Таких случаев четыре:

1) когда предъявляется иск о признании недействительным брака, заключенного с лицом, скрывшим наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, он может быть предъявлен в течение года со дня, когда другой супруг узнал или должен был узнать о наличии болезни или факта инфицирования (п. 4 ст. 169 СК РФ);

2) супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки по распоряжению недвижимостью или сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации, не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки (п. 3 ст. 35 СК РФ);

3) к требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК РФ);

4) алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока до момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты (п. 2 ст. 107 СК РФ).

Из этого следует, что семейные права можно защищать в суде независимо от времени, в которое они возникли. Такое положение установлено в интересах защиты прав членов семьи, незыблемости охраны прав и законных интересов участников семейных отношений.

Есть обстоятельства, в силу стечения которых срок исковой давности удлиняется: приостановление исковой давности и перерыв давности. При приостановлении давности срок течения исковой давности прерывается и с момента, указанного в законе продолжается. При перерыве срока исковой давности — течение срока давности по прекращении обстоятельств, в результате которых наступил перерыв, — начинается заново, время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок. Истечение срока давности является основанием для отказа в удовлетворении иска, но не погашает само право, которое сохраняется, хотя и не обеспечивается судебной защитой.

## **5. Семейно-правовой метод регулирования общественных отношений**

Семейно-правовой метод регулирования общественных отношений — это совокупность приемов, способов и средств, обеспечивающих регулирование семейных отношений посредством норм права.

При помощи конкретных 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.

До принятия Семейного кодекса РФ в семейном законодательстве преобладали императивные нормы, которые однозначно определяли основы построения семейных отношений, исключая их зависимость от воли участников.

Преобладание в Семейном кодексе РФ диспозитивных (дозволительных) начал вызвало в ученом мире острую дискуссию — каким образом должны быть урегулированы семейные отношения. Острота этого вопроса не снята и по сей день. По этому поводу наиболее удачно отражающим сложившуюся ситуацию является высказывание В.Ф. Яковлева: «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 дозволительно-императивный».

Диспозитивность регулирования семейных отношений проявляется в том, что законодатель наделяет граждан некоторой самостоятельностью при решении наиболее важных вопросов, связанных с удовлетворением потребностей семьи. В числе таких правовых средств особо выделяют брачный договор, соглашение об уплате алиментов, договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью.

Вместе с тем, давая возможность лицам действовать самостоятельно, закон не ослабляет и ограничения в регулировании возникающих между ними семейных отношений. Как и прежде, семейное право большей своей частью состоит из норм императивных, устанавливающих для граждан обязанности и налагающие на них ряд запретов.

В ряде институтов семейного права возможность применения диспозитивных норм полностью исключена: условия вступления в брак, признание брака недействительным, лишение родительских прав, отмена усыновления.

Однако наряду с этим императивы законодателя подчас требуют конкретизации, которая осуществляется за счет свободных действий граждан. Подобная конкретизация достигается посредством так называемых «рекомендательных норм», которые наделяют возможностью выбора одного из представленных вариантов поведения. Такой подход необходим в силу того, что, устанавливая в императивных нормах права и обязанности сторон, законодатель не определяет способы и порядок их осуществления, оставляя это на усмотрение сторон с учетом конкретных жизненных обстоя-

тельств (так, например, ст. 63 Семейного кодекса РФ, закрепляя право и обязанность родителей воспитывать своих детей, оставляет за ними свободу в выборе способов и методов воспитания).

Тем самым, анализируя приведенные выше обстоятельства, нельзя не согласиться с мнением В.Ф. Яковлева, называющего метод семейного права — методом дозвоительно-императивным.

Характерными особенностями семейно-правового метода регулирования общественных отношений являются: юридическое равенство участников семейных правоотношений; автономия воли участников семейных правоотношений; усиление диспозитивного начала в семейно-правовом регулировании; индивидуальное ситуационное регулирование.

## **6. Осуществление семейных прав**

Осуществлению и защите семейных прав посвящена гл. 2 раздела 1 СК РФ. СК предоставляет право членам семьи осуществлять свои права по своему усмотрению. В соответствии с действующим семейным законодательством гражданам предоставляется возможность самим решать, будут ли они осуществлять и защищать свои семейные права и совершать для этого необходимые действия. Законом отдельно предусмотрены и регламентированы случаи, когда в целях осуществления и защиты прав членов семьи с инициативой выступают прокурор или орган опеки и попечительства. Многие нормы СК сформулированы в качестве диспозитивных, т. е. таких, которые могут быть изменены соглашением сторон. Они установлены законом на тот случай, если стороны правоотношения сами не захотят определить свои права и обязанности иным образом. Диспозитивные положения особенно часто встречаются при регулировании имущественных отношений членов семьи, которые, действуя в установленных законом границах, вправе определить свои взаимоотношения исходя из конкретных интересов. Однако распоряжение гражданами своими семейными правами и обязанностями зачастую в целях в первую очередь защиты прав и интересов детей ограничено законом. Это обусловлено следующими причинами:

1) особенностью семейных правоотношений является то, что многие права членов семьи одновременно выступают в качестве их семейных обязанностей. Это относится в основном к личным правоотношениям родителей и детей. Например, право родителей на воспитание детей является одновременно основной обязанностью роди-

телей, имеющей к тому же конституционный характер (ст. 38 Конституции РФ). Поэтому осуществление или неосуществление этого права не может быть передано на усмотрение родителей. Законом (ст. 84 СК) установлены пределы для определения по соглашению родителей размера алиментов, причитающихся для содержания несовершеннолетних детей. Во многих других случаях СК указывает на необходимость соблюдения членами семьи основных принципов семейного законодательства (ст. 1 СК), норм нравственности и морали, что соответствует природе семейных отношений. Из этого следует, что реализация семейных прав зависит не только от усмотрения правомочных лиц, но и от предписаний закона;

2) отказ от осуществления установленного законом права возможен, как правило, только в отношении конкретных, уже существующих субъективных прав и не распространяется на будущие права. По общему правилу гражданского законодательства «полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности или другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом» (ст. 22 ГК). Из этого следует, что отказ от получения алиментов, например, распространяется только на те платежи, которые уже могут быть получены, но не прекращает права на получение содержания в будущем;

3) усмотрение сторон при осуществлении каждого права не беспредельно, а ограничено правами других лиц. Из этого следует, что осуществление семейных прав не должно нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан. В случаях же нарушения их осуществление не будет пользоваться защитой закона. Например, на практике встречаются случаи, когда мать ребенка, с которой он проживает после расторжения брака родителей, ограничивает права отца на общение с ребенком, чем нарушает права и законные интересы как ребенка, так и его отца. Другой пример: в соответствии со ст. 46 СК супруги, заключившие брачный договор, должны сообщить об этом своим кредиторам, интересы которых могут пострадать от соглашения супругов.

## **7. Условия заключения брака.**

### **Порядок заключения брака**

Брак в Российской Федерации является моногамным, добровольным, равноправным союзом мужчины и женщины, заключенным в установленном законом порядке. В Российской Феде-

рации действительным признается только брак, заключенный в органах записи актов гражданского состояния.

Права и обязанности супругов возникают в соответствии с п. 2 ст. 10 СК РФ со дня государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния. Брак, заключенный в церкви, либо брак, заключенный по местным или национальным обрядам, с юридической точки зрения браком не является и никаких правовых последствий не порождает. Исключение составляют браки, заключенные в церковной форме на оккупированных территориях, входящих в состав СССР в период Великой Отечественной войны. Такие браки в соответствии с семейным законодательством имеют правовую силу и не нуждаются в последующей регистрации в органах записи актов гражданского состояния. Не являются браком, т. е. не порождают правовых последствий, фактические брачные отношения, не зарегистрированные в органах записи актов гражданского состояния.

Первым необходимым условием заключения брака является его регистрация в органах записи актов гражданского состояния.

Вторым необходимым условием для заключения брака, предусмотренным СК РФ, является взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак. Не допускается заключение брака по принуждению. Выбор супруга должен зависеть только от волеизъявления лица, желающего вступить в брак, и никто, включая близких родственников, не вправе запрещать брак или понуждать к его заключению. Таким образом, брак должен быть добровольным. Помимо этого, согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, должно быть взаимным.

Для заключения брака необходимо достижение лицами, желающими вступить в брак, брачного возраста — третье необходимое условие для заключения брака. СК РФ устанавливает общее правило, что брачный возраст наступает в восемнадцать лет. Снижение брачного возраста до шестнадцати лет допускается только с разрешения органов опеки и попечительства (органов местного самоуправления) и только при наличии двух обязательных факторов. Для этого необходимы: наличие уважительных причин (насколько эти причины уважительны — оценивают органы опеки и попечительства), и просьба несовершеннолетних лиц, желающих вступить в брак, к органам опеки и попечительства разрешить им вступить в брак.

Заявление о заключении брака подается в органы записи актов гражданского состояния обоими лицами, желающими вступить в

брак. Заявление о заключении брака может быть подано одним лицом при условии, что имеется нотариально удостоверенная подпись другого супруга. Регистрация брака допускается только в присутствии обоих супругов.

Подача заявления в органы записи актов гражданского состояния не имеет правовых последствий, и любое из лиц, подавших такое заявление, вправе до истечения месяца отказаться от вступления в брак.

При наличии особых обстоятельств, к числу которых закон относит беременность, рождение ребенка, непосредственную угрозу жизни одной из сторон, брак может быть заключен в день подачи заявления. В указанных случаях лица, вступающие в брак, могут выбирать по своему усмотрению: просить о сокращении срока регистрации брака или о регистрации брака в день подачи заявления — в зависимости от того, что им удобнее.

Особые обстоятельства, равно как и уважительные причины, должны быть подтверждены соответствующими документами, которыми могут быть, например, медицинское свидетельство (в случае доказывания фактов беременности или рождения ребенка) или другие документы.

## **8. Понятие семейных правоотношений**

Семейные правоотношения — это подпадающие под действие семейно-правового регулирования отношения между членами семьи в социологическом ее понимании, а также между родственниками первой и второй степени родства.

Семейные правоотношения как явление — весьма сложная часть объективной реальности. Они включают в себя элементы, довольно сложные по своему фактическому составу. Некоторые из них могут существовать и как самостоятельные правовые явления независимо только от семейного правоотношения. Нередко в семейном правоотношении права и обязанности настолько переплетены, что чрезвычайно трудно отграничить, где и какое правоотношение имеет место. Более того, определенную сложность как в юридической науке, так и на практике представляет разграничение семейного и гражданского права, семейных и гражданских правоотношений.

Согласно ст. 2 СК РФ семейные правоотношения — это разновидность общественных отношений, урегулированных нормами семейного права, возникающих из факта вступления в брак, признания его

недействительным, родства, усыновления либо иной формы устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Особенностью семейных отношений является тот факт, что они относятся к числу таких, в которых существенно ограничивается применение норм права, что обусловлено их лично-доверительным характером.

Общественные отношения, регулируемые семейным правом, весьма многообразны и крайне неоднородны. Статья 2 СК РФ ограничивается лишь перечнем некоторых из них, объединяя последние прежде всего тем, что они возникают из брака, родства или других оснований, приравненных к родству: условия и порядок вступления в брак, прекращение брака и признание его недействительным, отношения, возникающие из брака (между супругами) и кровного родства (между родителями и детьми, сестрами и братьями и другими близкими родственниками); отношения усыновления, опеки и попечительства, принятия детей на воспитание в семью (приемная семья, фактическое воспитание).

К числу специфических черт семейных правоотношений можно отнести:

- 1) они, как правило, носят длящийся характер;
- 2) основными их субъектами могут быть только граждане. Однако это не исключает возможность выступления в этом качестве и юридических лиц. Так, в частности, в СК РФ органы опеки и попечительства признаны стороной договора о передаче ребенка на воспитание в семью с соответствующими правами и обязанностями. Тем самым последние вовлекаются в участие в правоотношении, становясь его субъектами;
- 3) в основе возникновения семейных правоотношений лежат специфические юридические факты (брак, усыновление, родство, материнство, отцовство и т. п.);
- 4) для семейных правоотношений характерна строгая индивидуализация их участников (по своему характеру они относятся к числу абсолютных);
- 5) непосредственное содержание семейных правоотношений составляют права и обязанности членов семьи. Объем этих прав и обязанностей конкретизируется в отдельных институтах семейного права;
- 6) основой построения и функционирования семейных правоотношений является доверие их участников друг другу. Это обусловлено личными связями между ними.

Длющийся характер семейных правоотношений объясняется их социальной значимостью, так как их основу составляют брак и родство (либо иные связанные с ними факты).

Как и любое правоотношение, семейное имеет свое внутреннее содержание и структуру. В его составе принято выделять субъектов, конкретные объекты, а также права и обязанности субъектов (содержание правоотношения).

## 9. Обстоятельства, препятствующие заключению брака

СК РФ содержит исчерпывающий перечень обстоятельств, препятствующих заключению брака, т. е. никакие другие причины не могут служить препятствием для государственных органов к заключению брака. В СК (ст. 14) упоминается четыре обстоятельства, при которых не допускается заключение брака.

Семейное законодательство России устанавливает принцип моногамности брака (единобрачия), в соответствии с которым мужчина и женщина могут состоять только в одном зарегистрированном браке одновременно. В соответствии с этим принципом ст. 14 СК РФ содержит положение, в соответствии с которым не допускается заключение брака между лицами, одно из которых уже состоит в другом зарегистрированном браке. Под зарегистрированным браком необходимо понимать брак, зарегистрированный в органах ЗАГС, и приравненные к нему случаи. Лицо не считается состоящим в зарегистрированном браке, если он был расторгнут или прекращен (в случае смерти другого супруга или объявления его умершим) либо признан недействительным по иным основаниям в установленном законом порядке. Такое лицо при наличии документа, подтверждающего факт прекращения брака или признания его недействительным, вправе вступить в новый брак.

Не допускается брак между близкими родственниками, родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, бабушкой, дедушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами. СК РФ не содержит запрета на браки сводных братьев и сестер, т. е. вообще не имеющих ни одного общего родителя. Также не препятствует заключению брака боковое родство более отдаленных степеней, например двоюродное родство. Близкие родственные отношения являются препятствием к браку незави-

симо от того, подтверждены они каким-либо документом или нет. Поэтому внебрачное, т. е. юридически не оформленное, родство будет в равной степени препятствовать заключению брака. Запрет браков между близкими родственниками (кровосмесительных браков) существует во всех цивилизованных государствах и объясняется как физиологическими, так и моральными соображениями.

Не допускается брак между усыновителями и усыновленными. Отношения, возникающие в связи с усыновлением, приравниваются к отношениям, существующим между родственниками по происхождению (п. 1 ст. 137 СК РФ), поэтому в СК исходя из соображений морально-этического характера предусмотрен запрет также и на заключение брака между усыновителем и усыновленным. Этот запрет не распространяется на брак родственника усыновителя и усыновленного: такие лица вправе вступить в брак с усыновителем либо с усыновленным. В то же время кровное родство усыновленного с его биологическими родственниками остается препятствием к заключению брака между этими лицами.

Не допускается заключение брака между лицами, одно из которых признано судом недееспособным вследствие психического расстройства. Лицо, страдающее психическим расстройством, может быть признано судом недееспособным, если в силу психического расстройства оно не в состоянии понимать значения своих действий и руководить ими. Такое лицо не может проявить сознательной воли при вступлении в брак, и это является основанием к запрещению заключения брака. Таким образом, для препятствия к заключению брака необходимо наличие двух факторов:

- 1) наличие психического расстройства (заболевания), подтвержденного медицинскими документами;
- 2) решение суда об установлении недееспособности.

Недееспособность лица должна быть установлена до регистрации брака. В противном случае она не может быть признана препятствием к браку, и, соответственно, брак не может быть признан впоследствии недействительным по этому основанию.

## **10. Брачный возраст**

СК РФ устанавливает общее правило, в соответствии с которым брачный возраст наступает в восемнадцать лет. Вместе с этим СК РФ предусматривает возможность снижения брачного возраста. Вопрос о возможности снижения брачного возраста решается в СК по-разному, в зависимости от возраста.

При наличии уважительных причин органы местного самоуправления могут по просьбе лиц, желающих вступить в брак, разрешить им заключение брака по достижении шестнадцатилетнего возраста. СК не содержит перечня уважительных причин, но, следуя смыслу законодательства, в первую очередь к ним необходимо отнести беременность невесты, рождение ею ребенка, фактически сложившиеся брачные отношения. Приведенный перечень не является исчерпывающим. Уважительные причины определяются соответствующим органом опеки и попечительства по его усмотрению. Вопрос о снижении брачного возраста может ставиться только в отношении несовершеннолетних, достигших шестнадцатилетнего возраста, и при решении этого вопроса органы местного самоуправления должны исходить из интересов несовершеннолетнего.

Правом обращения о снижении брачного возраста обладают как сами несовершеннолетние, так и их законные представители (родители, усыновители, попечители, приемные родители). В тех случаях, когда функции попечителей выполняют органы опеки и попечительства либо когда выполнение обязанностей попечителей возлагается на администрацию воспитательных, лечебных учреждений и учреждений социальной защиты населения, соответствующее право должно быть признано за органом, исполняющим попечительские функции или обязанности.

Разрешение на брак несовершеннолетнего в возрасте от 16 до 18 лет выдается только органом опеки и попечительства (районной, городской, районной в городе администрацией) по месту регистрации брака. Отказ органа местного самоуправления в выдаче разрешения на брак может быть обжалован в суд в порядке, предусмотренном Законом РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан».

Регистрация брака лиц, которым в установленном законом порядке был снижен брачный возраст, производится на общих основаниях. Лицо, достигшее 16 лет, в том случае, если ему был снижен брачный возраст, с момента вступления в брак приобретает гражданскую дееспособность в полном объеме. Если в течение последующего времени до достижения лицом 18-летнего возраста брак будет расторгнут, приобретенная лицом дееспособность будет за ним сохранена. При этом несовершеннолетний, объявленный полностью дееспособным в порядке, предусмотренном ст. 27 ГК РФ, не приобретает брачную дееспособность.

Вопрос о разрешении брака лицам моложе шестнадцати лет решается в семейном законодательстве несколько иначе. Такое

разрешение органы опеки и попечительства могут дать только в виде исключения и при наличии особых обстоятельств. Такими обстоятельствами могут быть рождение несовершеннолетней ребенка или беременность.

В соответствии со ст. 72 Конституции РФ вопросы, касающиеся защиты семьи, материнства, отцовства и детства, а также семейное законодательство находятся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ. Вслед за этим ст. 13 СК РФ гласит, что порядок и условия, при наличии которых разрешается вступление в брак лицам, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, устанавливается законами субъектов Российской Федерации. При урегулировании данного вопроса в законах субъекта Федерации неизменно должно соблюдаться положение о том, что такие случаи носят характер исключения и сопровождаются наличием особых обстоятельств.

## 11. Прекращение брака

Закон предусматривает, что брак может быть прекращен двумя путями: путем расторжения брака в органах записи актов гражданского состояния и в судебном порядке. Расторжение брака в органах ЗАГС производится при взаимном согласии супругов на расторжение брака. Расторжение брака в органах ЗАГС по заявлению одного из супругов допускается только при наличии одного из трех признаков:

в случае, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим.

В соответствии с положениями гражданского законодательства лицо признается безвестно отсутствующим, если нет сведений о его местонахождении в течение года;

в случае, если другой супруг признан судом недееспособным;

в случае, если другой супруг осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет. Устанавливая подобную норму, закон предоставляет своеобразную льготу законопослушному супругу, который лишен нормальных семейных отношений. Вместе с этим закон пытается сохранить брачные отношения и семейные связи между супругами. Это особенно важно для супруга, отбывающего наказание, который не лишается возможности чувствовать себя полноправным членом семьи, не лишенным связей с миром. В судебном порядке брак расторгается при наличии у супру-

гов общих несовершеннолетних детей либо если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органах ЗАГСа. Исключение составляют те три случая, когда брак может быть расторгнут в одностороннем порядке в органах ЗАГСа. По заявлению одной из сторон брак расторгается в судебном порядке только в том случае, если судом будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. Кроме того, законом ограничивается право мужа на предъявление требования в суде о расторжении брака. Муж не вправе возбуждать дело о расторжении брака без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка. Это правило применяется и тогда, когда ребенок родился

мертвым или не дожил до года. Согласие жены на развод должно быть выражено письменно в самостоятельном либо совместном заявлении о разводе или в виде надписи на заявлении мужа. Право жены на возбуждение дела о расторжении брака законом не ограничивается. При взаимном согласии супругов на расторжение брака суд расторгает брак без выяснения мотивов развода.

Расторжение брака в судебном порядке производится по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. При этом суд должен принимать необходимые меры к примирению сторон и вправе отложить разбирательство дела, назначив сторонам срок для примирения — три месяца. При расторжении брака в судебном порядке супруги могут представить суду соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и нетрудоспособного нуждающегося супруга, о размерах этих средств либо о разделе имущества. Если такое соглашение не представлено, то вопросы о том, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние, с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на детей, о разделе имущества, о размере содержания на нетрудоспособного супруга решаются судом исходя из интересов ребенка и нетрудоспособного супруга.

Моментом прекращения брака, расторгаемого в органах записи актов гражданского состояния, является день государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде — день вступления решения суда в законную силу. Решение суда подлежит регистрации в органах ЗАГСа и направляется для такой регистрации в органы ЗАГСа судом.

## 12. Споры, связанные с воспитанием детей

Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» к данной категории споров отнесены:

- 1) споры о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей;
- 2) об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка;
- 3) об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников;
- 4) о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения;
- 5) о возврате опекунам (попечителям) подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований;
- 6) о возврате приемному родителю ребенка, удерживаемого другими лицами не на основании закона или судебного решения;
- 7) о лишении родительских прав; о восстановлении в родительских правах;
- 8) об ограничении родительских прав;
- 9) об отмене ограничения родительских прав и другие.

При рассмотрении споров в суде, во-первых, лица, выступающие сторонами в суде, обязаны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются в обоснование заявленных ими требований (истец) или возражений (ответчик). Это требование гражданско-процессуального законодательства обязательное для всех лиц, выступающих в процессе судебного разбирательства истцами или ответчиками. По рассматриваемой категории дел особое значение имеют обстоятельства, которые характеризуют личные качества родителей либо иных лиц, воспитывающих ребенка, а также сложившиеся взаимоотношения этих лиц с ребенком. Такие дела назначаются к разбирательству в судебном заседании только после получения от органов опеки и попечительства составленных и утвержденных в установленном порядке актов обследования условий жизни лиц, претендующих на воспитание ребенка. Обследование жилищных условий ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, проводится, а акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора представляется суду органом опеки и попечительства. В соответствии со ст. 78 СК РФ орган опеки и попечительства привлекается к участию в деле независимо от того, кем предъявлен иск в защиту интересов ребенка.

В тех случаях, когда судом выносится решение о расторжении брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, судом принимаются меры к защите интересов несовершеннолетних детей независимо от того, возбужден ли спор о детях.

При решении судом вопроса о месте жительства ребенка суд принимает во внимание возраст ребенка, его привязанность к каждому из родителей, братьям, сестрам и другим членам семьи, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития. Решение выносится исходя из интересов ребенка, достигшего возраста десяти лет. Если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что ни родители, ни лица, у которых находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд, отказывая в удовлетворении иска, передает несовершеннолетнего на попечение органа опеки и попечительства.

Родители могут быть лишены судом родительских прав по основаниям, предусмотренным законом, только в случае их виновного поведения, которое выражается в уклонении от осуществления родительских обязанностей. Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей по воспитанию детей может выражаться в отсутствии заботы об их нравственном и физическом развитии, обучении либо злоупотреблении правами, например в создании препятствий в обучении, склонении к попрошайничеству, воровству, проституции и т. п. Не могут быть лишены родительских прав лица, не выполняющие свои родительские обязанности вследствие стечения тяжелых обстоятельств.

### 13. Расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния. Порядок расторжения брака

Для развода и расторжения брака в органах ЗАГСa необходимы два условия: взаимное согласие обоих супругов на развод и отсутствие у них общих несовершеннолетних детей, включая усыновленных. Наличие у них необщих детей не является препятствием для рассмотрения дела о разводе в ЗАГСе.

Расторжение брака в органах ЗАГСa по заявлению одного из супругов возможно в исключительном порядке при наличии одного из трех условий:

- 1) признания другого супруга судом безвестно отсутствующим;

- 2) признания другого супруга недееспособным;
- 3) осуждения другого супруга за совершенное преступление к лишению свободы на срок свыше трех лет.

При осуждении другого супруга к лишению свободы на срок свыше трех лет заинтересованному супругу, для того чтобы расторгнуть брак в одностороннем порядке в органах ЗАГСа, необходимо предъявить копию приговора суда об осуждении другого супруга на срок свыше трех лет. В соответствии со ст. 19 СК РФ расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении брака производятся органом ЗАГСа по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака

В качестве основного порядка расторжения брака СК РФ предусматривает порядок расторжения брака в органах записи актов гражданского состояния. И лишь в наиболее сложных и ответственных ситуациях дело подлежит рассмотрению в суде (см. ст.ст. 21—23 СК). Заявление супругов о расторжении брака, подлежащее разрешению в ЗАГСе, рассматривается и разрешается в органе ЗАГСа по месту жительства супругов или — при их взаимной договоренности — по месту жительства любого из них.

При взаимном согласии супругов, не имеющих общих детей, не достигших совершеннолетия, супруги имеют право подать совместное заявление о расторжении брака в орган записи актов гражданского состояния. Заявление подается в письменной форме. В совместном заявлении супруги должны подтвердить взаимное согласие на расторжение брака, отсутствие у них общих детей, не достигших совершеннолетия, и указать требуемые в соответствии с законом «Об актах гражданского состояния» сведения. Совместное заявление супругов, желающих расторгнуть брак, должно быть подписано ими обоими, и должна быть указана дата его составления. При подаче заявления предъявляется документ, удостоверяющий личность заявителя.

Расторжение брака по письменному заявлению одного из супругов производится органом записи актов гражданского состояния в случае, если другой супруг:

- S* признан судом безвестно отсутствующим, при этом супруг, подающий заявление, должен предъявить решение суда о признании другого супруга безвестно отсутствующим;
- *S* признан судом недееспособным, при этом предъявляется решение суда о признании другого супруга недееспособным;
- S* осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет, при этом предъявляется приговор суда

об осуждении другого супруга на срок свыше трех лет. Супруг, желающий расторгнуть брак по этим основаниям, указывает в заявлении сведения, требуемые в соответствии с законом «Об актах гражданского состояния», подписывает заявление, указывает дату его составления и подает его вместе с соответствующими документами.

Государственная регистрация расторжения брака по заявлению одного из супругов производится в его присутствии по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака.

Орган записи актов гражданского состояния, принявший заявление о расторжении брака, извещает в трехдневный срок супруга, отбывающего наказание, либо опекуна недееспособного супруга или управляющего имуществом безвестно отсутствующего супруга, а в случае их отсутствия — орган опеки и попечительства о поступившем заявлении и дате, назначенной для государственной регистрации расторжения брака.

## **14. Субъекты семейного права**

Субъектами семейных правоотношений являются участвующие в них лица. Такими лицами выступают лишь граждане, а другие субъекты права (юридические лица, государственные и муниципальные органы, а также иные социальные образования) непосредственно в семейных правоотношениях не участвуют. Таким образом, необходимо различать собственно семейные правоотношения и правоотношения, урегулированные нормами семейного законодательства.

Под субъектами правоотношений следует понимать таких их участников, которые в соответствии с нормами права могут выступать в качестве носителей субъективных юридических прав и обязанностей.

В любом правоотношении должно быть не менее двух его субъектов, поскольку отдельный индивид не может находиться в каком-либо общественном отношении с самим собой.

Ни СК РФ, ни другой нормативный акт не содержат исчерпывающего перечня лиц, которых можно было бы отнести в разряд субъектов семейно-брачных отношений. К числу наиболее часто встречающихся можно отнести: супругов, в том числе и бывших, родителей, усыновителей, детей, родных братьев и сестер, дедушек и бабушек, внуков, воспитанников и фактических воспитателей, пасынков и падчериц, отчима и мачеху, опекунов и попечителей, приемных родителей и приемных детей. К их числу можно

добавить также органы опеки и попечительства и суд. Так, в частности, при разводе супругов, в случаях, если возникает спор о детях, решение этой задачи возлагается на суд, который обладает определенными правами и, реализуя их, вмешивается в ход существующих правоотношений, придавая им новое направление в их развитии.

Специфической чертой субъектов семейных правоотношений является то, что, вступая во взаимосвязи между собой, они выступают в определенном качестве. Причем их качественная характеристика определяется некоторой стабильностью, что позволяет индивидуализировать участника отношений (мать, отец, супруг, супруга и т. п.).

Субъекты семейных правоотношений наделяются законом семейной правоспособностью и семейной дееспособностью.

Согласно ст. 17 ПС РФ в общем виде правоспособность можно определить как способность гражданина иметь гражданские права и нести обязанности. В свою очередь дееспособность — это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п. 1 ст. 21 ГК РФ).

Семейная правоспособность возникает у гражданина с момента рождения. Однако ее реальное воплощение возможно по достижении определенного возраста и при наличии соответствующих обстоятельств. Так, способность вступить в брак по общему правилу появляется в составе семейной правоспособности с момента достижения брачного возраста (т. е. совершеннолетия). С возрастом совершеннолетия появляется способность стать усыновителем, опекуном-, попечителем, приемным родителем. Кодекс допускает в ряде случаев ограничение семейной правоспособности. 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.ст. 127, 146, 153 СК).

Тем самым можно сказать, что по отношению к общей правоспособности, чье содержание раскрывается через призму ст. 17 ГК РФ, семейная правоспособность выступает в качестве специальной.

Семейная дееспособность — это способность лица своими собственными осознанными действиями приобретать для себя семейные права и обязанности и исполнять их, а также возможность нести ответственность в случае их неисполнения.

## 15. Расторжение брака в судебном порядке

Расторжение брака в судебном порядке производится при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей и в случаях, когда один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния. Исковое заявление о расторжении брака подается супругом, желающим расторгнуть брак (истцом), в суд по месту жительства другого супруга (ответчика). Иск о расторжении брака с лицом, место проживания которого неизвестно, может быть предъявлен по выбору истца — 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 жительства истца. Исковое заявление о расторжении брака должно отвечать требованиям, установленным гражданско-процессуальным законодательством РФ. В нем, в частности, указывается, когда и где зарегистрирован брак; имеются ли общие дети, их возраст; достигнуто ли супругами соглашение об их содержании и воспитании; при отсутствии взаимного согласия на расторжение брака — мотивы расторжения брака; имеются ли другие требования, которые могут быть рассмотрены одновременно с иском о расторжении брака. К заявлению прилагаются: свидетельство о заключении брака, копии свидетельств о рождении детей, документы о заработке и иных источниках доходов супругов (если заявлено требование о взыскании алиментов) и другие необходимые документы.

Расторжение брака производится судом только в том случае, если установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. Суд при этом выясняет мотивы развода, если брак расторгается по инициативе одного из супругов. Суд не выясняет мотивы развода в тех случаях, когда брак расторгается при наличии взаимного согласия супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей. При расторжении брака в судебном порядке суд принимает меры к примирению супругов и может назначить срок для примирения супругов в пределах трех месяцев и отложить разбирательство дела на этот срок. Расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги либо один из них настаивают на расторжении брака.

При наличии обстоятельств, предоставляющих право супругам решить дело о разводе в ЗАГСе, либо обстоятельств, указанных в законе, в качестве ограничивающих в праве на обращение в

суд суд отказывает в принятии искового заявления. Согласно ст. 17 СК РФ муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка. Это положение распространяется и на случаи, когда ребенок родился мертвым или умер до достижения им возраста одного года. При отсутствии согласия жены на рассмотрение дела о расторжении брака судья отказывает в принятии искового заявления, а если оно было принято, суд прекращает производство по делу. Однако лица не лишены права обратиться в суд повторно, если впоследствии обстоятельства, указанные в ст. 17 СК РФ, отпали.

При расторжении брака в судебном порядке супруги вправе представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и нетрудоспособного супруга, о размерах этих средств либо о разделе общего имущества супругов.

Супруги имеют право обжаловать решение суда в вышестоящую инстанцию. Закон также допускает вмешательство в необходимых случаях прокурора, защищающего права несовершеннолетних или других нуждающихся в защите лиц.

## **16. Основания для прекращения брака**

Прекращение (расторжение) брака требует обязательного оформления в установленном законом порядке, фактическое прекращение супружеских отношений без надлежащего оформления развода не влечет прекращения брака независимо от времени раздельного проживания супругов.

Основаниями для прекращения брака являются совместное заявление супругов о расторжении брака либо заявление одного из супругов в случаях признания судом другого супруга умершим, безвестно отсутствующим, недееспособным и осуждении другого супруга по приговору суда к лишению свободы на срок свыше трех лет или заявление опекуна недееспособного супруга.

Прекращение брака вследствие смерти супруга или объявления его умершим (ст. 45 ПС РФ) специальной процедуры не требует. Достаточно предоставления в ЗАГС документа, удостоверяющего смерть супруга, или судебного решения об объявлении его умершим. Регистрация одного из этих событий дает право другому супругу вступить в новый брак.

При расторжении брака в случаях признания одного из супругов безвестно отсутствующим, недееспособным либо осуждении

одного из супругов к лишению свободы на срок свыше трех лет при подаче заявления представляются соответствующие документы. Документами, которые необходимо представить в заверенных копиях в соответствующих случаях в орган ЗАГСа, являются:

1) решение суда о признании супруга безвестно отсутствующим; безвестно отсутствующим гражданин признается по решению суда, если по месту его проживания в течение года нет сведений о его месте нахождения;

2) решение суда о признании супруга недееспособным; недееспособным гражданин признается также по решению суда вследствие психического расстройства при наличии соответствующих медицинских документов либо по другим основаниям, установленным законом;

3) вступивший в законную силу приговор суда об осуждении супруга к лишению свободы на срок свыше трех лет.

В этом случае к заявлению в органы ЗАГСа о расторжении брака прилагается копия приговора суда о лишении супруга свободы на срок свыше трех лет. Осуждение одного из супругов к лишению свободы на срок менее трех лет или три года не является основанием для подачи заявления одним из супругов о расторжении брака.

По ранее действовавшему законодательству никто, кроме самих супругов, не был вправе подать заявление о расторжении брака. В настоящее время согласно ст. 16 СК таким правом обладает опекун супруга, признанного судом недееспособным.

В случае явки супруга, признанного умершим решением суда, и отмены соответствующего судебного решения брак может быть восстановлен ЗАГСом только по совместному заявлению супругов. Если такое заявление не последует, то брак признается прекращенным. При этом брак не может быть восстановлен, если один из супругов уже вступил в новый брак. В случае расторжения брака все правоотношения между супругами прекращаются, за исключением обязательств по алиментам. Прекращение брака ликвидирует почти все возникшие в период брака взаимоотношения — общую собственность, право на содержание и другие, сохраняя лишь некоторые из них (сохранение фамилии, наследство). Вопрос о сохранении (выборе) фамилии, приобретенной в браке, в случае расторжения брака решается супругами.

Таким образом, основаниями для прекращения брака являются: смерть одного из супругов либо объявление его умершим, совместное заявление супругов либо, в установленных законом случаях, заявление одного из супругов, а также заявление опеку-

на супруга, признанного судом недееспособным, и решение суда о расторжении брака. Правом подачи заявления обладают сами супруги либо опекун недееспособного супруга.

## **17. Момент прекращения брака**

Расторжение брака должно быть юридически оформлено, иначе, несмотря на фактическое прекращение брачных отношений, правовые последствия расторжения брака не наступают. Для определения вопроса о том, в какой момент прекращаются права и обязанности супругов по отношению друг к другу, необходимо определить момент прекращения брака.

Брак, расторгнутый в ЗАГСе, считается прекращенным со дня регистрации расторжения брака в книге записей актов гражданского состояния. Основаниями для регистрации развода в ЗАГСе служат: совместное заявление супругов, заявление одного из супругов, если другой супруг признан в установленном законом порядке безвестно отсутствующим, недееспособным или же осужден к лишению свободы на срок свыше трех лет. Моментом прекращения брака при расторжении его в суде является момент вступления решения суда в законную силу (п. 1 ст. 25 СК). Это является новеллой в современном семейном законодательстве. Согласно КоБС (Кодекс о браке и семье РСФСР) прекращение брака при его расторжении как в органе ЗАГСа, так и в суде происходило только после регистрации развода в книге регистрации актов гражданского состояния. Это порождало правовую неопределенность, так как срок, в течение которого супруги, получившие решение суда о разводе, могли зарегистрировать развод в органах ЗАГСа, был неограничен. Установленный ГПК трехлетний срок для принудительного исполнения судебных решений не применялся по делам о расторжении брака. После вынесения решения суда о разводе каждый из супругов в любой момент мог получить свидетельство о разводе. При этом другой супруг даже не ставился об этом в известность. Брак формально существовал, но в весьма нестабильной и неопределенной форме, что приводило к существенному ущемлению прав и интересов супругов (одного из них). Установленный п. 1 ст. 25 СК РФ момент прекращения брака распространяется на браки, расторгнутые в суде после 1 мая 1996 г. Браки, расторгнутые до 1 мая 1996 г., считаются прекращенными со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния (п. 3 ст. 169 СК РФ).

Расторжение брака в соответствии со ст. 47 ПС РФ подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния. Данный порядок установлен в Законе «Об актах гражданского состояния». В случаях расторжения брака в судебном порядке регистрация расторжения брака носит удостоверяющий характер и не входит в состав юридических фактов, необходимых для прекращения брака. После вступления решения суда в законную силу суд в течение 3-х дней направляет выписку из этого решения в органы ЗАГСа для регистрации развода в книге регистрации актов гражданского состояния. Однако для бывших супругов регистрация расторжения брака имеет правовое значение: без получения свидетельства о расторжении брака они не вправе вступить в новый брак (п. 2 ст. 25 СК РФ).

При регистрации брака, расторгнутого в судебном порядке, одновременно с заявлением о государственной регистрации расторжения брака должны быть представлены копия решения суда о расторжении брака и документы, удостоверяющие личность супруга. Супруг или его опекун в случае недееспособности вправе в письменной форме уполномочить других лиц сделать заявление о государственной регистрации расторжения брака:

Супруг, изменивший свою фамилию при вступлении в брак на другую, вправе после расторжения брака сохранить данную фамилию или по своему желанию восстановить добрачную фамилию.

Государственная регистрация расторжения брака оплачивается государственной пошлиной, размер которой устанавливается в Законе «О государственной пошлине».

## 18. Недействительность брака. Обстоятельства, устраняющие недействительность брака

Брак, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, может быть признан недействительным по основаниям, предусмотренным законом, и только по решению суда. Перечень оснований, по которым брак может быть признан недействительным является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. К ним закон относит:

1) отсутствие взаимного добровольного согласия на заключение брака;

2) брак может быть признан недействительным, если он заключен без разрешения органов местного самоуправления лицом (лицами), не достигшим брачного возраста;

3) брак признается недействительным, если был заключен лицом (лицами), уже состоящим в другом не расторгнутом, зарегистрированном браке;

4) недействительным признается брак, заключенный между близкими родственниками;

5) признается недействительным брак между лицами, находящимися в отношениях усыновителя и усыновленного;

6) недействителен брак с лицом (лицами), признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства;

7) основанием для признания брака недействительным служит сокрытие одним из вступающих в брак от другого наличия у него венерического заболевания или ВИЧ-инфекции;

8) основанием для признания брака недействительным служил фиктивность брака, т. е. если супруги либо один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью.

Нарушение каких-либо иных требований, в частности процедуры регистрации заключения брака (регистрация брака до истечения месячного срока или органом ЗАГСа не по установленному законом месту регистрации брака и т. п.), не является основанием для признания брака недействительным.

Статья 29 СК РФ предусматривает основания, по которым недействительный брак может быть впоследствии признан действительным, т. е. устраняющие недействительность брака. Устранение таких обстоятельств производится в судебном порядке.

Во-первых, брак может быть признан действительным, если условие, при наличии которого брак признается недействительным, отпало. Это случаи, когда брак был заключен: с нарушением условий о брачном возрасте, если супруг достиг совершеннолетия; с недееспособным лицом, если это лицо выздоровело и восстановлено судом в дееспособности; с нарушением добровольности его заключения, если «потерпевшая сторона» впоследствии добровольно выражает согласие с этим браком; при наличии другого брака, если предыдущий брак прекращен или признан недействительным; при наличии отношений по усыновлению, если усыновление отменено судом.

Признание брака действительным невозможно, если брак заключен между близкими родственниками.

При этом признание брака действительным в случаях, когда основания для признания его недействительным отпали до рассмотрения дела в суде, — это право, а не обязанность суда. Суд может признать брак недействительным и при отпадении указанных обстоятельств.

Что касается браков, совершаемых несовершеннолетними, то здесь закон ставит вопрос о признании брака недействительным в зависимости от интересов самого несовершеннолетнего. В интересах несовершеннолетнего суд может отказать в принятии искового заявления о признании брака недействительным. Суд обязан выяснять согласие несовершеннолетнего супруга на признание его брака недействительным. При отсутствии согласия суд также вправе отказать в принятии и рассмотрении искового заявления о признании брака недействительным независимо от того, кем такое требование было предъявлено.

Суд не может признать брак фиктивным и на этом основании — недействительным, если лица, зарегистрировавшие такой брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью, т. е. между ними возникли подлинные семейные отношения.

## 19. Юридические факты в семейном праве

Возникновение, изменение и прекращение семейных правоотношений связываются законом с определенными жизненными обстоятельствами, которым придается значение юридических фактов.

В науке выделяют общие (материальные) и специальные (юридические) предпосылки. Общие условия возникновения правоотношений — это такие, которые необходимы для возникновения и существования любого отношения. В самом широком смысле под материальными предпосылками понимается система социально-экономических, культурных и иных обстоятельств, обуславливающих объективную необходимость правового регулирования тех или иных общественных отношений.

Юридические факты в семейном праве — это реальные жизненные обстоятельства, которые в соответствии с действующим семейным законодательством являются основанием возникновения, изменения или прекращения семейных правоотношений.

Юридический факт как неизменное явление объективной и правовой реальности обладает рядом признаков.

1. Это конкретные и индивидуальные обстоятельства. Конкретность означает, что они совершены определенными субъектами и несут конкретное социальное и правовое содержание, она выражается в том, что они происходят в определенной местности в некоторый определенный момент времени.

2. Юридические факты несут в себе информацию о состоянии общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования. Юридическими фактами выступают лишь такие обстоятельства, которые затрагивают прямо или косвенно права и интересы общества, государства, социальных коллективов, личности.

3. Юридические факты определенным образом выражены во вне. Юридическими фактами не могут быть абстрактные понятия, мысли, события внутренней духовной жизни человека и том; подобные явления.

Для того чтобы конкретный юридический факт явился основанием возникновения семейных правоотношений, необходимо чтобы он был предусмотрен нормами семейного законодательства.

Действия — реальные жизненные факты, которые являются результатом волевой и сознательной деятельности людей. Действия в свою очередь подразделяются на правомерные и неправомерные. Первые осуществляются в рамках правовых норм, вторые выходят за их пределы и тем самым причиняют вред регулируемым отношениям. Среди правомерных действий выделяют: юридические акты — действия, направленные на определенные семейно-правовые последствия (заявление о вступлении в брак); юридические поступки — действия, порождающие правовые последствия независимо от воли лица, их совершающего (содержание пасынка порождает право мачехи на получение алиментов).

Кроме того, возможна классификация действий на активные и пассивные (например, неисполнение обязанности по уплате алиментов).

События — юридически значимые обстоятельства, протекающие помимо воли людей.

События бывают абсолютные, которые вообще не зависят от воли людей (смерть супруга как основание прекращения брачных правоотношений), и относительные — возникают по воле чело-

века, а в дальнейшем своем развитии от нее не зависят (состояние родства).

По срокам существования правоотношений можно выделить: краткосрочные и продолжительные.

Краткосрочные юридические факты существуют непродолжительное время и однократно порождают юридические последствия (рождение ребенка, смерть кого-либо из членов семьи).

Продолжительными в свою очередь признаются правоотношения, существующие довольно длительное время или повторяющиеся в определенной очередности и последовательности. Бесспорные правоотношения, возникнув однажды, прекращаются исключительно со смертью хотя бы одного из их участников (например, отношения между родителями и детьми).

## **20. Последствия признания брака недействительным**

Признание брака недействительным порождает правовые последствия, отличные от тех, которые возникают при расторжении брака. Вопросам о недействительности брака посвящена гл. 5 СК РФ. Среди них особое место занимают вопросы о последствиях признания брака недействительным. Вопрос о правовых последствиях признания брака недействительным урегулирован ст. 30 СК РФ.

Брак может быть признан недействительным по решению суда и признается недействительным с момента его заключения, т. е. он аннулируется и считается никогда не существовавшим. В соответствии с этим брак, признанный судом недействительным, по общему правилу не порождает у супругов прав и обязанностей. Исключение из этого правила составляют случаи, предусмотренные законодательством как последствия признания брака недействительным. Так, ни у одного из лиц, состоявших в таком «браке», не возникает прав на получение содержания (алиментов) от другого. Супруг, ранее выплачивавший алименты, при наличии задолженности по ним освобождается от ее погашения. Однако истребование обратно сумм алиментов, выплаченных до признания брака недействительным, законом не допускается.

Отношения между супругами, чей брак признан недействительным, по поводу имущества регулируются нормами Гражд-

данского законодательства, а не СК. Общее имущество, которое при действительном браке считалось бы совместной собственностью супругов, в случае признания брака недействительным рассматривается как их общая долевая собственность независимо от того, на чье имя было оформлено право собственности на это имущество — обоих «супругов» или одного из них. Раздел общего имущества или выдел из нее доли в этих случаях может быть произведен по соглашению этих лиц, а если соглашение не достигнуто — по решению суда, который определяет порядок и условия такого раздела с учетом вклада (средствами или личным трудом) каждого из них в образование общего имущества. Если при заключении брака заключался брачный договор, то он также признается недействительным с последствиями, предусмотренными ст. 167 ГК РФ о последствиях недействительности сделки.

Супругу, который при заключении брака выбрал фамилию супруга, после признания брака недействительным присваивается добрачная фамилия, за исключением случаев, когда добросовестный супруг желает оставить себе фамилию, приобретенную в браке.

Права детей, родившихся в недействительном браке либо в течение трехсот дней после признания его недействительным, сохраняются, т. е. признание брака недействительным на права таких детей не влияет. Ребенок считается находящимся в родстве с обоими родителями. Вопросы о месте жительства, содержании детей, праве детей на получение алиментов и другие вопросы, связанные с отношениями между родителями и детьми, решаются так же, как и при разводе родителей.

Суд может, но не обязан при вынесении решения о признании брака недействительным признать за супругом, права которого нарушены, право на получение от другого супруга содержания в соответствии со ст.ст. 90—91 СК РФ. Это положение является исключением из общего правила о том, что брак, признанный недействительным, не порождает прав и обязанностей супругов, предусмотренных СК РФ, и касается только добросовестного супруга, т. е. того, который не знал о наличии препятствий к заключению брака, «потерпевший» супруг и т. д. Добросовестность супруга устанавливает суд.

Добросовестный супруг также вправе присвоить себе добрачную фамилию либо оставить приобретенную в браке по своему усмотрению, несмотря на признание брака недействительным.

## 21. Личные права и обязанности супругов

К личным правам и обязанностям супругов СК относит свободу выбора супругами рода занятий, профессии, места пребывания и жительства и некоторые другие права, а также обязанности супругов по отношению друг к другу. Положение о равенстве супругов в семье направлено на обеспечение и является продолжением конституционных норм, определяющих основы правового статуса в РФ: о равных правах и свободах мужчины и женщины и равных возможностях их реализации, о свободе выбора каждым гражданином места своего пребывания и жительства, рода деятельности и профессии, о заботе и воспитании детей как равных правах и обязанностях обоих родителей, о недопустимости отмены и умаления этих прав и свобод граждан. В соответствии с конституционными нормами СК РФ закрепляет за супругами право на свободу в выборе занятий, профессии, мест пребывания и жительства. Эти права супругов тесно связаны с личностью каждого из супругов, и они не могут быть отменены или ограничены путем заключения соглашения между супругами. Если такие условия включены в брачный договор, они являются ничтожными, т. е. не имеющими никакой правовой силы. Обычно выбор занятий и профессии супругами согласовывается исходя в первую очередь из интересов семьи, но реализация данного права в жизни может быть причиной семейного конфликта, распада семьи и развода.

Следует отметить, что, хотя каждому из супругов предоставляется возможность самостоятельно определять для себя место жительства, СК РФ все же отдает приоритет совместному проживанию супругов, о чем свидетельствует общая направленность его норм. Вопрос о месте жительства супругов должен решаться по их взаимному согласию. Совместное жительство супругов, особенно в тех случаях, когда в семье есть дети, является важнейшим условием ее прочности, и в этих целях оно обеспечивается законом. Так, супруги пользуются равными правами, вытекающими из договора социального найма жилого помещения, супруг приобретает право пользования жилым помещением и в тех случаях, когда вселяется на жилую площадь супруга — собственника данного жилого помещения. Однако, когда совместное проживание по каким-либо причинам невозможно, закон исходит из свободного решения каждым из супругов вопроса о раздельном проживании.

В семейной жизни ни один из супругов не может пользоваться какими-либо преимущественными правами по сравнению с другим, поэтому закон устанавливает, что вопросы материнства, отцовства, воспитания и образования детей и другие вопросы семейной жизни решаются супругами совместно исходя из принципа равенства супругов. Более того, семейным законодательством устанавливается, что супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, а также обязаны содействовать укреплению семьи и ее благополучию, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей. Это означает, что оба супруга должны не только стремиться в меру своих сил и возможностей содействовать материальному благополучию семьи, но и создавать в ней благоприятную атмосферу, способствовать всестороннему духовному, нравственному и физическому развитию всех членов семьи, особенно несовершеннолетних детей.

Принцип равенства супругов в семье отражается и в положении законодательства о личных правах и обязанностях супругов, в соответствии с которым супруги по своему желанию выбирают фамилию при заключении брака одного из них в качестве общей фамилии либо каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию. Как правило, супруги принимают общую фамилию. Общая фамилия подчеркивает общность интересов всех членов семьи и облегчает реализацию прав и обязанностей супругами, родителями и детьми.

## ИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ СУПРУГОВ

Семья и семейные отношения являются той областью общественных отношений, к которым законодатель подходит с особой осторожностью, ввиду того что семейные отношения строятся на личном доверии супругов друг к другу, на основе взаимопонимания и поддержки супругами друг друга. Соответственно с этим имущественные отношения между супругами регулируются нормами семейного законодательства и только в части, не урегулированной семейным законодательством, — по правилам, установленным нормами ГК РФ.

В соответствии с нормами семейного законодательства законным режимом имущества является режим совместной собст-

венности на имущество. Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по их обоюдному согласию. Сделка, совершенная одним из супругов, по распоряжению общим имуществом супругов при отсутствии согласия одного из супругов может быть признана судом недействительной. Для этого супруг, который не давал своего согласия на распоряжение общим имуществом, должен предъявить свои требования другому супругу в судебном порядке. При соблюдении этого условия и при условии, что супруг, распорядившийся имуществом, знал или заведомо должен был знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки, — сделка считается недействительной. При совершении одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга. Другие права супругов по владению, пользованию и распоряжению имуществом, находящимся в их совместной собственности, регулируются ст.ст. 257 и 258 ГК РФ. Супруга имеют право изменить режим совместной собственности на другой, например на режим долевой собственности, предусмотрев данное условие в брачном договоре.

Имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью. К такому имуществу относятся: доходы каждого из супругов от трудовой либо предпринимательской деятельности, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты. Супруг, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми либо по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода, имеет равные права на общее имущество с другим супругом.

Помимо общей (совместной) собственности, имущество супругов в период их брака в соответствии с положениями семейного законодательства может находиться в их раздельной собственности. К имуществу, которое может принадлежать каждому из супругов, т. е. является их личной собственностью, СК относит: имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, а также вещи индивидуального пользования, за исключением драгоценностей и других предметов роскоши. Вместе с этим закон предусматривает случаи, когда иму-

щество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью. Такие случаи наступают, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов, или имущества каждого из супругов, либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и другие).

В брачном договоре, заключенном между супругами, могут быть предусмотрены иные условия осуществления прав собственности на имущество, но при этом положения брачного договора не должны противоречить гражданскому законодательству России.

В случаях раздела имущества (при расторжении брака, заключении брачного договора и другом) размеры долей супругов в их общем имуществе признаются равными.

### 23. Совместная собственность супругов

Закон устанавливает, что имущество, приобретенное супругами в период брака, является их совместной собственностью. В совместной собственности супругов может находиться любое имущество, не изъятое из оборота. В состав имущества супругов могут входить не только вещи, не изъятые из оборота, но и права. Таким образом, необходимо понимать термин «любое имущество», употребляемый законодателем. Необходимо отметить, что к совместной собственности супругов закон относит только вещи и права, но не обязательства, — это вытекает из смысла нормы, предусмотренной п. 2 ст. 34 СК РФ. Изъятиями из оборота называют вещи, отчуждение которых законом не допускается. Изъятые из оборота имущество не может находиться в совместной собственности супругов.

Понятие совместной собственности дается в ст. 244 ГК РФ, в соответствии с которым совместная собственность — это общая собственность без определения долей. Участник совместной собственности не может произвести отчуждения своей доли в праве совместной собственности на общее имущество, например передать или подарить ее другому лицу. Для этого он должен сначала определить и выделить свою долю. Совместная собственность супругов определяется в законе как имущество, нажитое ими в период брака, имея в виду брак, заключенный в установленном законом порядке в органах ЗАГСа.

Фактические брачные отношения без их регистрации в установленном законом порядке не порождают у супругов прав и обязанностей по отношению друг к другу и соответственно с этим не создают у супругов права совместной собственности на имущество.

Имуществом, нажитым во время брака и включаемым в состав совместного имущества супругов, закон называет: доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии и пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие целевого специального назначения; приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

Права супругов на имущество, нажитое в браке, как на совместное имущество аннулируются при признании брака недействительным. Вещи, приобретенные в период брака, впоследствии признанного недействительным, признаются либо имуществом того супруга, который их приобрел, либо общей долевой собственностью.

Среди имущества супругов особую ценность представляют жилые помещения. Они часто приобретаются и регистрируются на имя только одного супруга. Однако заключение сделки и факт регистрации дома или квартиры на имя одного супруга еще не предопределяет принадлежность ему этого имущества. Для установления права собственности необходимо каждый раз выяснять время, основания и источники приобретения имущества. Если помещение приобретается супругами на общие средства или договор дарения совершается в пользу обоих супругов, то возникает их совместная собственность на жилое помещение.

Сделки с недвижимым и другим имуществом, требующие нотариального удостоверения, совершаются только при нотариально удостоверенном согласии супруга, не участвующего в сделке, в противном случае такие сделки подлежат расторжению в судебном порядке в течение года с того момента, когда супруг, чье нотариально заверенное согласие не было получено, узнал или должен был узнать о совершении данной сделки.

## 24. Раздел общего имущества супругов

Раздел общего имущества супругов чаще всего происходит вследствие расторжения брака. Раздел бывает необходим и в случае смерти супруга, ведь по наследству переходит только то имущество, которое было собственностью наследодателя. Раздел совместной собственности может быть произведен и в период брака, в том числе судом, по требованию супруга или по заявлению его кредиторов. Причинами раздела может быть также фактическое прекращение семейных отношений, расточительность одного из супругов и некоторые другие. Чаще всего супруги сами решают вопрос о разделе совместной собственности. В случае спора этот вопрос передается на рассмотрение суда. Если супруги хотят разрешить спор о разделе общего имущества одновременно с расторжением брака, то суд выясняет, не затрагивает ли спор о разделе имущества супругов права третьих лиц, и определяет состав имущества, подлежащего разделу, доли, причитающиеся супругам, и конкретные предметы из состава общего имущества, которые выделяются каждому супругу исходя из их интересов и интересов детей. В тех случаях, когда одному из супругов передается доля, стоимость которой превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация

К имуществу, не подлежащему разделу, относится имущество, нажитое супругами до брака, а также личное имущество супругов, к которому закон относит:

- 1) полученное каждым из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам;
- 2) вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие, за исключением драгоценностей и других предметов роскоши);
- 3) вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей, — эти вещи передаются тому из супругов, с которым проживают дети;
- 4) суд может отнести к имуществу, нажитому каждым из супругов и не подлежащему разделу, вещи и права, приобретенные супругами в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений.

Это случаи длительного раздельного проживания супругов, когда фактически семейные отношения между ними прерваны. К ним не относятся случаи раздельного проживания супругов в

силу объективных причин: нахождения одного из них в длительной командировке, на учебе, на службе в армии и т. п. Все остальное имущество, нажитое супругами во время брака, включая вклады, внесенные одним из супругов в банк или иное кредитное учреждение, является общей собственностью супругов и подлежит разделу в предусмотренных законом случаях. Вклады, внесенные супругами за счет их общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими этим детям и при разделе имущества не учитываются. Большое значение сейчас приобретают вопросы раздела и выдела жилой площади. Раздел жилого дома, принадлежащего супругам на праве совместной собственности, чаще всего производится в натуре, и поскольку дом остается неделимым, он превращается в предмет их долевой собственности. Пользование помещениями осуществляется по соглашению супругов или по решению суда. В тех случаях, когда разделу подлежит жилое помещение, раздел которого невозможен (например, однокомнатная квартира), суд вправе определить порядок пользования жилым помещением либо порядок денежной или иной компенсации одному из супругов. При разделе недостроенного дома учитываются возможности супругов довести строительство своей части до конца, а также обязательства по полученной ссуде на строительство дома.

К требованиям супругов, брак которых расторгнут, о разделе их общего имущества применяется трехлетний срок исковой давности.

## **25. Собственность каждого из супругов**

К имуществу, не входящему в состав общей собственности супругов, находящемуся в личной собственности каждого из них, относятся:

- 1) добрачное имущество, т. е. вещи и права, принадлежавшие каждому из супругов до вступления в брак;
- 2) имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам;
- 3) вещи индивидуального пользования каждого супруга, за исключением предметов роскоши.

Этим имуществом каждый супруг вправе самостоятельно владеть, пользоваться и распоряжаться. При разделе общей собст-

венности супругов и определении их долей это имущество не учитывается.

Принадлежность имущества каждому из супругов до брака подтверждается в случае спора и решения дела в судебном порядке соответствующими документами, которые свидетельствуют о приобретении его до вступления в брак, или свидетельскими показаниями. К имуществу, принадлежащему каждому из супругов, относится также имущество, приобретенное, хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак, а также полученное в дар или в порядке наследования, и не становится совместной собственностью супругов. Например, если на деньги, вырученные от продажи автомобиля, принадлежавшего до брака мужу, была куплена мебель, которой пользовались все члены семьи, то эта мебель становится собственностью мужа и при разделе совместного имущества-супругов разделу не подлежит.

К имуществу, принадлежащему каждому из супругов, закон относит имущество: полученное в дар или по наследству и иным безвозмездным сделкам. Раздельной собственностью супруга считаются не только вещи, подаренные ему третьими лицами, но и вещи, подаренные ему другим супругом.

Вопрос об имуществе, полученном по наследству, редко вызывает споры между супругами, поскольку круг наследников и их доля в наследуемом имуществе четко обозначены в законе либо в завещании наследодателя. Имуществом каждого супруга являются вещи индивидуального пользования — одежда, обувь, косметические препараты, лечебные приборы и другое, даже если они приобретены за счет общих средств супругов. Исключения сделаны для драгоценностей и других предметов роскоши. В понятие драгоценностей включаются золотые вещи и другие ювелирные изделия из драгоценных и полудрагоценных металлов и камней. К предметам роскоши относятся ценные вещи, произведения искусства, антикварные и уникальные изделия, коллекции и другие вещи, которые не являются необходимыми для удовлетворения насущных потребностей членов семьи. Предметы роскоши — понятие относительное, оно изменяется в связи с изменениями общего уровня жизни в обществе. Оно неоднократно различно трактовалось судебной практикой, которая в свое время признавала предметами роскоши холодильники, телевизоры и иные предметы, ставшие сегодня предметами обычной домашней обстановки. В случае спора о пред-

метах роскоши их определяет суд с учетом конкретных обстоятельств и условий жизни супругов.

Имущество каждого из супругов может быть признано судом их совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества. Например, муж на свою зарплату перестроил дачу, которая принадлежала ему до брака, в двухэтажный коттедж, стоимость которого стала значительно выше, чем стоимость его прежней дачи. Поскольку доходы от трудовой деятельности, полученные во время брака, в соответствии с законодательством являются общим имуществом супругов, суд может признать данный двухэтажный коттедж совместной собственностью супругов.

## **26. Определение долей при разделе имущества супругов**

СК устанавливает, как говорилось выше, режим совместной (общей) собственности супругов и в соответствии с этим закрепляет принцип равенства долей супругов при разделе общего имущества супругов. Принцип равенства долей супругов при разделе общего имущества супругов соответствует и общим положениям о равноправии супругов в семье. Следовательно, уровень заработной платы и других доходов каждого супруга, как правило, не имеет для определения их долей при разделе общего имущества значения, если иное не предусмотрено договором между супругами.

Супруг, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода, является обладателем тех же прав на равную долю в общем имуществе супругов, что и другой супруг. Как следует из этого текста, в качестве такого лица могут выступать как жена, так и муж.

Суд может отступить от принципа равенства долей супругов при наличии следующих обстоятельств:

- 1) исходя из интересов несовершеннолетних детей, которые остаются проживать с одним из супругов;
- 2) исходя из заслуживающих внимания интересов одного из супругов, в частности если один из супругов не получал дохо-

дов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи. Доля может быть изменена в интересах одного из супругов в связи с его болезнью, нетрудоспособностью и в некоторых других случаях по усмотрению суда.

Однако отступление судом от принципа равенства долей должно быть обосновано и обязательно мотивировано в судебном решении. В противном случае такое решение подлежит отмене. Например, жена обратилась в суд с иском к мужу о разделе совместно нажитого имущества, в составе которого были автомашина и гараж. Вопреки просьбе ответчицы, которая просила оставить эти предметы в ее собственности, так как автомашина была выделена ей по месту работы в качестве поощрения и зарегистрирована в ГАИ на ее имя, народный суд выделил машину и гараж мужу на том основании, что он — водитель-профессионал. Стоимость всего совместно нажитого имущества суд разделил в неравных долях. Решение было отменено, так как оно не было мотивировано. Кассационная инстанция постановила, что суд должен был указать в решении обстоятельства и доказательства, на которых основаны его выводы, и доводы, по которым он отвергает те или иные доказательства, а также законы, которыми руководствовался суд (БВС РФ. 1993. № 7. С. 13).

В состав общего имущества супругов включаются только имущество и имущественные права. Вопрос об обязанностях, в частности о долгах каждого из супругов в случае раздела их общего имущества, решается судом отдельно. По общему правилу по обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено на имущество только этого супруга. Однако закон предусматривает такие случаи, когда супруги могут нести субсидиарную (дополнительную) либо солидарную (совместную) ответственность. Например, при недостаточности для выполнения взятого на себя обязательства имущества одного из супругов кредитор может потребовать выдела доли супруга-должника. У супругов могут быть общие обязательства, например по кредиту, взятому совместно в целях строительства. При разделе общего имущества супругов суд не принимает во внимание всех обязательств супругов или одного из них перед третьими лицами, но устанавливает наличие общих долгов супругов. Если будет установлено, что супруги имеют общие долги, то при разделе общего имущества супругов общие долги супругов распределяются между ними пропорционально присужденным им долям.

## 27. Брачный договор

Впервые в российском законодательстве упоминание о договоре, регулирующем имущественные отношения супругов, появилось в новом Гражданском кодексе, вступившем в силу 1 января 1995 г. До этого момента отечественное законодательство признавало все нажитое супругами в браке (за исключением личных вещей, не являющихся предметами роскоши) их совместной собственностью. Статья 256 ГК РФ устанавливает положение, в соответствии с которым имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества. Таким образом, супруги вправе составить договор, определяющий, какие именно вещи принадлежат каждому из них, причем совершенно не обязательно, чтобы стоимость долей супругов была равна. Вслед за ГК РФ, устанавливающим данное положение, СК РФ в главе восьмой регламентирует общий порядок заключения, изменения, расторжения брачного договора, а также общие требования к содержанию брачного договора и условия для признания брачного договора недействительным.

Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации брака, так и в любое время в течение брака. Если договор заключается до государственной регистрации брака, то он вступает в силу только со дня государственной регистрации брака.

Договор заключается в письменной форме, подлежит нотариальному удостоверению и может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов либо по требованию одного из супругов в судебном порядке. Соглашение об изменении или о расторжении брака заключается в той же форме, что и сам брак.

Закон запрещает ограничивать брачным договором правоспособность или дееспособность супругов. Нельзя, например, записать в договоре, что жена не имеет права работать, или принимать наследство, или сочинять стихи, или ходить по магазинам, или учреждать предприятия. Нельзя в договоре отказаться от права на обращение в суд за защитой своих нарушенных прав.

В договоре не могут содержаться условия, регулирующие личные неимущественные отношения между супругами, например условия о выборе супругами фамилии, о выборе места жи-

тельства; о праве решать совместно все вопросы жизни семьи; о праве расторгнуть брак; не могут содержаться условия о правах и обязанностях супругов в отношении детей и др.

Закон предусматривает следующие основания для признания брачного договора недействительным:

1) в случае признания недействительным брака. При этом к имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются положения ГК о долевой собственности. Однако суд вправе при разделе совместно приобретенного имущества право совместной, а не долевой собственности супругов на указанное имущество при условии, что этого требуют интересы добросовестного супруга; если договор содержит условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства; 2) по основаниям, предусмотренным ГК, в случаях несоответствия договора положениям закона; 3) когда цель договора противоречит основам правопорядка и нравственности; 4) если договор заключен лишь для вида или с целью скрыть другую сделку, например чтобы прописаться или получить квартиру; 5) если один из супругов признан в судебном порядке недееспособным или ограничен в дееспособности; 6) если при заключении договора один из супругов был не способен понимать значение своих действий или заблуждался, подписал договор под влиянием обмана, насилия, угрозы или стечения тяжелых обстоятельств.

## **28. Содержание брачного договора**

Брачный договор заключается в письменной форме, подлежит нотариальному удостоверению и вступает в силу с момента государственной регистрации брака, если договор заключался до нее, либо с момента подписания его сторонами, если договор заключался во время брака.

В брачном договоре супруги вправе предусмотреть свои имущественные права и установить режим собственности на все имущество целиком или на отдельные его виды. Супруги вправе предусмотреть, что их имущество является совместной, долевой или раздельной собственностью.

Брачным договором может быть предусмотрено, что он заключен не только в отношении имеющегося, но и в отношении будущего имущества.

Признавая имущество совместной собственностью, супруги тем самым устанавливают, что распоряжаются вещами сообща (при этом при совершении сделки одним из супругов предполагается согласие второго, исключение составляют лишь нотариально заверяемые сделки — здесь необходимо нотариально удостоверенное согласие второго супруга). В случае продажи своей доли одним супругом другой супруг будет иметь преимущественное право покупки продаваемой постороннему лицу доли, т. е. продажа доли в этом случае допускается только после того, как другой супруг откажется от ее приобретения по установленной цене. Участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества либо выплаты ему стоимости его доли, Раздельная же собственность на то или иное имущество дает его собственнику право распоряжаться им по своему усмотрению, не испрашивая согласия супруга при совершении любых сделок. Кроме вопросов, касающихся режима имущества супругов, в брачном договоре можно определить свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из супругов семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. При этом любые положения договора могут ограничиваться определенными сроками либо ставиться в зависимость от наступления или от ненаступления определенных условий. Например, договором может быть предусмотрено, что все имущество супругов является их совместной собственностью, а в случае развода делится в определенных долях или что в течение нескольких лет все доходы по имеющимся в собственности супругов ценным бумагам поступают в распоряжение одного из них.

Брачный договор не может содержать условия:

- а) ограничивающие правоспособность или дееспособность супругов;
- б) ограничивающие право супругов на обращение в суд за судебной защитой своих прав;
- в) ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания;
- г) об урегулировании личных неимущественных отношений между супругами;
- д) устанавливающие права и обязанности супругов в отношении детей;

е) ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное положение;

ж) условия, противоречащие основным началам семейного законодательства.

Разрешение указанных вопросов является прерогативой закона, и включение данных условий в брачный договор влечет ничтожность соответствующих положений договора с момента их включения в договор.

Брачный договор может быть изменен либо расторгнут в любое время по соглашению сторон. Такое соглашение должно быть заключено супругами в той же форме, что и сам договор. Односторонний отказ от исполнения условий брачного договора не допускается. По требованию одного из супругов брачный договор может быть расторгнут по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ. В момент прекращения брака брачный договор имеет свое действие, за исключением тех положений, которые предусмотрены на случай прекращения брака.

## **29. Ответственность супругов по обязательствам**

Супруги несут ответственность по своим личным обязательствам как имуществом каждого из них, так и общим имуществом. Статья 45 СК РФ устанавливает, что по обязательствам одного из супругов взыскание может быть наложено лишь на имущество этого супруга, но при недостаточности этого имущества кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника, которая причиталась бы супругу-должнику при разделе общего имущества супругов, для обращения на нее взыскания. При этом необходимо иметь в виду, что если обязательство супруга возникло или связано с его долгом до вступления в брак или принято им на себя хотя и во время брака, но с целью удовлетворения только своих интересов или имеет целью покрыть расходы, необходимые для сохранения или улучшения лишь ему принадлежащего имущества, то по таким обязательствам супруг отвечает только принадлежащим ему имуществом. Если же будет установлено, что полученное по обязательствам одного из супругов имущество было использовано на нужды семьи, то взыскание обращается на общее имущество супругов. Обязательствами лишь одного, а не

обоих супругов являются и те, которые непосредственно связаны с его личностью, например его обязательства по уплате алиментов на содержание детей от первого брака, обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу других лиц. По таким обязательствам другой супруг не несет ответственности ни принадлежащим ему имуществом, ни долей в общем **имуществе** супругов.

Права кредиторов гарантируются семейным законодательством следующим образом: супруг в соответствии со ст. 46 **СК РФ** обязан уведомлять своих кредиторов о заключении, об изменении или о расторжении брачного договора. В свою очередь кредиторы супруга-должника вправе требовать изменения условий или расторжения заключенного между ними договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами в порядке, установленном ст.ст. 451—453 **ПС РФ**.

Взыскание может быть обращено на общее имущество супругов или его часть в тех случаях, когда приговором суда устанавливается, что общее имущество супругов было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем. Здесь нужно различать два случая:

а) взыскание имущества в возмещение ущерба, причиненного преступлением одного супруга, за счет общего имущества супругов;

б) конфискацию имущества супруга **В** виде наказания за совершенное преступление.

В первом случае, если средства, полученные преступным путем, были потрачены на приобретение или увеличение общего имущества супругов, справедливо возместить ущерб потерпевшему за счет неосновательного увеличения общего имущества супругов. Объектом взыскания могут быть как вещи, приобретенные за счет неправомерно полученных средств, так и денежные средства или иные объекты общей собственности супругов. Имущество, принадлежащее другому супругу, не может быть объектом взыскания.

В отличие от обращения взыскания на общее имущество супругов в целях возмещения ущерба, причиненного преступлением, конфискация имущества применяется по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения. Конфискация предусмотрена в качестве уголовного наказания. В приговоре суда указывается, какое имущество подлежит конфискации. При этом не имеет значения ни соотношение стои-

мости конфискованного имущества с размером ущерба, причиненного преступлением, ни источник приобретения имущества. Конфискация может распространяться и на долю супруга в общем имуществе. На долю другого супруга в общей собственности конфискация не распространяется.

### 30. Установление отцовства

Добровольное установление отцовства производится в органах ЗАГСа. В отношении лица, достигшего возраста совершеннолетия, установление отцовства допускается только с его согласия, а если лицо признано недееспособным — с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства. Установление отцовства в судебном порядке могут требовать только лица, уполномоченные на это законом.

Установление отцовства производится в судебном порядке по правилам, предусмотренным **гражданско-процессуальным** законодательством. Возможны две **ситуации**, когда возникает необходимость в принудительном установлении отцовства. **Первая**, которая встречается чаще всего, — когда отец ребенка отказывается от подачи совместного заявления с матерью ребенка в органы ЗАГСа в порядке, предусмотренном п. 4 ст. 48 СК РФ. Вторая ситуация — когда мать ребенка препятствует фактическому отцу установить свое отцовство в добровольном порядке в органах ЗАГСа. В таком случае происхождение ребенка от данного отца может быть установлено судом. Лицами, которых закон наделяет правом обратиться с заявлением об установлении отцовства в суд, являются:

- 1) один из родителей (истцом по делу об установлении отцовства может быть фактический **отец** в том случае, если мать ребенка отказывается подать совместное заявление в орган ЗАГСа);
- 2) опекун или попечитель ребенка;
- 3) лицо, на иждивении которого фактически находится ребенок;
- 4) сам ребенок по достижении совершеннолетия.

В случае, когда мать ребенка умерла, недееспособна, лишена родительских прав или ее местонахождение неизвестно, лицо, которому судом уже было отказано в праве зарегистрироваться в качестве отца ребенка в органах ЗАГСа, не имеет права требовать установления отцовства в судебном порядке.

Закон не ограничивает срок подачи заявления об установлении отцовства. Очевидно, такое заявление может быть подано в

любое время независимо от того, сколько времени прошло с момента рождения ребенка, так как для таких требований не установлен срок давности.

Дела об установлении отцовства рассматриваются в порядке искового производства. Иск предъявляется к предполагаемому отцу, если он отказывается от добровольного установления отцовства в органах **ЗАГС**, в порядке, предусмотренном п. 4 ст. 48 СК РФ, а если мать препятствует подаче заявления, то к матери. Если к моменту обращения в суд предполагаемого отца ребенка уже нет в **живых**, дело должно рассматриваться в порядке особого производства (установления юридического факта).

При установлении отцовства в судебном порядке суд принимает во внимание любые **доказательства**, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Это значит, что факт происхождения ребенка устанавливается судом с учетом всех обстоятельств, с применением любых средств доказывания, предусмотренных ГПК **России**, в том числе и заключения медико-генетической экспертизы.

Поскольку ни один вид экспертизы не может быть принудительно осуществлен, на практике по делам об установлении отцовства до недавнего времени возникало много проблем, **связанных** с уклонением сторон от участия в экспертизе. Это приводило к многократному отложению рассмотрения дела и нарушению прав добросовестных участников процесса. В соответствии с Федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» от 30 ноября 1995 г. в случае уклонения сторон от участия в экспертизе, когда по обстоятельствам дела без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы и какое она имеет для нее значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была **назначена**, установленным или опровергнутым.

### **31. Установление происхождения ребенка**

По общему правилу происхождение ребенка от матери удостоверяется органами ЗАГС на основании справки из родильного дома или иного медицинского учреждения, в котором происходили роды. СК РФ специально предусматривает случаи рождения ребенка вне медицинского учреждения. В таких случаях происхождение ребенка от матери может быть удостоверено медицин-

скими документами, к числу которых относится медицинское заключение, выданное врачом, присутствовавшим при родах, либо врачом скорой помощи, приехавшим уже после родов, либо справкой, выданной медицинским учреждением, в которое обратилась женщина уже после того, как родился ребенок, или иным подобного рода документом. Кроме того, допускается возможность использования свидетельских показаний при установлении происхождения ребенка. В СК РФ не содержится никаких указаний относительно количества свидетелей, достаточного для удостоверения факта рождения ребенка. Из этого следует, что в таком случае может быть достаточно показаний одного свидетеля. Происхождение ребенка предусматривает также возможность удостоверения происхождения ребенка на основании иных доказательств. К их числу **могут** быть отнесены любые фактические данные, которые могут быть использованы в качестве доказательств по гражданскому делу в соответствии с гражданским процессуальным законодательством.

Супруг матери признается отцом ребенка, если ребенок родился в то время, когда он состоял в супружеских отношениях с матерью, а также если ребенок родился в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка. Женщина, состоящая в браке, при регистрации ребенка не должна представлять какие-либо доказательства происхождения ребенка от мужа. Для этого ей достаточно предъявить свидетельство о браке.

Если, по мнению матери, отцом ребенка не является ее супруг, она вправе для установления отцовства подать заявление в органы записи актов гражданского состояния (ЗАГС) совместно с отцом ребенка либо обратиться в суд с иском об установлении отцовства. Вместе с тем мать ребенка, не считающая своего мужа его отцом, не вправе вообще отказаться от регистрации какого бы то ни было мужчины в качестве отца ребенка. Таким правом в соответствии с СК РФ (п. 3 ст. 51 СК) наделена только женщина, не состоящая в браке. Для добровольного установления мужчиной, не состоящим в браке с матерью **ребенка**, факта своего отцовства требуется согласие матери ребенка. СК предусматривает только четыре случая, когда отец, не состоящий в супружеских отношениях с матерью ребенка, может установить факт своего отцовства без согласия матери ребенка. Это:

- 1) смерть матери;
- 2) признание ее недееспособной;

- 3) невозможность установления ее места нахождения;
- 4) лишение ее родительских прав.

В тех случаях, когда у родителей будущего ребенка, не состоящих в браке между собой, есть основания предполагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства может оказаться затруднительной или невозможной после рождения ребенка, они могут подать такое **заявление в органы ЗАГСа** во время беременности матери.

Признание отцовства в отношении лиц, достигших совершеннолетия, возможно только с их согласия. Если такой совершеннолетний гражданин является недееспособным, согласие за него должен дать его опекун или орган опеки и попечительства. Это служит гарантией защиты прав и интересов недееспособного от возможных злоупотреблений со стороны лица, объявляющего себя его отцом, и позволяет допускать установление отцовства в отношении недееспособного только в тех случаях, если оно отвечает его интересам.

### 32. Оспаривание отцовства (материнства)

Запись отцовства и материнства лиц, состоящих между собой в браке, в книге записей рождений делается по заявлению любого из родителей. Для этого бывает достаточно предъявления материю медицинского документа о рождении ребенка и свидетельства о браке. В тех случаях, когда ребенок рождается у лиц, не состоящих между собой в браке, запись о матери ребенка производится по ее заявлению, а запись об отце ребенка — по совместному заявлению родителей. По заявлению одного отца запись производится только в случаях: смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери, лишения ее родительских прав. Таков порядок, по которому производится запись родителей в книге записи рождений. Произведенная в установленном законом порядке запись родителей в книге записи рождений может быть оспорена только в судебном порядке. Запись может быть оспорена по требованию:

- 1) лица, записанного в качестве отца или матери ребенка;
- 2) лица, фактически являющегося отцом или матерью ребенка;
- 3) самого ребенка по достижении им совершеннолетия,
- 4) опекуна (попечителя) ребенка;
- 5) опекуна родителя, признанного судом недееспособным.

В прежнем законодательстве о браке и семье (до принятия Се-

мейного кодекса РФ) лицами, которые могут оспорить запись родителей в книге записи рождений, могли быть только лица, записанные в качестве родителей. Иные лица лишь имели возможность обратиться в суд с иском о признании записи недействительной, но не на основании положений о браке и семье (в прежнем Кодексе о браке и семье об этом не упоминалось), а исходя из общих принципов законодательства. Семейный кодекс не содержит указаний на срок давности относительно требований об оспаривании отцовства (материнства), а это значит, что в соответствии со ст. 9 Семейного кодекса подача исковых заявлений в суд об оспаривании отцовства (материнства) сроками давности не ограничивается. Если заявление в суд подается мужчиной, который добровольно подавал письменное заявление в органы ЗАГСа о признании его отцом и которому в момент записи было известно о том, что он не является отцом ребенка, то такое требование об оспаривании отцовства суд не удовлетворяет. Суд может удовлетворить заявление об оспаривании отцовства только в том случае, если судом будет установлено, что в момент записи его отцом ему не было известно, что он им не является. В СК РФ предусмотрены случаи, когда супруги или один из них дают свое согласие на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона. В тех случаях, когда супруг дает подобное согласие, он не вправе ссылаться на подобные обстоятельства при оспаривании отцовства (**материнства**). Также не вправе ссылаться на подобные обстоятельства при оспаривании отцовства (материнства) после совершения записи родителей в книге записи рождений оба супруга или суррогатная мать в тех случаях, когда супруги давали свое согласие на имплантацию эмбриона другой женщине. Однако это не исключает возможности оспаривать отцовство в общем порядке по иным основаниям. Понятие суррогатной матери дается в п. 4 ст. 51 СК РФ. Суррогатная мать — это женщина, которой проводится искусственное оплодотворение или имплантация эмбриона в целях его вынашивания. Лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие на искусственное оплодотворение или имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка в книге записи рождений только при согласии женщины, родившей ребенка (суррогатной матери). Несовершеннолетние дети имеют право оспорить запись родителей в книге записей рождений на общих основаниях.

### 33. Права несовершеннолетних детей

Понятие ребенок сформулировано в п. 1 ст. 54 СК РФ, в соответствии с которым ребенком признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет, т. е. несовершеннолетнее лицо. Признание лица, не достигшего возраста восемнадцати лет, полностью дееспособным в соответствии с положениями Гражданского кодекса России (ст.ст. 21, 27 ГК) не влияет на возможность рассматривать данное лицо в качестве ребенка. Правам несовершеннолетних детей посвящена гл. 11 Семейного кодекса РФ. В силу положений этой главы ребенок имеет следующие права: 1) право жить и воспитываться в семье; 2) право на общение с родителями и другими родственниками; 3) право на защиту своих прав и законных интересов; 4) право выражать свое мнение; 5) право на имя, отчество и фамилию; 6) имущественные права, в том числе права собственника, предусмотренные законодательством. Что касается обязанностей ребенка в семье, то они определяются только нормами нравственности, поскольку понудить его к их исполнению с помощью закона невозможно.

Право ребенка жить и воспитываться в семье предполагает собой наличие ряда сопутствующих прав: право ребенка на воспитание своими родителями, право ребенка знать своих родителей, право на родительскую заботу о ребенке, право на совместное проживание с родителями, за исключением тех случаев, когда это противоречит его интересам. В случаях утраты родительского попечения право ребенка жить и воспитываться в семье обеспечивается тем, что орган опеки и попечительства отдает предпочтение семейным формам воспитания: передаче на усыновление, в приемную семью, в семью опекуна (попечителя).

Ребенок имеет право знать своих родителей — это касается тех случаев, когда ребенок воспитывается не его родителями, например вдалеке от родителей или в случае смерти родителей (одного из них). Под заботой о ребенке следует понимать все виды помощи ребенку (обеспечение его питанием, лечением, одеждой, учебными пособиями и т. п.).

Право ребенка на совместное проживание с родителями обеспечивается и нормами ГК РФ. Согласно п. 2 ст. 20 ГК РФ местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, признается место жительства родителей. Право ребенка на общение с родителями может быть поставлено под угрозу в слу-

чаях расторжения брака между родителями либо в случаях проживания ребенка с опекуном (попечителем). На права ребенка эти обстоятельства не влияют. Ребенок имеет право на общение с родителями и другими родственниками и в случаях раздельного с ними проживания, а также и тогда, когда сам находится в экстремальной ситуации (задержан, заключен под арест или под стражу, находится в лечебном учреждении).

Ребенок имеет право выражать свое мнение, и это означает, что ребенок в семье является личностью, с мнением которой следует считаться родственникам ребенка, в первую очередь тогда, когда это касается интересов самого ребенка. Хотя закон не указывает, с какого возраста ребенку предоставляется такое право, очевидно, ребенок обладает этим правом с тех пор, как он становится в состоянии формулировать свои взгляды. Ребенок имеет право на имя, отчество и фамилию. Это положение закона говорит о том, что ребенок должен в любом случае (даже в случае отсутствия родителей) получить имя и фамилию. Отчество присваивается ребенку, если иное не предусмотрено законами субъектов Федерации или национальными обычаями. Здесь дело в том, что не у всех народов, населяющих Российскую Федерацию, принято называть людей по отчеству. Поэтому в тех регионах, где это соответствует национальным традициям и обычаям, родители могут не присваивать отчества своему ребенку.

### **34. Имущественные права ребенка**

Право на получение содержания от родителей — одно из неотъемлемых прав ребенка, сопутствующее праву ребенка на воспитание в семье. Родители обязаны осуществлять содержание ребенка и самостоятельно определяют, в каком порядке и в какой форме они будут предоставлять содержание своим несовершеннолетним детям. Родители имеют право заключить между собой соглашение и предусмотреть в нем распределение между собой обязанностей по содержанию ребенка. Таким образом, родители обеспечивают ребенку право на получение содержания — одно из имущественных прав ребенка. В тех случаях, когда родители не обеспечивают ребенка, средства на содержание взыскиваются с них в судебном порядке. Если содержание ребенка за счет средств родителей по каким-либо причинам невозможно, то ребенок имеет право на получение в судебном порядке алиментов на свое содержание от других членов семьи: трудоспособных

совершеннолетних братьев и сестер, обладающих необходимыми средствами, или от дедушки и бабушки, обладающих необходимыми средствами.

Алименты, пенсии, пособия и другие суммы, причитающиеся ребенку, поступают в распоряжение родителей. Такие средства являются собственностью ребенка и расходуются родителями на его содержание. В тех случаях, когда один из родителей, выплачивающий алименты, полагает, что эти суммы расходуются не по назначению, он вправе обратиться в суд с требованием о зачислении части алиментов (не более 50 %) на счета, открытые на имя ребенка в банке.

Помимо указанного, собственностью ребенка являются принадлежащее ему имущество, полученное в дар или по наследству, доходы, которые он получает от использования и распоряжения данным имуществом. Имущество ребенка могут составлять движимое и недвижимое имущество любой стоимости, ценные бумаги, паи, доли в капитале, вклады, внесенные в кредитные учреждения или иные коммерческие организации, дивиденды по вкладам и др. Ребенок, в частности, может стать собственником приватизированного дома или квартиры. Это имущество может быть приобретено на средства ребенка либо получено им в дар или по наследству. Принадлежит несовершеннолетнему также получаемая им стипендия, его заработок (доход) от результатов интеллектуальной и предпринимательской деятельности. Ребенок в возрасте от 14 до 18 лет вправе, например, самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей, попечителя, распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами; осуществлять право автора произведения науки, литературы или **искусства**, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими; совершать мелкие бытовые сделки. Иные гражданско-правовые сделки несовершеннолетний совершает с письменного согласия своих законных представителей (**родителей**, усыновителя, попечителя). Малолетний, т. е. ребенок в возрасте от **6** до 14 лет, может совершать: мелкие бытовые сделки, сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, а также сделки по распоряжению средствами, предоставленными родителями (усыновителями, опекунами) или третьими лицами с согласия последних. Сделки в интересах детей до шести лет совершают только родители и лица, их заменяющие. Распоряжение принадлежащим ре-

бенку на праве собственности имуществом регулируется ст.ст. 26 и 28 ГК РФ. Родители не имеют права на собственность ребенка так же, как и ребенок не имеет права собственности на имущество родителей. При осуществлении родителями полномочий по распоряжению и управлению имуществом ребенка они обладают правами и исполняют обязанности, установленные Гражданским кодексом (ст. 37) для опекунов и попечителей.

### 35. Право ребенка на защиту

Под защитой прав ребенка понимается: восстановление его нарушенных прав, создание условий, компенсирующих утрату прав, устранение препятствий на пути осуществления права и др. Защита прав ребенка может осуществляться родителями (лицами, их заменяющими) либо, в установленных законом случаях, прокурором или судом. Родители, проживающие отдельно от ребенка, не освобождаются от обязанности по защите его прав и интересов. Не могут осуществлять такую защиту лишь лица, лишенные родительских **прав**, граждане, у которых ребенок отобран по решению суда либо органом опеки и попечительства, лица, по решению суда признанные недееспособными, граждане, в силу решения суда ограниченные в дееспособности из-за злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

Прокурор осуществляет защиту прав и интересов ребенка во время осуществления надзора за соблюдением прав ребенка и в других установленных законом случаях. Суд рассматривает споры, связанные с воспитанием детей, другие споры, связанные с участием и интересами детей. Во всех случаях, когда дело связано с прямым или косвенным участием в деле несовершеннолетних детей, суд принимает во внимание и действует в их интересах.

В соответствии с положениями Гражданского кодекса несовершеннолетний может быть признан полностью дееспособным (эмансипирован) до достижения им совершеннолетия. В таких случаях несовершеннолетний приобретает право самостоятельно осуществлять все свои права и обязанности, включая право на защиту.

Злоупотребления со стороны родителей имеют особую опасность для ребенка и являются основанием для лишения родительских прав, для прекращения существующих правоотношений путем отстранения опекуна (попечителя) в соответствии с п. 3 ст.

39 ГК, отмены усыновления (ст. 141 СК РФ), досрочного прекращения договора о передаче ребенка на воспитание в семью (п. 2 ст. 152 СК РФ). При нарушении прав и законных интересов ребенка или при злоупотреблении родительскими правами ребенок имеет право на обращение в орган опеки и попечительства, а по достижении им возраста 14-ти лет — в суд. С просьбой о защите своих прав ребенок может обратиться также в любое учреждение, занимающееся социальным обслуживанием несовершеннолетних: социальный приют для детей и подростков, центр помощи детям, оставшимся без попечения родителей, центр экстренной психологической помощи по телефону и др. Ребенок может обратиться за защитой и к прокурору. К нарушениям прав и законных интересов ребенка относятся: нарушение его имущественных прав и интересов, невыполнение или ненадлежащее выполнение родителями или одним из них обязанностей по воспитанию и образованию ребенка, злоупотребление родительскими правами и другими, предусмотренными законодательством правами. Данное положение касается не только родителей, но и лиц, их заменяющих, т. е. при нарушении указанных прав и интересов ребенка лицами, заменяющими родителей, ребенок имеет те же права на обращение в соответствующие инстанции. Однако обращение ребенка в соответствующие инстанции, безусловно, затрудняется не только возрастом и отсутствием необходимого жизненного **опыта**, но и страхом, боязнью детей перед родителями, а также перед тем, что их могут забрать и **поместить** в детское учреждение. В связи с этим п. 3 ст. 56 Семейного кодекса России устанавливает правило, что должностные лица организаций и иные граждане, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, обязаны сообщить об этом в органы опеки и попечительства. Орган опеки и попечительства в свою очередь обязан принять меры к защите прав и законных интересов ребенка при получении подобных сведений.

### **36. Совершение актов записи гражданского состояния**

В целях защиты имущественных, а также личных неимущественных прав граждан государство устанавливает обязательность регистрации актов гражданского состояния.

Государственной регистрации и занесению в книгу записи актов гражданского состояния подлежат: рождение ребенка, заключение и расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена гражданином имени, смерть гражданина. Совершение актов гражданского состояния, в том числе органы, которые производят государственную регистрацию актов гражданского состояния, порядок государственной регистрации и порядок внесения исправлений и изменений, а также порядок восстановления и аннулирования записей актов гражданского состояния регламентируются в Законе «Об актах гражданского состояния».

Несколько слов о том, что такое акт гражданского состояния. Актами гражданского состояния называют такие действия граждан или события, которые влияют на возникновение, изменение, прекращение прав и обязанностей и одновременно с этим характеризуют правовое состояние граждан. Указанные выше акты гражданского состояния подлежат государственной регистрации. Органы, регистрирующие акты гражданского состояния (органы записи актов гражданского состояния — ЗАГС), образуются органами государственной власти субъектов Федерации. Те граждане России, которые проживают за пределами России, могут произвести государственную регистрацию актов гражданского состояния в консульских учреждениях Российской Федерации. В случаях, установленных Законом «Об актах гражданского состояния», при регистрации актов учитываются нормы, установленные законами субъектов РФ. Это касается, в частности, случаев присвоения лицу отчества. Не везде в Российской Федерации в связи с местными национальными традициями и обычаями народов принято называть людей по отчеству. Семейный кодекс предоставляет возможность субъектам Федерации в своих законах разрешить регистрацию лица по имени и фамилии без отчества.

Для составления записи акта гражданского состояния гражданином (гражданами) представляются документы, которые являются основанием для внесения в книгу записи актов гражданского состояния соответствующей записи. О составлении записи и государственной регистрации акта гражданского состояния выдается свидетельство о государственной регистрации. Ответственность за правильность государственной регистрации актов гражданского состояния, а также за качество составления записей возлагается на руководителя соответствующего органа записи актов гражданского состояния.

Федеральный закон «Об актах гражданского состояния» приводит два случая, при которых может быть отказано в государственной регистрации акта гражданского состояния: Это, во-первых, когда государственная регистрация противоречит закону и, во-вторых, когда документы, которые представлены в соответствии с законом, не соответствуют требованиям, предъявляемым к ним законом. В случае отказа в государственной регистрации руководитель органа записи актов гражданского состояния обязан по требованию лица, получившего отказ в государственной регистрации, сообщить причины отказа в письменной форме.

Те сведения, которые становятся известны работникам органа записи гражданского состояния в связи с осуществляемой им деятельностью, являются конфиденциальной информацией и сообщаются только по запросам суда, прокуратуры, органов дознания и **следствия**, а также по запросам уполномоченного по правам человека в России.

За государственную регистрацию актов гражданского состояния взимается государственная пошлина, размер которой устанавливается в Законе о государственной пошлине.

### **37. Управление имуществом подопечного**

При выявлении несовершеннолетнего, оставшегося без попечения родителей, подлежащего устройству в детское учреждение или установлению над ним опеки (попечительства), отделы народного образования (органы опеки и попечительства) выясняют наличие у ребенка имущества. При наличии у ребенка, оставшегося без попечения родителей, имущества органы опеки и попечительства выявляют, хранят и управляют имуществом несовершеннолетнего, а также истребуют его имущество от третьих лиц, незаконно им владеющих, взыскивают деньги с должников, взыскивают и возмещают причиненные несовершеннолетнему убытки. Во всех случаях, когда возникает необходимость принятия мер по охране и управлению имуществом несовершеннолетнего, органы опеки и попечительства составляют описание этого имущества. В описание заносятся предметы домашней обстановки, хозяйственные и носильные вещи с указанием отличительных признаков **каждой** из них, степени ее изношенности. Если в составе имущества имеется дом, скот, предметы роскоши, ценности, денежные суммы и т. п., то право несовершеннолетнего на это имущество оформляется через нотариальную контору. Далее без

разрешения органа опеки и попечительства расходование имущества ребенка не допускается, в том числе тогда, когда несовершеннолетнему назначен опекун (попечитель). Опекун (попечитель) несовершеннолетнего не вправе самостоятельно, без разрешения органов опеки и попечительства, совершать сделки, за исключением мелких бытовых сделок, с имуществом несовершеннолетнего.

Органы опеки и попечительства вправе, если имеются достаточные основания для защиты интересов подопечного, ограничить право одного из родителей (усыновителей) или опекуна распоряжаться вкладом подопечного.

В этих случаях органы опеки и попечительства, давая разрешение на получение суммы вклада, указывают сберегательной кассе размер суммы, подлежащей выдаче родителю, усыновителю, опекуну.

Опекун (попечитель) несовершеннолетнего обязан контролировать и отмечать все получаемые на подопечного суммы и произведенные из них расходы, за исключением средств на содержание подопечного, и ежегодно представлять в орган опеки и попечительства письменный отчет о хранении и управлении имуществом подопечного. Годовой отчет опекуна должен содержать сведения о состоянии имущества и месте его хранения, приобретения имущества взамен проданного, доходах, полученных от управления имуществом, и произведенных расходах с датами получения сумм с текущего счета подопечного, вырученных от отчуждения имущества в течение отчетного года, и затрат, произведенных из них для нужд подопечного. К отчету прилагаются оправдательные документы (копии товарных чеков, квитанции об уплате налогов, страховых сумм и другие платежные документы). После утверждения отчета опекуна (попечителя) из описи имущества подопечного исключаются использованные вещи и вносятся соответствующие дополнения, **изменения** в опись имущества и денежные документы подопечного.

Контроль и проверка сохранности имущества несовершеннолетних подопечных осуществляются органами опеки и попечительства не реже двух раз в год.

Обнаружение во время осуществляемого контроля недобросовестного отношения опекуна к имуществу несовершеннолетнего органы опеки и попечительства составляют об этом акт и предъявляют требования к опекуну (попечителю) о возмещении убытка, нанесенного несовершеннолетнему.

Опекун либо попечитель отстраняются от опекунских обязанностей органом опеки и попечительства при установлении факта использования опекуном (попечителем) имущества подопечного в личных целях.

### **38. Права и обязанности родителей**

Родители имеют равные права и равные обязанности. Семейные права и обязанности родителей в отношении детей возникают с момента рождения ребенка и прекращаются с наступлением у ребенка восемнадцатилетнего возраста либо в случае приобретения ребенком полной дееспособности до наступления совершеннолетия — в случаях вступления в брак и эмансипации (ст.ст. 21, 27 ГК).

Воспитание детей и забота о них — это не только нравственный, моральный долг родителей, но также и их равное право и обязанность. В осуществлении этого права родители равны, и утратить это право родители могут лишь в случаях, предусмотренных законом: при лишении родительских прав и усыновлении ребенка. Право на воспитание заключается в предоставлении родителям возможности лично воспитывать своих детей. При этом родители свободны в выборе способов и методов воспитания ребенка. Родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей. Это значит, что при воспитании детей родительское мнение является первоочередным. То есть педагоги, другие лица, отвечающие за воспитание детей, должны при проведении воспитательного процесса принимать во внимание мнение родителей и в меру необходимости и возможностей следовать их рекомендациям. В воспитании ребенка нередко принимают участие не только родители, но и другие члены семьи. Какой бы значимой ни была их роль в жизни ребенка, преимущественное право на его воспитание принадлежит родителям. Это означает также, что при разрешении судом споров между родителями и другими лицами по поводу воспитания ребенка при прочих равных условиях эти споры разрешаются в пользу родителей.

Обязанности родителей по воспитанию ребенка включают в себя заботу о физическом, **психическом** здоровье ребенка и его нравственном духовном развитии. В частности, родители несут обязанность по получению детьми основного общего образования. При этом родители имеют право выбирать как образовательное учреждение, так и форму обучения ребенка вплоть до полу-

чения им основного общего образования. В повседневной жизни выполнение этой обязанности родителями заключается в обеспечении того, **чтобы** их ребенок учился. Он может совмещать свою учебу с работой, творческой, предпринимательской, коммерческой деятельностью, но какой бы ни была семейная ситуация, уровень материальной обеспеченности семьи, состояние здоровья родителей, ребенок должен получить необходимое образование. Лица, не исполняющие родительских обязанностей или выполняющие их ненадлежащим образом, могут быть лишены родительских прав. Лица, обладающие родительскими правами, несут такую же ответственность за воспитание и развитие детей, как и их родители.

Родители выступают законными представителями ребенка и защищают его права и интересы в отношениях с любыми юридическими и физическими лицами, в том числе выступают представителями ребенка в суде без специальных полномочий. В круг объектов защиты прав ребенка входят: право ребенка жить и воспитываться в семье, право на общение с родителями и другими родственниками, право на защиту, право выражать свое мнение, право на имя, отчество и фамилию, имущественные права, жилищные, наследственные и другие права ребенка, в числе которых и его права как члена общества (на охрану жизни и здоровья, социальное обеспечение, защиту чести и достоинства и др.).

Орган опеки и попечительства может ограничить права родителей на представительство интересов детей в том случае если будет установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. При разногласии в интересах родителей и детей орган опеки и попечительства назначает представителя для защиты прав и интересов детей.

### **39. Права несовершеннолетних родителей '**

Норма о правах несовершеннолетних родителей содержится в ст. 62 СК и устанавливает, что несовершеннолетние родители имеют право:

- 1) на совместное проживание с ребенком;
- 2) на участие в воспитании ребенка;
- 3) по достижении возраста шестнадцати лет самостоятельно осуществлять родительские права;
- 4) признавать и оспаривать свое **ОТЦОВСТВО** (материнство);

5) по достижении четырнадцати лет устанавливать отцовство в отношении своих детей в судебном порядке.

СК РФ не устанавливает возрастных ограничений для обладания правом на совместное проживание с ребенком для несовершеннолетних родителей. Таким образом, право на совместное проживание с ребенком имеют любые несовершеннолетние родители. Несовершеннолетние родители часто не могут осуществлять полноценное воспитание ребенка, самостоятельно, без помощи взрослых защитить права и интересы своего ребенка в силу отсутствия у них необходимого жизненного опыта. Поэтому СК РФ предусматривает для несовершеннолетних родителей право на участие в воспитании. Это означает, что такой родитель воспитывает ребенка не один и в любом случае имеет право участвовать в воспитании ребенка. СК РФ устанавливает возрастные ограничения для осуществления несовершеннолетними родителями своих родительских прав самостоятельно. Несовершеннолетние родители, состоящие в браке, имеют право на самостоятельное осуществление родительских прав с любого возраста. Если несовершеннолетний родитель не состоит в браке и не достиг шестнадцатилетнего возраста, то он осуществляет свои права вместе с опекуном ребенка. Опекун в этом случае назначается в соответствии со ст. 31 Гражданского кодекса. Если между опекуном и несовершеннолетним родителем возникают разногласия, то они решаются органом опеки и попечительства исходя из интересов ребенка. Опекуном ребенка несовершеннолетнего родителя становится, как правило, один из членов семьи несовершеннолетнего родителя. В соответствии со ст. 33 ГК РФ опекун назначается только при его желании быть опекуном, наличии у него качеств, обеспечивающих интересы несовершеннолетнего подопечного. Опекуну отказывают в просьбе быть опекуном несовершеннолетнего в случае его явной неспособности охранять должным образом интересы подопечного. В тех случаях, когда орган опеки и попечительства не назначает опекуна из-за отсутствия лиц, желающих быть опекуном, или по другим причинам, орган опеки и попечительства принимает обязательства по защите прав и интересов ребенка на себя. По достижении несовершеннолетним родителем 16 лет он обретает полную самостоятельность в осуществлении своих родительских прав и опека над его ребенком прекращается.

Несовершеннолетний независимо от возраста имеет право признавать свое отцовство путем подачи вместе с матерью ре-

бенка заявления в органы записи актов гражданского состояния или оспаривать свое отцовство в судебном порядке лично, а в случаях, предусмотренных законодательством, — через своего представителя. Право устанавливать отцовство несовершеннолетний приобретает только по достижении возраста 14 лет.

Несовершеннолетние родители имеют не только права, предусмотренные для несовершеннолетних родителей, но и все **права**, предусмотренные Семейным законодательством для несовершеннолетних детей. На несовершеннолетних родителей распространяются также правила относительно защиты родительских прав, лишения родительских прав, восстановления в родительских правах, ограничения родительских прав и отобрания ребенка у родителей при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью.

#### **40. Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей**

Право родителей по воспитанию своих детей — одно из основных родительских прав, которое одновременно является их обязанностью. Этот вопрос уже рассматривался в общих чертах при рассмотрении вопроса о правах и обязанностях родителей (см. выше), рассмотрим его более подробно.

Право и обязанность родителей по воспитанию своих детей заключается в том, что родители ответственны за воспитание и развитие своих детей и имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед другими лицами. Утратить право на **воспитание** своих детей родители могут только в случаях, предусмотренных в законе. Это случаи лишения родительских прав, усыновления (удочерения) ребенка.

Право на воспитание родителями своих детей дает им возможность воспитывать своих детей лично с помощью любых средств и методов по усмотрению родителей, но эти средства и методы должны быть приемлемыми с точки зрения морали и закона и отвечать интересам ребенка.

Преимущественное право родителей на воспитание своих детей означает, что родители определяют пути, меры и методы воспитания своих детей. Это также означает, что при разрешении споров в отношении воспитания детей между родителями и другими лицами в судебном порядке суд отдает предпочтение и раз-

решает эти споры в пользу родителей, а при спорах семейного воспитания детей точно так же в пользу родителей разрешают споры органы опеки и попечительства. Право родителей на воспитание своих детей обеспечивается государством в нормативно-правовых актах, а также исполнением родителями обязанности по воспитанию своих детей.

Обязанности родителей по воспитанию своих детей заключаются в том, что родители обязаны заботиться о здоровье ребенка, о его нравственном, физическом и психическом развитии. Родители, в частности, **обязаны** предоставить своим детям получение основного общего образования, при этом родители свободны в выборе образовательного учреждения **и** форм обучения их детей и обязаны учитывать только мнение детей. Это положение содержит в себе как нормы семейного права, так и нормы Конституции России. В соответствии с п. 4 ст. 43 Конституции России родители и лица, их заменяющие, обеспечивают получение детьми основного общего образования. Образование в соответствии с положениями закона об образовании является целенаправленным процессом воспитания и обучения в интересах человека, общества и государства. Таким образом, родители и школа во время обучения ребенка должны уделять внимание не только процессу обучения ребенка (усваивание им материала и т. д.), но и его воспитанию в согласии с общепринятыми правилами этики и общественной морали.

Ответственность родителей за воспитание и развитие своих детей является основной и обязательной для обоих родителей. Речь идет как о нравственной ответственности, так и об ответственности, предусмотренной законодательством. Нравственная ответственность заключается, как правило, в моральном осуждении поступков. Что касается ответственности родителей, установленной законом, то примерами такой ответственности могут служить ограничение и лишение родительских прав, предусмотренные семейным законодательством для случаев неисполнения, ненадлежащего исполнения родителями своих обязанностей по воспитанию детей. Передача ребенка на воспитание другим лицам (опекуну, попечителю или приемным родителям) не освобождает его кровных родителей от ответственности за воспитание и развитие ребенка. При передаче ребенка родители несут ответственность за воспитание и развитие ребенка **вместе** с заменяющим их лицом. Если ребенка усыновили, то ответственность за его развитие и воспитание полностью возлагается на усыновителей.

## 41. Защита родительских прав

Поскольку право родителя на воспитание ребенка состоит в возможности воспитывать его лично, удержание детей другими лицами есть нарушение родительских прав. Чтобы их защитить, родители могут потребовать возврата им ребенка, но только от лиц, которые неправомерно на его воспитание, т. е. удерживают несовершеннолетнего не на основании закона или судебного решения. Однако эта защита может быть затруднена, а то и просто невозможна из-за отсутствия информации о ребенке, месте его пребывания. Поэтому родители, обладающие, как и все граждане, правом на интересующую их информацию, могут получить ее в соответствии со ст. 2 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан». Требования родителей о возврате ребенка подлежат судебной защите. Возражать против возврата ребенка родителям могут только лица, правомочные на его воспитание (опекуны, попечители, приемные родители). В таких случаях возможны два варианта разрешения спора: во-первых, по просьбе родителей или по инициативе органов опеки и попечительства отменяется решение об установлении опеки (попечительства) либо досрочно **прекращается** договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью. Тем самым отпадает законное основание осуществления ими воспитания ребенка; во-вторых, если существует сомнение относительно целесообразности прекращения опеки (попечительства), договора о передаче ребенка в приемную семью, спор разрешается судом. Суд учитывает положения законодательства о том, что родители имеют преимущественное право на воспитание детей, и может отказать родителям в удовлетворении **иска** о передаче ребенка только в одном случае — если придет к выводу, что передача ребенка родителям противоречит интересам ребенка. В случае отказа родителям в передаче ребенка **они** сохраняют право на общение с ребенком, кроме того, суд не вправе отказать родителям в приеме повторного искового заявления о возврате ребенка, поскольку условия его воспитания, а также возможности родителей как воспитателей могут измениться.

Чаще всего необходимость в применении мер судебной защиты родительских прав возникает в сложной ситуации, когда трудно сделать однозначный вывод о том, с кем лучше находиться ребенку. К тому же не всегда лица, выступающие в роли истца и ответчика, отвечают необходимым требованиям. Если в про-

цессе судебного заседания выясняется, что родители несовершеннолетнего не занимаются его воспитанием или не занимаются им надлежащим образом, то суд выносит решение о передаче ребенка под попечительство кого-либо из родственников или даже постороннему лицу. Процесс семейного воспитания детей включает в себя решение множества вопросов преимущественно педагогического свойства. Все эти факторы должны учитываться судом при рассмотрении дела.

В целях объективного рассмотрения и установления судом обстоятельств суд в таких случаях привлекает к участию в процессе тех лиц, которые непосредственно занимаются воспитанием ребенка. Иногда случается, что в процессе судебного разбирательства обнаруживаются факты, говорящие об опасности общения ребенка со всеми лицами, претендующими на его воспитание. Тогда суд, отказывая в иске, выносит определение в адрес органов опеки и попечительства с поручением незамедлительно принять меры по защите прав и интересов ребенка. Выполняя такое определение, эти органы сами выбирают наиболее подходящий в данной ситуации способ устройства ребенка, защиты его прав. Так осуществляется судом передача ребенка на попечение органов опеки и попечительства. Сам суд конкретных мер защиты прав и интересов ребенка не выбирает.

## **42. Осуществление родительских прав**

Родители не вправе осуществлять свои родительские права в отношении несовершеннолетних детей, если это противоречит интересам детей. Семейный кодекс конкретизирует те действия, которые родители не вправе осуществлять при воспитании детей: причинять вред психическому и физическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Под указанными запрещенными законом мерами воспитания можно понимать различные по своему характеру действия: от пренебрежения его разумными запросами и потребностями, грубого с ним обращения до жестоких по своему характеру методов воспитания; от унижения ребенка как личности, оскорбления его словом и действием до эксплуатации ребенка, под которой следует понимать выходящее за рамки семейной педагогики использо-

**вание** помощи и труда ребенка независимо от возраста. Всякое отступление от этих правил чревато лишением родительских прав, отменой усыновления, отстранением опекуна (попечителя), досрочным расторжением договора о передаче ребенка на воспитание в семью.

Родители несут ответственность за осуществление своих прав и обязанностей в ущерб правам и интересам ребенка. При этом имеется в виду не только злоупотребление родительскими правами, но и другие действия, поступки родителей, которые наносят или могут нанести ущерб правам и интересам ребенка как личности, в том числе имущественным правам ребенка.

Семейные вопросы относительно воспитания детей должны решаться родителями по взаимному согласию с учетом мнения детей и **исходя** из их интересов. Если между родителями возникают разногласия по поводу воспитания детей и устранить эти разногласия самостоятельно они не могут, то они имеют право обратиться за разрешением этих разногласий в органы опеки и попечительства или в суд.

Органы опеки и попечительства, ознакомившись с конфликтной ситуацией в семье, разъясняют, в чем состоят в данном случае интересы ребенка. К рассмотрению заявления родителей (одного из них) может быть привлечен воспитатель ребенка, его педагог. Органы опеки и попечительства дают родителям свои рекомендации в устном либо в письменном виде. В компетенцию суда не входит разрешение споров сугубо педагогического свойства, ибо он правомочен рассматривать только вопросы о месте проживания ребенка и о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

Родители, проживающие раздельно, как правило, самостоятельно в своем соглашении определяют место жительства детей. Главное здесь не то, где регистрируется место жительства несовершеннолетнего, а то, с кем из родителей ребенок будет находиться постоянно. Если родителям не удастся достичь соглашения на этот счет, их спор рассматривается судом. При разрешении этого спора суду предстоит определить, кому из родителей отдать предпочтение, кто из них станет непосредственным воспитателем ребенка. При этом другой родитель не утрачивает своих прав и обязанностей

Спор об определении места жительства ребенка может рассматриваться судом до расторжения брака родителей, во время развода (в бракоразводном процессе) или после прекращения

брака. При рассмотрении спора суд исходит из интересов детей и учитывает их мнение, а также учитывает привязанность детей к одному из родителей либо к другим родственникам, возраст ребенка, нравственные и иные качества родителей, установившиеся между родителями, между родителями и детьми взаимоотношения, а также возможности родителей для создания ребенку необходимых для его воспитания условий.

### 43. Восстановление в родительских правах

Законом предусмотрены случаи, когда родители, не исполняющие своих обязанностей по воспитанию детей, могут быть лишены родительских прав либо ограничены в родительских правах. Однако обстоятельства, при которых родители (один из них) были лишены родительских прав, могут измениться, может измениться отношение родителей к воспитанию ребенка.

В целях повышения ответственности родителей и в интересах ребенка закон предусматривает возможность для родителей, лишенных родительских прав, на возвращение ребенка при **соответствующем** изменении отношения родителей (родителя) к воспитанию ребенка, своего поведения и образа жизни. Восстановление в родительских правах производится по заявлению родителя, лишенного родительских прав, и при наличии трех условий:

- 1) если родитель изменил свое поведение;
- 2) если родитель изменил свой образ жизни;
- 3) если родитель изменил отношение к воспитанию ребенка.

Для восстановления родительских прав суд должен удостовериться в наличии всех трех перечисленных обстоятельств. Одно из них в отдельности для восстановления в родительских правах недостаточно. Для того чтобы в **жизни** человека изменились все указанные обстоятельства, необходим некоторый срок. Семейный кодекс России не содержит указаний на срок для восстановления в родительских правах. Тем не менее суды, как правило, не производят восстановления в родительских правах ранее, чем до истечения шести месяцев после их лишения. Дела о восстановлении в родительских правах рассматриваются при обязательном участии органа опеки и попечительства и прокурора, которые служат дополнительной гарантией правильного и объективного рассмотрения дела и вынесения решения, соответствующего интересам ребенка.

Иск о восстановлении в родительских правах предъявляется к тому, кто ранее предъявлял иск о лишении родительских прав (второй родитель, опекун (попечитель), органы опеки и попечительства и др.). Если ребенок после лишения родительских прав передан на полное государственное попечение в одно из детских учреждений, то иск о восстановлении в родительских правах предъявляется к этому учреждению. Суд вправе отказать в удовлетворении иска о восстановлении родительских прав, учитывая при этом мнение ребенка, если восстановление в родительских правах противоречит интересам ребенка или если не получено согласие ребенка, достигшего возраста 10-ти лет. Выявление мнения ребенка по делам о восстановлении в родительских правах обязательно. Моментом восстановления в родительских правах считается день вступления в законную силу соответствующего решения суда. С этого момента восстанавливаются все права и обязанности родителя, утраченные им при лишении родительских прав.

Усыновление ребенка, чьи родители лишены родительских прав, всегда рассматривалось как безусловное в интересах ребенка препятствие на пути восстановления этих прав. Однако даже здесь не исключается ситуация, когда почему-либо желателен возврат к старому, в прежнюю семью, где родители (один из них) в корне изменились. Поэтому Семейный кодекс, не допуская по общему правилу восстановление в родительских правах в случае усыновления, в качестве выхода из положения предлагает отмену усыновления как способ устранения препятствий на пути восстановления в родительских правах. Следовательно, лицу, желающему восстановить свои родительские права, даже **если** ребенок усыновлен, надлежит сначала предъявить иск об отмене усыновления. В случае отказа в этом иске восстановление в родительских правах исключается. При отмене усыновления вопрос о восстановлении в родительских правах рассматривается на общих основаниях.

#### **44. Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка**

Право на общение относится к числу личных прав одного из родителей, о существовании которого прямо говорит закон. Поэтому нарушение этого права, создание условий, затрудняющих

или делающих невозможной его реализацию, есть правонарушение. Причем это нарушение не только прав одного из родителей, но и ребенка. Общение родителей с несовершеннолетним ребенком — это право как родителей, так и детей. Воспользоваться своим правом родителю, проживающему отдельно от ребенка, разумеется, затруднительно, поскольку это обстоятельство делает невозможным их постоянный ежедневный контакт. В случае необходимости вопрос о том, с кем из родителей будет проживать ребенок, может быть решен родителями по договоренности между собой. Если такой договоренности достичь не удастся, тот из родителей, который проживает отдельно от ребенка, имеет право на обращение в суд, где он может поставить вопрос об общении с ребенком либо о том, с кем из родителей должен проживать ребенок.

Семейным законодательством предусматривается, что родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если, конечно, такое общение не наносит вреда физическому и психическому здоровью ребенка и его нравственному **развитию**. Если общение отдельно проживающего родителя с ребенком наносит такой вред, то родитель, проживающий вместе с ребенком, как правило, ставит вопрос о лишении другого родителя родительских прав. Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право не только на общение с ребенком, но и право на участие в его воспитании, на решение вопросов получения ребенком образования.

Второй формой осуществления родительских прав лицом, которое не проживает со своим ребенком, является участие в его воспитании. Это участие предполагает использование различных способов положительного воздействия на ребенка, оказывающих благотворное влияние на формирование его личности. Для этого используются не только личные контакты (общение), но и телефонная связь, переписка и т. п.

Отдельно проживающему родителю, как сказано выше, принадлежит также право на решение вопросов, связанных с получением ребенком образования. Но если родитель, осуществляющий непосредственное воспитание, имеет право выбора образовательного учреждения, формы обучения, то второй из них такими правами не наделен. Он лишь может дать совет, рекомендацию, оказать необходимую помощь при решении проблем, связанных с получением ребенком образования.

Родители имеют **право** заключить между собой письменное соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Это приобретает особое значение тогда, когда между родителями прекращаются брачные отношения- В этом соглашении могут быть предусмотрены любые важные для сторон нюансы: место общения, его частота, продолжительность и т. п. В любом случае это соглашение должно, во-первых, не содержать положений, противоречащих интересам ребенка, во-вторых, должно быть заключено **в** простой письменной форме, не подлежащей нотариальному удостоверению. Неисполнение такого соглашения любой из сторон правового значения не имеет. Это соглашение может послужить одним из доказательств при рассмотрении судом иска об устранении препятствий к общению.

При невыполнении родителя, проживающего совместно с ребенком, решения суда об устранении препятствий к общению с ребенком и участию в воспитании родителя, проживающего отдельно от ребенка, суд может принять решение о передаче его на воспитание родителя, проживающего отдельно от **ребенка**.

#### **45. Условия лишения родительских прав**

Лишение родительских прав представляет собой семейно-правовую меру ответственности в отношении родителей, т. е. лиц, записанных в качестве родителей в актовой записи о рождении ребенка. Если запись об отце состоялась в результате установления отцовства, лицо, которое приобрело родительские права и обязанности, может быть их лишено на общих основаниях. Лишение родительских прав представляет собой исключительную меру, влекущую за собой серьезные правовые последствия как для родителя, так и для его ребенка. Законом **в** качестве оснований для лишения родительских прав называются следующие события и факты:

- 1) уклонение родителями от исполнения родительских прав, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов. Под уклонением родителей от выполнения родительских обязанностей следует понимать любое нежелание родителей принимать участие в воспитании детей, которое может заключаться, в частности, в том, что они не кормят ребенка, не обеспечивают необходимой одеждой, медицинской помощью, словом, ничего не делают для удовлетворения его жизненно важных потребностей.

Злостное уклонение от уплаты алиментов проявляется в том, что родитель, обязанный выплачивать алименты, их не выплачивает либо выплачивает нерегулярно, скрывается от исполнения своих обязанностей;

2) отказ родителей забрать своего ребенка из родильного дома либо из лечебного, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из других подобных учреждений;

3) злоупотребление родителями своими родительскими правами. Это злоупотребление может заключаться, например, в использовании имущества ребенка в своих целях или в том, что родители заставляют ребенка выполнять непосильную для него работу, заставляют попрошайничать и др.;

4) жестокое обращение с детьми, в том числе физическое или психическое насилие в отношении детей, покушение на их половую неприкосновенность. Фактами жестокого обращения с ребенком могут служить, например систематическое избивание детей или постоянные угрозы в их адрес;

5) хронический алкоголизм или хроническая наркомания родителей. Болезнь **родителей** хроническим алкоголизмом либо хронической наркоманией устанавливаются на основании соответствующих медицинских документов;

6) совершение умышленного преступления родителями против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга. Преступлением против жизни или здоровья человека является виновное деяние (действие либо бездействие) лица, посягающее на жизнь другого человека (в данном случае ребенка или супруга) **или** на здоровье.

Лишение **родительских** прав допускается: во-первых, когда изменить поведение родителей (одного из них) в лучшую сторону уже невозможно; во-вторых, только судом; в-третьих, при наличии вины родителя. Перед лишением родительских прав к лицу, в отношении которого предполагается применение данной меры, как правило, принимаются превентивные (т. е. предварительные) меры. Такими мерами могут быть беседы с родителем представителей органов опеки и попечительства либо органов внутренних дел, предупреждения тех же органов или комиссий по делам несовершеннолетних, оказание семье необходимой помощи, ограничение родительских прав.

Лишение родительских прав может быть результатом лишь осознанного поведения родителей (одного из них). Если они не в

состоянии разумно руководить своими действиями и поступками по причинам, от них не зависящим (тяжелое психическое заболевание, глубокое слабоумие, инвалидность и т. п.), то по общему правилу их нельзя лишить родительских прав. Таким образом, наличие вины родителей относится к обязательным условиям лишения **родительских прав**. При отсутствии вины применяется ограничение родительских прав по суду.

## 46. Порядок лишения родительских прав

Лишение родительских прав производится только судом и только по заявлению одного из родителей либо лиц, их заменяющих, **прокурора**, органов опеки и попечительства или других органов, на которые возложена обязанность по охране прав несовершеннолетних детей, если есть предусмотренные законом основания для лишения родительских прав.

Иск о лишении родительских прав предъявляется с соблюдением правил, предусмотренных Гражданско-процессуальным кодексом по месту жительства ответчика. Ответчиком в данном случае является лицо, в отношении которого решается вопрос о лишении его родительских прав. Не исключается одновременное предъявление иска о лишении родительских прав к одному из родителей и иска об ограничении родительских прав к другому. Иск о лишении родительских прав может быть предъявлен и к несовершеннолетнему родителю, достигшему 16 лет.

Иногда предъявление иска одним из родителей объясняется желанием устранить препятствия на пути усыновления ребенка. В таких случаях нет необходимости прибегать к лишению родительских прав. Закон допускает возможность усыновления без согласия родителя. К числу лиц, заменяющих родителей, относятся опекуны (попечитель), приемные родители. **Дедушка**, бабушка и другие родственники ребенка, чьи права и обязанности по его воспитанию не оформлены в установленном законом порядке, такого права не имеют. Но они могут обратиться с заявлением о принятии мер по защите прав ребенка в органы опеки и попечительства.

Прокурор всегда вправе предъявить требование о лишении родительских прав в защиту прав и интересов ребенка. Возбуждение им дела о лишении родительских прав **имеет** смысл в делах, характеризующихся особым общественным значением, а также в исключительных по своему характеру случаях противоправного поведения родителей (одного из них).

К органам, которые могут предъявлять иски о лишении родительских прав, прежде всего относятся органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Дома ребенка, школы-интернаты, детские дома, дома инвалидов системы министерства социальной защиты. Применение лишения родительских прав как индивидуальной меры ответственности требует выяснения в судебном процессе того, как относился к родительскому долгу каждый из родителей. Обязательным участником судебного процесса о лишении родительских прав являются органы опеки и попечительства. С одной стороны, эти органы представляют государственные интересы, с другой — выполняют возложенные на них функции по охране прав детей. И, наконец, в-третьих, они высказывают свое квалифицированное суждение по спору. Органы опеки и попечительства участвуют в деле либо по собственной инициативе, либо привлекаются судом и дают свое заключение о целесообразности лишения родительских прав. Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка. Поэтому при рассмотрении иска о лишении родительских прав вне поля зрения суда не может остаться вопрос о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетнего. Если этот вопрос включен в исковые требования, суду при удовлетворении иска о лишении родительских прав надлежит также взыскать алименты с ответчика. Когда просьба о взыскании алиментов отсутствует, суд вправе выйти за пределы исковых требований и решить вопрос о взыскании алиментов с лица, лишённого родительских прав, по собственной инициативе.

Никаких исключений для одинокой матери, лишённой родительских прав, на этот счет Семейный кодекс не делает. С нее взыскиваются алименты на ребенка на общих основаниях.

## **47с Последствия лишения родительских прав**

После вступления в силу решения суда о лишении родительских прав родители утрачивают право:

- 1) на личное воспитание своих детей;
- 2) на общение с ребенком;
- 3) на защиту прав и интересов ребенка;
- 4) на получение в дальнейшем содержания от своих совершеннолетних детей;

5) на наследование по закону в случае смерти сына (дочери);  
6) все остальные права, основанные на факте родства с ребенком. Ко всем остальным правам, указанным в шестом пункте, относятся права и льготы родителей, предоставляемые государством семьям и лицам, имеющим детей. Утрата прав, связанных почти со всеми льготами родителей или выплатой им пособий, не означает, что эти права перестают существовать. Их обладателем становится либо другой родитель, либо лицо, заменяющее обоих родителей. С лишением родительских прав прекращаются не только права, но и обязанности родителей, за исключением одной — **содержать** своего ребенка. При этом не имеет значения, на чьем попечении он находится (второго родителя, опекуна или попечителя, приемного родителя, детского учреждения). Любое из перечисленных лиц или администрация учреждения, где постоянно находится ребенок, вправе предъявить иск о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетнего ребенка. На лиц, лишенных родительских прав, распространяется также обязанность участвовать в дополнительных расходах на ребенка.

Согласно ст. 1075 ГК лица, лишенные родительских прав, несут ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним, в отношении которого состоялось лишение родительских прав. Но эту ответственность суд может возложить на них только в течение трех лет после лишения родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей.

Если ребенок и родители проживают совместно в домах государственного или муниципального фонда на основании договора найма и суд придет к выводу, что совместное проживание ребенка и родителей не отвечает интересам ребенка, родители могут быть выселены из занимаемого жилого помещения без предоставления другого жилого помещения.

Если же родители и дети проживают в квартире или доме, принадлежащем им на праве общей собственности, или собственником жилища является сам родитель, лишенный родительских прав, выселение его невозможно. Лишение родительских прав не может привести к лишению такого родителя его права собственности. В такой ситуации ребенок сохраняет свое право собственности на жилое помещение, принадлежащее ему и родителю на праве общей собственности. После лишения родительских прав за ребенком сохраняется также право пользования жилым помещением, принадлежащим на праве собственности его

родителю. Таким образом, ребенок по-прежнему имеет право проживать в указанных помещениях. Однако если его проживание с родителем, лишенным родительских прав, невозможно, он переселяется ко второму родителю (если последний проживает отдельно) или на площадь опекуна. **В случаях**, когда родительских прав лишаются оба родителя либо если передача ребенка родителю, не лишенному родительских прав, по каким-либо причинам невозможна, ребенок передается под попечительство органов опеки и попечительства.

В случае лишения обоих родителей **родительских** прав вопрос об усыновлении ребенка может быть решен только по истечении шести месяцев с того дня, когда было вынесено решение о лишении родителей их родительских прав.

Лица, лишенные родительских прав, продолжают нести обязанности по содержанию своего ребенка, в частности обязанности по выплате алиментов, по предоставлению в необходимых случаях средств для содержания своего ребенка.

#### 48. Судебно-медицинская экспертиза установления родства

При установлении отцовства или происхождения ребенка между заинтересованными сторонами могут возникать споры относительно происхождения детей.

Судебно-медицинская экспертиза установления родства — это один из способов сбора судом доказательств в пользу тех или **иных выводов**.

Каждая из сторон в соответствии с гражданско-процессуальным законодательством имеет право заявить ходатайство с просьбой провести судебно-медицинскую экспертизу об установлении родства, поскольку в таких случаях данные судебно-медицинской экспертизы спорного происхождения детей имеют доказательственное значение.

Судебно-медицинская экспертиза спорного происхождения детей производится в бюро судебно-медицинской экспертизы. Проведение экспертизы происходит только после явки всех заинтересованных лиц и при предъявлении ими документов, удостоверяющих личность. Явка заинтересованных лиц должна быть одновременной, за исключением тех случаев, когда родители проживают в разных странах или в разных дальних горо-

дах. При проведении экспертизы ставится цель — выяснить и решить вопрос о возможности либо о невозможности происхождения ребенка от одного или от обоих заявленных родителей. Перед началом проведения экспертизы лица, которым предоставлено право проведения экспертизы (эксперты), **изучают** представленные им документы, которыми могут быть: свидетельство о браке лиц, сделавших заявление, свидетельство о рождении ребенка, в отношении которого проводится данная экспертиза, и другие документы, представленные судом. После этого эксперты составляют план работы над экспертизой. Кровь в целях проведения анализа собирает квалифицированный лаборант в присутствии эксперта. Иногда, когда для проведения подобной экспертизы требуется изучение **крови** бабушки или дедушки, соответствующие заборы крови собираются и у них в том числе. Не допускается проведение экспертизы в отношении детей, возраст которых составляет менее 10 месяцев. Данные анализов с помощью специальных бланков и таблиц изучаются экспертом, и на этом основании делаются экспертные выводы. Нередки случаи, когда экспертиза не может решить вопрос об отцовстве или материнстве.

В тех случаях, когда у эксперта имеются сомнения по поводу полученных данных, проводится повторное исследование. Выводы эксперта оформляются письменно и затем представляются на рассмотрение суда. Полученные в ходе экспертизы выводы имеют для суда доказательственное значение.

Проведение судебно-медицинской экспертизы установления родства возможно и в тех случаях, когда одного из родителей или ребенка нет в живых. Однако в этих случаях на рассмотрение экспертизы должны быть представлены останки крови отсутствующего родителя или ребенка.

Повторные (комиссионные) экспертизы по установлению родства могут производиться в той же лаборатории, где проводилась первичная экспертиза, но в другом составе, либо в другом судебно-медицинском учреждении. Не допускается проведение повторной судебно-медицинской экспертизы, т. е. в отношении тех же лиц для ответов на те же самые вопросы тем же составом экспертов. В настоящее время судебно-медицинская экспертиза установления родства может проводиться только с целью установления отцовства (материнства) либо происхождения детей. Необходимо принимать во внимание, что экспертиза спорного происхождения детей в настоящее время в основном

является экспертизой исключения. Т. е. судебно-медицинская экспертиза установления родства однозначно может определить, что то или иное лицо не является родителем ребенка. Что же касается вопросов о том, кто является родителем ребенка, то на этот вопрос судебно-медицинская экспертиза не всегда может ответить.

## **49. Последствия ограничения родительских прав**

Ограничение родительских прав представляет собой отобрание ребенка у родителей либо у одного из них без лишения их родительских прав. Таким образом, при ограничении родительских прав родители теряют право воспитывать ребенка лично. После отобрания ребенка у родителей ребенок передается органом опеки и попечительства на воспитание опекуну (попечителю) либо в детское учреждение. Ограничение родительских прав производится только по решению суда и только в тех случаях, когда оставление ребенка с родителями опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей не зависящим. То есть представляет собой опасность для физического или психического здоровья ребенка в силу наличия у его родителей (одного из них) психического **расстройства**, какого-либо хронического заболевания или вследствие стечения тяжелых жизненных обстоятельств. Правом на предъявление в суд иска об ограничении родительских прав обладают близкие родственники ребенка, органы опеки и попечительства, другие учреждения, которые в соответствии с законом обязаны осуществлять охрану прав несовершеннолетних детей, дошкольные образовательные учреждения, общеобразовательные учреждения и прокурор. Прямая связь с опасностью как неперменной предпосылкой удовлетворения иска об ограничении прав означает, что следует как можно скорее отобрать ребенка у родителей. То же самое происходит, если родители (один из них) не могут и (или) не хотят оградить своего ребенка, **от** существующей в семье угрозы.

Рассмотрение в суде дела об ограничении родительских прав производится с обязательным участием прокурора и органа опеки и попечительства. Участие прокурора служит дополнительной гарантией правильности судопроизводства, а органы опеки и попечительства гарантируют интересы ребенка во время судопро-

**изводства.** При рассмотрении в суде дела об ограничении родительских прав суд решает вопрос о взыскании с родителей алиментов на содержание ребенка.

Родители, чьи права ограничены судом, не могут осуществлять все те действия, которые напрямую касаются воспитания ребенка. Так, они не вправе выбирать образовательное учреждение и форму обучения своих детей, защищать их права и интересы личного характера, выступать в роли законных представителей своих детей. В случае ограничения в родительских правах одного из родителей, если другой родительских прав не лишен, устройство несовершеннолетнего зависит от многих обстоятельств, складывающихся в каждой конкретной ситуации. Если второй родитель продолжает заботиться о своем ребенке, нет надобности в помощи органов опеки и попечительства. Когда же второй родитель почему-либо не может или не хочет выполнять свои родительские обязанности, возможны два варианта выхода из создавшегося положения: либо органы опеки и попечительства оказывают помощь такому родителю (например, путем устройства ребенка в одно из детских воспитательных, медицинских учреждений), либо принимают меры по защите прав и интересов ребенка как утратившего родительское попечение.

**Орган** опеки и попечительства не только занимается устройством детей, но и контролирует поведение родителей (одного из них), ограниченных в родительских правах. Если в течение полугодия поведение родителей, ограниченных в родительских правах, не изменится, то орган опеки и попечительства обязан предъявить иск в суд о лишении таких родителей их родительских прав. Если органы опеки и попечительства придут к выводу, что интересы ребенка требуют более скорого решения этого вопроса, то иск в суд о лишении родительских прав может быть предъявлен до истечения полугодия с момента вынесения судом решения об ограничении родительских прав.

## **50. Отмена ограничения родительских прав**

Если гражданин утрачивает свои права по решению суда, то и восстановить эти права можно только в судебном порядке. Поэтому в соответствии с положениями Семейного кодекса отмена ограничения родительских прав производится судом. Результатом подобного рода отмены является возвращение отоб-

раннего ребенка родителям (одному из них). Таким образом, сначала суду предстоит отменить ограничение родительских прав, а потом тем же решением разрешить возврат ранее отобранного ребенка родителям (одному из них). Однако даже при отмене ограничения в родительских правах суд не обязан, а всего лишь может разрешить возвращение ребенка родителям. Далеко не всегда возврат ребенка в прежнюю семью соответствует его интересам.

Поскольку основанием для ограничения в родительских правах служит опасность пребывания ребенка с родителями (одним из них), отмена ограничения родительских прав может иметь место лишь в случае, если суд установит, что опасность миновала (родитель вылечился, изменил свое поведение и т. п.). Доказать это обстоятельство предстоит истцу. Истцом по делу об отмене ограничения родительских прав может быть только тот, чьи права были ограничены. Именно ему в первую очередь надлежит доказать, во-первых, факт исчезновения опасности, угрожавшей ребенку, во-вторых, целесообразность возвращения несовершеннолетнего в родительскую семью. Ответчиком по делам об отмене ограничения родительских прав является тот, кто предъявлял иск об ограничении родительских прав. Чаще всего в таком качестве выступают органы опеки и попечительства. Если ранее отобранный ребенок устроен в семью опекуна (попечителя), приемную семью, то органам опеки и попечительства надлежит быть ответчиком, а лицу, заменившему родителей (одного из них), — соответчиком по делу. После удовлетворения иска как в части отмены ограничения в родительских правах, так и возврата ребенка родителю решение об установлении опеки (попечительства) прекращает свое существование. Правило о разрешении любых семейно-правовых споров в интересах ребенка полностью относится к отмене судом ограничения родительских прав. И здесь надлежит, во-первых, исходить из интересов ребенка, во-вторых, учитывать его мнение. Это мнение должно касаться как отмены ограничения родительских прав, так и возврата ранее отобранного ребенка родителям (одному из них). Более того, суд вправе отказать в иске об отмене ограничения родительских прав, если возвращение ребенка родителям противоречит его интересам. Возможна отмена ограничения родительских прав с одновременным отказом в возврате ребенка родителям (одному из них). Как то, так и другое обусловлено разными обстоятельствами, влечет за собой разные

правовые последствия. Что касается обязательного учета мнения ребенка, то речь может идти только о его согласии (несогласии) вернуться к родителям (одному из них).

Необходимо отличать ограничение родительских прав от другой вынужденной меры, которую вправе применять органы опеки и попечительства, — отобрание ребенка у родителей. При непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью орган опеки и попечительства вправе отобрать ребенка у родителей. Это временная мера, которая призвана обеспечить интересы ребенка на то время, пока решается вопрос о его дальнейшей судьбе. Отобрание ребенка у родителей производится на основании соответствующего акта органа местного самоуправления. В течение семи дней после отобрания ребенка орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с иском о лишении или об ограничении родительских прав. При отказе суда от удовлетворения в иске органы опеки и попечительства возвращают ребенка родителям.

## **51. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов**

В соответствии с положениями СК РФ России супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Эта обязанность возлагается только на лиц, состоящих в зарегистрированном браке. На лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, но не зарегистрировавших свой брак, она не распространяется. Супруги имеют право заключить соглашение о предоставлении содержания. Соглашение от имени недееспособного супруга заключается его опекуном. В этом соглашении супруги определяют условия, порядок и размер содержания. Это соглашение может содержать также и положение об уплате супругами алиментов (соглашение об алиментах). Соглашением может быть предусмотрено предоставление содержания одному из супругов независимо от того, является ли супруг — получатель алиментов нетрудоспособным и нуждающимся. Супруги, в частности, могут предусмотреть в соглашении право на алименты трудоспособного супруга, осуществляющего по общему согласию супругов ведение домашнего хозяйства и в связи с этим не имеющего самостоятельного источника дохода.

Лица, состоящие в фактических брачных отношениях, т. е. в течение длительного времени ведущие общее хозяйство и про-

живающие совместно как супруги, но без регистрации брака, могут заключить соглашение о предоставлении содержания, на которые нормы Семейного кодекса, регулирующие соглашения об уплате алиментов, будут распространяться в порядке аналогии закона. Если подобное соглашение отсутствует и один из супругов отказывается от такой поддержки, то право требовать поддержки от супруга, обладающего необходимыми средствами, имеют:

- 1) нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- 2) жена в период беременности и в течение трех лет после рождения ребенка;
- 3) нуждающийся супруг, который осуществляет уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18-ти лет или за общим ребенком — инвалидом с детства I группы.

При этом необходимо иметь в виду, что обязанность предоставлять содержание своему супругу возлагается на другого супруга только в случае, если он сам обладает необходимыми средствами для уплаты алиментов. Под наличием необходимых средств понимается такой уровень обеспеченности супруга, при котором он после выплаты алиментов сам останется обеспеченным средствами в размере не менее прожиточного минимума. Наличие необходимых средств определяется судом с учетом всех обстоятельств конкретного дела. Суд вправе при наличии особых обстоятельств посчитать, что супруг не обладает необходимыми средствами, даже если после уплаты алиментов у него останутся средства в размере прожиточного минимума, например если супруг-плательщик по состоянию здоровья нуждается в значительных средствах на лечение и т. д. При определении наличия необходимых средств принимаются во внимание все виды заработков и доходов супруга: наличие у него имущества, приносящего доход; наличие лиц, которым он по закону обязан предоставлять содержание и которые фактически находятся на его иждивении; наличие обязательных выплат, которые он должен производить на основании решения суда или по иным основаниям. Обязанность по уплате алиментов своему супругу возлагается на другого супруга независимо от его трудоспособности и дееспособности. Суд может освободить супруга от обязанности содержать другого нетрудоспособного супруга в случаях, если:

- 1) нетрудоспособность нуждающегося супруга наступила вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотиче-

**скими** средствами или в результате совершения им преступления;

2) в случае непродолжительности пребывания супругов в браке;

3) в случае недостойного поведения в семье супруга, требующего выплаты алиментов.

## **52. Алименты, взыскиваемые на супругов и бывших супругов в судебном порядке**

Право на получение алиментов от бывшего супруга, обладающего необходимыми средствами, имеют:

1) бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка; 2) нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста **18-ти** лет или за общим ребенком — инвалидом с детства; 3) нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака; 4) нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста, не позднее чем через пять лет после расторжения брака и только в том случае, если супруги состояли в браке долгое время. СК не определяет понятия долгое время, однако исходя из контекста этой нормы можно сделать вывод о том, что под браком, протекавшим долгое время, надо понимать брак, который длился не менее пяти лет. Как видно из изложенного, далеко не в каждом случае супруг, даже если он остался с несовершеннолетним ребенком и без достаточных средств, обеспечивающих прожиточный минимум, вправе требовать с другого супруга алименты в свою пользу. Ограничение права бывшего супруга требовать предоставления содержания после расторжения брака связано с тем, что супруги после развода становятся посторонними друг другу лицами и семейные связи между ними прекращаются.

При определении размера **алиментов** на супругов (бывших супругов) суд руководствуется только объективно обоснованными потребностями супруга, претендующего на алименты: в пище, одежде, жилище, лечении, отдыхе, духовных благах и т. д. Привычки к роскоши, приобретенные в период брака, при определении размера алиментов во внимание не принимаются. При определении размера алиментов на жен и бывших жен в

период беременности и в период до достижения общим ребенком трехлетнего возраста учитывается, являются они нуждающимися в обычном смысле или нет. Если они являются нуждающимися, размер алиментов (с учетом возможностей супруга-плательщика) должен обеспечивать их средствами к существованию в размере прожиточного минимума и, кроме того, предоставлять им средства на дополнительные расходы, возникающие в связи с беременностью, вскармливанием ребенка и уходом за малолетним ребенком.

Суд при наличии обстоятельств, свидетельствующих, по мнению суда, о необходимости освободить супруга от обязанности по содержанию другого супруга, может его от этой обязанности освободить. Это право суда. Суд прибегает к этой мере, как правило, только если этого требует супруг-ответчик.

Возникновение нетрудоспособности в результате злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами или в результате совершения умышленного преступления может послужить основанием для лишения его права на алименты или для ограничения этого права, потому что эти действия в одном случае противоречат нормам морали, а в другом случае — одновременно нормам права и морали. Неблагоприятные последствия таких действий должен нести только совершивший их супруг.

Недостойное поведение супруга, требующего алименты, служит основанием для отказа во взыскании алиментов независимо от того, имело оно место до заключения брака, в течение брака или после его расторжения. Однако, если недостойное поведение супруга имело место до заключения брака и второй супруг знал об этом при вступлении в **брак**, он не вправе ссылаться на это обстоятельство при предъявлении к нему иска о взыскании алиментов. Закон не дает определение недостойного поведения супруга. Вопрос о том, является ли поведение супруга недостойным, решается судом с учетом конкретных обстоятельств дела на основании общепризнанных моральных норм.

### 53. Алиментные обязательства родителей и детей

**Родители** несут обязанность по содержанию своих **несовершеннолетних** детей, в том числе и в случаях прекращения брака. По общему правилу порядок и форму содержания своих детей

родители определяют самостоятельно. Родители имеют право заключить соглашение о предоставлении содержания своим детям (соглашение об алиментах). В тех случаях, когда родители не предоставляют своим несовершеннолетним детям необходимого содержания, такие средства (**алименты**) взыскиваются с них в судебном порядке. Размер алиментов на несовершеннолетних детей, если они взыскиваются в судебном порядке, составляет: на одного ребенка —  $1/4$ , на двух детей —  $1/3$ , на трех и более детей — половину заработка и иного дохода родителей. Заработок родителей составляет та сумма, которую они получают в качестве заработной платы на своем основном рабочем месте. К иным доходам родителей относятся все иные суммы, которые они могут получать дополнительно к заработку (например, авторский гонорар). Виды заработка, из которых может производиться удержание алиментов, определяются Правительством России. В тех случаях, когда заработок родителей постоянно меняется либо выплачивается в натуральной форме, суд может определить размер алиментов в твердой денежной сумме.

Опекун в соответствии с положениями семейного законодательства исполняет обязанности и несет всю полноту ответственности за содержание ребенка, соответственно с этим в тех случаях, когда ребенок остается без попечения родителей, взыскиваемые алименты передаются опекуну детей. То же правило распространяется на приемных родителей ребенка. Если дети, оставшиеся без попечения родителей, находятся в детском, лечебном или в каком-либо ином учреждении, средства, полученные по взысканию алиментов, перечисляются на счет этих учреждений и учитываются отдельно для каждого ребенка.

Если между родителями не было заключено соглашение по поводу содержания ребенка, то по иску одного из родителей, с которым оставлен ребенок после расторжения брака супругов, суд может привлечь другого родителя к участию в дополнительных расходах на содержание ребенка. Если ребенок находится под опекой (попечительством), то при наличии исключительных обстоятельств, которыми могут быть тяжелая болезнь, увечье или нетрудоспособность несовершеннолетнего, суд также может привлечь родителей (одного из них) к участию в дополнительных расходах на ребенка, вызванных этими обстоятельствами. Порядок участия родителей в дополнительных расходах на содержание несовершеннолетних детей и размер взыскиваемых сумм определяются судом исходя из материального положения родителей.

Родители также несут обязанность по содержанию совершеннолетних детей, если они нетрудоспособны и нуждаются в помощи. Размер таких алиментов определяется либо в соглашении родителей о содержании нетрудоспособных совершеннолетних детей, либо в судебном порядке. В случаях, когда нетрудоспособные родители нуждаются в помощи, алиментные обязательства могут нести и трудоспособные совершеннолетние дети в отношении своих родителей. Размер алиментов в таких случаях определяет суд исходя из материального и семейного положения родителей и детей. Как правило, суд выносит решение об оказании трудоспособными совершеннолетними детьми помощи своим нуждающимся родителям в тех случаях, если они проживают совместно. Если же судом будет установлено, что в то время, когда их дети были несовершеннолетними, родители уклонялись от выполнения своих родительских обязанностей, суд может освободить детей от обязанности по содержанию своих родителей. Суд может возложить на совершеннолетних трудоспособных детей обязанность по участию в дополнительных расходах на содержание своих нуждающихся родителей в случаях тяжелой болезни, увечья родителей, необходимости оплаты постороннего ухода за ними.

#### **54. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей**

Родительские обязанности по содержанию детей касаются несовершеннолетних детей. По достижении детьми совершеннолетия либо в случае приобретения детьми полной дееспособности до достижения совершеннолетия в результате снижения им брачного возраста и вступления в брак либо эмансипации обязанности родителей по их содержанию прекращаются.

В соответствии с законодательством при отсутствии спора родители самостоятельно по взаимному согласию определяют размер, порядок и форму предоставления содержания своим несовершеннолетним детям, а также вправе заключить соглашение о предоставлении содержания несовершеннолетним детям. Заключение соглашения создает гарантии уплаты алиментов на условиях, предусмотренных соглашением как для родителя, уплачивающего алименты, так и для родителя-взыскателя и самого ребенка. Соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетних

детей заключается в соответствии с нормами гл. 16 Семейного кодекса. Соглашение об уплате алиментов заключается между лицом, обязанным выплачивать алименты, и лицом, которое алименты получает. От лица ребенка, не достигшего возраста 14-ти лет, соглашение об уплате алиментов заключает второй родитель, вместе с которым проживает ребенок, либо лицо, заменяющее родителя (опекун, один из приемных родителей). Несовершеннолетние дети, достигшие 14-летнего возраста, заключают соглашение об уплате алиментов с согласия своего родителя или иного законного представителя. При заключении соглашения об уплате алиментов родители определяют как форму, так и **порядок** уплаты алиментов самостоятельно в соответствии с нормами законодательства, в частности размер предоставляемых алиментов не может быть ниже предусмотренного ст. 81 Семейного кодекса, устанавливающей размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей в судебном порядке. Соглашение может предусматривать порядок выплаты алиментов как в твердой денежной сумме, так и в виде процентов от заработной платы, в виде предоставления имущества или иным способом либо несколькими способами, установленными сторонами в соглашении. Сроки предоставления алиментов определяются родителями в соглашении.

Если такое соглашение между родителями отсутствует, то алименты на содержание детей взыскиваются в судебном порядке. Удовлетворение иска о взыскании алиментов в судебном порядке возможно только в случае отсутствия соглашения об уплате алиментов. Если при наличии соглашения обязанное лицо уклоняется от его исполнения или если соглашение нарушает интересы ребенка, возможно **предъявление** иска о принудительном исполнении соглашения, изменении или расторжении соглашения в судебном порядке, а также о признании соглашения недействительным. Предъявить иск о взыскании алиментов по семейному законодательству имеют право: один из родителей ребенка, усыновитель, опекун или попечитель, приемные родители ребенка, а также администрация детского учреждения, в котором воспитывается ребенок.

Родители либо тот из них, с которым остался ребенок, или лица, заменяющие родителей, обязаны принимать меры к получению алиментов. Отказ от получения алиментов на несовершеннолетних детей не допускается.

Если родители или один из них не предоставляют ребенку **содержание**, второй родитель, опекун, попечитель или иное лицо и учреждение, выполняющие в отношении ребенка функции опекуна или попечителя, обязаны обратиться в суд. Если указанные лица не принимают мер к получению алиментов в принудительном порядке, органы опеки и попечительства вправе при отсутствии соглашения предъявить к обоим родителям ребенка или к одному из них иск о взыскании алиментов в судебном порядке по собственной **инициативе**.

## **55. Размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей в судебном порядке**

В тех случаях, когда родители не имеют соглашения между собой о размере и порядке алиментов на содержание детей, порядок уплаты и размер алиментов определяются в судебном порядке. Размер алиментов установлен в ст. **81** СК РФ и взыскивается в долях к заработку или доходу родителя, обязанного уплачивать алименты, в следующем порядке: на одного ребенка — в размере  $1/4$ , на двух детей —  $1/3$ , на трех и более детей — половины заработка и (или) иного дохода родителей. Этот порядок является основным и применяется во всех случаях, если суд не признает необходимым произвести взыскание алиментов в твердой денежной сумме.

Увеличение или уменьшение размера алиментов, определенного в долях к заработку или доходу родителя, уплачивающего алименты, возможно как при взыскании алиментов, так и в процессе их выплаты. Изменение размера уже присужденных алиментов производится в судебном порядке по иску взыскателя или плательщика алиментов.

Решение суда об увеличении или уменьшении доли заработка, подлежащей взысканию, определяется судом на основании семейного и материального положения сторон, а также иных заслуживающих внимания обстоятельств.

Судами это положение применяется, как правило, в тех случаях, когда родитель получает чрезвычайно высокий доход и взыскание на одного ребенка  $1/4$  всех его доходов может привести к тому, что сумма алиментов будет столь велика, что намного превысит разумные потребности ребенка, или тогда, когда заработок или доход родителя настолько низок, что  $1/4$  его часть не позво-

лит обеспечить ребенку даже минимальных средств к существованию. В этих случаях суд выходит за рамки, установленные законом, и уменьшает либо, наоборот, увеличивает размер доли заработка или иного дохода родителя, уплачивающего алименты, с тем чтобы это соответствовало целям взыскания. В результате взыскания ребенку должен быть обеспечен прожиточный минимум, в то же время родитель должен иметь достаточно средств для обеспечения себя. Если же заработок родителя ниже того, который может обеспечить прожиточный минимум и ребенку, и родителю, то суд исходя из интересов ребенка производит перераспределение заработка в пользу ребенка, поскольку закон не предусматривает, что уплата алиментов производится в зависимости от наличия средств у алиментнообязанного родителя. Таким образом, в любом случае интересы ребенка суд ставит выше интересов родителя и в первую очередь преследуется цель — обеспечить ребенка. Например, если весь заработок плательщика равняется прожиточному минимуму, суд может взыскать на содержание ребенка 1/2 заработка плательщика, с тем чтобы другая половина заработка оставалась самому плательщику.

Под семейным положением сторон понимается наличие в семье плательщика лиц, которым он по закону обязан предоставлять содержание. Например, наличие других несовершеннолетних детей или совершеннолетних нетрудоспособных членов семьи, которым плательщик уплачивал алименты. Если в семье родителя, уплачивающего алименты на несовершеннолетних детей, имеются иные лица, которым он по закону **обязан** предоставлять содержание и которые фактически находятся на его иждивении, выплата алиментов может привести к столь существенному снижению его материального положения, что он не сможет обеспечить себя средствами к существованию. Это является основанием к снижению размера алиментов. При решении вопроса об увеличении или уменьшении размера алиментов суд может принять во внимание и другие условия, характеризующие материальное или семейное положение сторон.

## **56. Обязанности совершеннолетних детей по содержанию родителей**

Законом (ст. 87 СК РФ) возлагается обязанность на совершеннолетних трудоспособных детей по содержанию своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей. Такая

обязанность может быть возложена только на совершеннолетних, трудоспособных детей. То есть приобретение детьми полной дееспособности до наступления совершеннолетия в результате снижения им брачного возраста и вступления в брак или в результате эмансипации не приводит к обязанности таких детей содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей.

Родители и дети вправе заключить между собой соглашение о размере алиментов на нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей и порядке их уплаты. При этом необязательно, чтобы дети были трудоспособными и достигшими совершеннолетия, поскольку в данном случае речь идет о добровольном принятии на себя обязанности по содержанию родителей, но обязательно, чтобы дети были полностью дееспособны. Такое соглашение заключается каждым из детей с каждым из родителей. Если такое соглашение между родителями и детьми отсутствует, то указанные алименты с совершеннолетних трудоспособных детей на нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей взыскиваются в судебном порядке.

Размер алиментов определяется судом исходя из материального и семейного положения сторон. Если, например, доходы одного ребенка настолько малы, что при взыскании алиментов на содержание родителей доходы этого ребенка станут ниже прожиточного минимума, в то время как доходы либо заработок другого ребенка позволяют содержать и себя, и родителей, суд может снизить размер алиментов, взыскиваемых с первого ребенка, и одновременно увеличить размер алиментов, взыскиваемых со второго ребенка. Суд может при наличии исключительных обстоятельств, коими может выступать, например, недееспособность родителей, по своей инициативе учесть и тех детей, к которым иск не предъявлялся.

Суд может освободить детей от уплаты на содержание своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей, если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей.

Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей выражается в уклонении от уплаты алиментов на детей, неосуществлении воспитания детей или заботы о них, отказе от совместного проживания с ребенком без уважительных причин и иных подобных действиях. Факты уклонения родителей от выполнения своих родительских обязанностей могут подтверж-

даться всеми средствами доказывания, предусмотренными Гражданско-процессуальным кодексом.

Лишение родителей родительских прав, ограничение их в родительских правах или осуждение за злостное уклонение от уплаты алиментов для освобождения детей от обязанности по содержанию родителей, недобросовестно относившихся к выполнению своих родительских обязанностей, необязательно.

Лишение родительских прав однозначно свидетельствует о том, что родители не осуществляли воспитания детей должным образом. Поэтому лишение родительских прав, которое лишает родителей всех прав, основанных на факте родства с детьми, лишает их в том числе и права на получение содержания от детей по достижении ими совершеннолетия. В Семейном кодексе не содержится указаний относительно тех родителей, права которых были ограничены, из этого можно сделать вывод о том, что если родители, лишённые родительских прав, впоследствии были восстановлены в родительских правах, освобождение детей от обязанности по содержанию родителей не производится. Таковы в общих чертах положения закона **об** обязанностях детей по содержанию своих родителей.

## 57. Алиментные обязательства родственников по содержанию членов семьи

Помимо случаев, когда алиментнообязанными являются супруги, а также родители и дети по отношению друг к другу, СК предусматривает случаи, когда алиментные обязательства несут другие члены семьи. В частности, несовершеннолетние братья и сестры, которые нуждаются в помощи, вправе предъявить иск в суд и в судебном порядке требовать предоставления **алиментов** от своих трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер, обладающих необходимыми средствами. Братья и сестры могут заключить между собой соглашение об уплате алиментов. В случае заключения соглашения условия, порядок и размер алиментов определяются этим соглашением. Соглашение может быть заключено как между несовершеннолетними и совершеннолетними детьми, так и только между совершеннолетними детьми. Нетрудоспособные совершеннолетние братья и сестры, **нуждающиеся** в помощи, могут требовать содержания от своих трудоспособных братьев и сестер только в тех случаях, **если** они

не могут получить содержания от своих родителей, супругов (бывших супругов) или от трудоспособных совершеннолетних детей. Трудоспособные совершеннолетние братья и сестры обязаны предоставлять содержание своим нетрудоспособным братьям и сестрам только тогда, когда они сами обладают необходимыми средствами, т. е. выплата средств на содержание своих братьев и сестер не должна ставить их в такое положение, что они сами окажутся в положении малоимущих. Таким образом, право на алименты от своих братьев и сестер имеют только не совершеннолетние нуждающиеся и совершеннолетние нетрудоспособные нуждающиеся братья и сестры при отсутствии соглашения между ними.

Дедушка и бабушка обязаны оказывать материальную помощь своим несовершеннолетним нуждающимся внукам и совершеннолетним нетрудоспособным нуждающимся внукам только в тех случаях, если сами обладают необходимыми для этого средствами и если их внуки не могут получить средств на содержание от своих супругов (бывших супругов) или от родителей. В случае отсутствия между бабушкой, дедушкой и внуками соответствующего соглашения, в котором они вправе определить формы и порядок предоставления такого содержания, внуки имеют право требовать предоставления алиментов в судебном порядке. Обязанность по предоставлению содержания внукам возлагается как на трудоспособных, так и на нетрудоспособных дедушек и бабушек.

Наличие у дедушки и бабушки необходимых средств для уплаты алиментов определяется так же, как и при взыскании алиментов с совершеннолетних трудоспособных братьев и сестер. Выплата алиментов внукам не должна привести к существенному снижению жизненного уровня дедушки и бабушки. Таким образом, СК устанавливает следующую очередность обязанностей по содержанию нуждающихся несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних детей. В первую очередь такие обязанности несут их дети, во вторую очередь — супруги и бывшие супруги, в третью очередь — родители и в четвертую очередь — иные члены семьи.

Такие же обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи бабушек и дедушек возлагаются на совершеннолетних внуков.

Обязанности по содержанию несут трудоспособные, имеющие средства воспитанники в **отношении** своих фактических нетрудо-

способных нуждающихся воспитателей, а также совершеннолетние трудоспособные пасынки и падчерицы в отношении своих нетрудоспособных, нуждающихся отчима **и мачехи**. Суд может освободить воспитанников и пасынков (падчериц) от обязанности по содержанию несмотря на имеющиеся у них средства, если будет установлено, что воспитатели либо отчим и мачеха воспитывали и содержали своих воспитанников, пасынка, падчерицу менее пяти лет.

## **58. Алиментные обязательства иных членов семьи**

Внуки могут заключить соглашение о содержании бабушки и дедушки. К такому соглашению применяются нормы гл. 16 СК РФ. Алиментные обязательства внуков являются алиментными обязательствами второй очереди и возникают только в случае невозможности получения бабушкой или дедушкой содержания от алиментнообязанных лиц первой очереди: своих совершеннолетних **детей**, супругов и бывших супругов. Обязанность по содержанию нетрудоспособных, нуждающихся бабушек и дедушек возлагается только на совершеннолетних трудоспособных внуков, имеющих средства на содержание. Внуки, равно как и другие алиментнообязанные по алиментным обязательствам других членов семьи лица, не должны в результате уплаты средств на содержание понести такие убытки, которые приведут к существенному снижению их жизненного уровня. Эти обстоятельства оцениваются судом.

Фактическими воспитателями признаются лица, осуществлявшие воспитание и содержание несовершеннолетних без назначения их опекунами или попечителями.

Между фактическими воспитателями и фактическими воспитанниками может быть заключено соглашение об условиях, форме и порядке содержания. К такому соглашению применяются нормы гл. 16 Семейного кодекса России. Если такое соглашение отсутствует, то на бывших воспитанников может быть наложена обязанность по содержанию своих фактических воспитателей. Такая обязанность может быть возложена на бывших воспитанников независимо от того, обладают ли они необходимыми средствами для уплаты алиментов. Это связано с тем, что между фактическими воспитателями и воспитанниками обычно складыва-

ются отношения, близкие к тем, которые существуют между родителями и детьми; фактические воспитанники становятся членами семьи фактических воспитателей, и последние предоставляют им содержание независимо от наличия у них необходимых средств. В связи с этим фактические воспитанники обязаны предоставлять содержание лицам, материально поддерживавшим их в детстве, также независимо от уровня своей обеспеченности.

Нетрудоспособные нуждающиеся отчим и мачеха имеют право на получение содержания от своих пасынков или падчериц в судебном порядке или в порядке, предусмотренном соглашением между ними, если они воспитывали или содержали своих пасынков или падчериц в прошлом. Не имеет значения, осуществлялось ли отчимом или мачехой воспитание и содержание пасынков или падчериц самостоятельно или совместно с их родителем. Однако само по себе проживание отчима или мачехи одной семьей с несовершеннолетним и его родителем не дает основания на получение алиментов. Обязанность по выплате алиментов отчиму или мачехе в настоящее время возлагается на совершеннолетних трудоспособных пасынков и падчериц только в том случае, если они обладают необходимыми средствами для уплаты алиментов.

Освобождение от обязанности по уплате алиментов фактическими воспитанниками своим фактическим воспитателям, а также пасынками и падчерицами своим отчиму и мачехе может быть произведено судом при наличии обстоятельств, свидетельствующих о том, что воспитатели и отчим (мачеха) воспитывали и содержали своих воспитанников, пасынков, падчериц менее пяти лет. Отметим, что данное освобождение от обязанностей является правом, а не обязанностью суда и осуществляется по усмотрению суда.

Обязанность пасынков и падчериц предоставлять содержание своим отчимами или мачехам также относится к алиментным обязанностям второй очереди. Отчимами или мачехами вправе обратиться к ним за алиментами, только если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей, супругов или бывших супругов.

## **59. Размер алиментов, взыскиваемых на других членов семьи в судебном порядке**

Содержание другими членами семьи, к которым относятся **братья** и сестры, внуки, бабушки и дедушки, фактические воспитан-

кики, пасынки и падчерицы нетрудоспособных нуждающихся членов семьи, может осуществляться по соглашению между ними. **Соглашения** об уплате алиментов являются разновидностью гражданско-правовых соглашений **и** регулируются семейным и гражданским законодательством. В соответствии с п. 2 ст. 421 **ГК РФ** стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Следовательно, стороны вправе заключить соглашение о предоставлении содержания, даже если заключение такого соглашения данными лицами не предусмотрено семейным законодательством. Соглашения по рассматриваемым нами отношениям заключаются в соответствии с положениями, предусмотренными гл. 16 **СК РФ**. При заключении соглашения формы, порядок и размер уплаты алиментов устанавливаются этим соглашением.

Если соглашение отсутствует, то алименты могут быть взысканы в судебном порядке. При взыскании алиментов в судебном порядке размер алиментов устанавливает суд отдельно в каждом случае, учитывая при этом материальное и семейное положение как плательщика, так и получателя алиментов. Под материальным положением сторон понимается уровень обеспеченности получателя и плательщика. При этом учитываются все виды заработков или доходов, получаемых этими лицами; наличие у них имущества, приносящего доход; обязательные выплаты, производимые этими лицами в соответствии с решением суда или по иным основаниям. Размер алиментов определяется с таким расчетом, чтобы после уплаты алиментов лицо, претендующее на их получение (с учетом иных получаемых им доходов), оказалось обеспеченным в размере прожиточного минимума. Вместе с этим плательщик алиментов в тех случаях, когда закон предусматривает в качестве обязательного условия выплаты алиментов наличие необходимых для этого средств у алиментнообязанного лица, не должен в результате уплаты алиментов понести такой материальный ущерб, в результате которого его уровень жизни существенно **снизится**.

При взыскании алиментов с совершеннолетних трудоспособных фактических воспитанников на содержание фактических воспитателей алиментное обязательство возникает независимо от наличия у воспитанников необходимых средств для выплаты алиментов, но их материальное положение учитывается при определении размера алиментов. Если фактические воспитанники не обладают необходимыми средствами для уплаты

алиментов, суд присуждает алименты в таком размере, чтобы, с одной стороны, предоставить фактическим воспитателям определенную материальную поддержку, а с другой — оставить фактическим воспитанникам достаточно средств для обеспечения самих себя.

Семейное положение сторон характеризуется наличием лиц, которым они по закону обязаны предоставлять содержание и которые фактически находятся на их иждивении. При определении семейного положения лица, претендующего на получение алиментов, учитывается также наличие иных лиц, которые по закону обязаны предоставлять им содержание.

Если имеются несколько лиц, которые обязаны содержать члена семьи, то при отсутствии между ними соглашения и решении вопроса об уплате алиментов в судебном порядке суд может определить размер участия каждого из этих лиц в выполнении алиментных обязанностей. Суд может привлечь к участию в уплате алиментов и тех лиц, к которым иск о взыскании алиментов предъявлен не был, и определить также долю их участия в алиментных обязанностях, несмотря на то что им иск не предъявлялся.

## **60. Соглашение об уплате алиментов**

Соглашения об уплате алиментов заключаются с учетом обязательных требований о порядке, форме и условиях для подобного рода соглашений, предусмотренных гл. 16 СК РФ. Соглашения об уплате алиментов могут быть заключены между лицами, как имеющими право на взыскание алиментов в судебном порядке, так и не обладающими таким правом, поскольку в данном случае речь идет о добровольном принятии на себя алиментной обязанности. Те лица, которые имеют право требовать уплаты алиментов в судебном порядке, могут заключать соглашения только при наличии предусмотренных законом условий. Закон не требует обязательной дееспособности для лиц, заключающих соглашение об уплате алиментов. Соглашение может заключаться и с несовершеннолетними детьми в возрасте от 14-ти до **18-ти** лет и с лицами, признанными в установленном законом порядке ограниченно дееспособными, с согласия их законных представителей. Соглашения от имени несовершеннолетних до 14 лет и лиц, признанных недееспособными в судебном порядке, заключаются их законными представителями (родителями несовершеннолетних, опекунами).

В соответствии с требованиями законодательства соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и обязательно удостоверяется у нотариуса, в противном случае при несоблюдении данных условий соглашение об уплате алиментов является ничтожным.

Нотариальное удостоверение соглашения придает ему силу исполнительного листа. Это означает, что исполнение по нотариально удостоверенному соглашению осуществляется так же, как и по исполнительному листу, и выдачи других исполнительных документов для удержания алиментов не требуется.

При заключении, изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов применяются нормы Гражданского законодательства. Это означает, что к соглашениям об уплате алиментов применяются нормы ГК для совершения сделок. Специфические особенности, связанные с заключением, исполнением, расторжением и признанием недействительными таких соглашений, регулируются нормами семейного законодательства.

В любой момент по взаимному согласованию сторон соглашение может быть расторгнуто или изменено. Расторжение или изменение соглашения производится в той же форме, что и его заключение. То есть условия об изменении или расторжении договора оформляются письменно, подписываются сторонами и подлежат нотариальному удостоверению. Несоблюдение нотариальной формы соглашения об изменении или прекращении соглашения об уплате алиментов влечет за собой его ничтожность.

Не допускается односторонний отказ от исполнения обязательств по соглашению. В случае одностороннего отказа от исполнения соглашения или одностороннего изменения его условий сторона, интересы которой нарушены, вправе обратиться в суд с иском о принуждении другой стороны к исполнению соглашения.

Алиментные соглашения заключаются на длительный срок, в течение которого может существенно измениться материальное и семейное положение сторон и другие заслуживающие внимания обстоятельства. Стороны вправе закрепить в установленном порядке вызванные этими обстоятельствами изменения в своем соглашении. Если же соглашения об изменении или расторжении договора в связи с существенно изменившимися материальным и семейным положением сторон (одной из сторон) достичь не удается, то заинтересованная сторона вправе обратиться

ся в суд с иском об изменении или расторжении данного договора.

Размер алиментов, который определяется сторонами, при заключении соглашения об уплате алиментов на несовершеннолетних детей не может быть менее того, который установлен законодательством о взыскании алиментов в судебном порядке.

## **61. Порядок уплаты алиментов по соглашению об уплате алиментов**

При установлении порядка и условий соглашения об уплате алиментов стороны свободны и руководствуются своим усмотрением и волеизъявлением. Однако при этом стороны должны принимать во внимание положения ст.ст. 102 и 103 СК РФ, в соответствии с которыми соглашение может быть признано недействительным, если указанным соглашением существенно нарушаются интересы несовершеннолетнего ребенка или нетрудоспособного совершеннолетнего члена семьи, а также в случаях, если размер алиментов на несовершеннолетнего ребенка, предусмотренный соглашением, ниже того размера, который причитается несовершеннолетнему в соответствии с законодательством при взыскании алиментов в судебном порядке.

Интересы несовершеннолетних детей, получающих алименты от своих родителей по соглашению между ними (или по соглашению между несовершеннолетним от 14 до 18 лет и его родителем (опекуном), заключенному с согласия второго родителя или попечителя), нуждаются в дополнительной защите. Такая необходимость вызвана тем, что родители ребенка не являются посторонними друг другу лицами и часто преследуют собственные интересы при заключении соглашения о содержании ребенка, которые могут не совпадать с интересами самого ребенка (получение выгод при разделе имущества, нежелание поддерживать связь между ребенком и бывшим супругом и т. д.). В связи с указанными обстоятельствами полномочия родителей при определении размера алиментов, выплачиваемых на ребенка по соглашению сторон, ограничены. Размер алиментов не может быть ниже предусмотренного ст. 81 СК РФ:  $\frac{1}{4}$  — на одного ребенка,  $\frac{1}{3}$  — на двух детей,  $\frac{1}{2}$  — на трех и более детей. Соглашение, устанавливающее размер алиментов ниже предусмотренного ст. 81 Семейного кодекса, признается недействительным в соответствии со ст. 102 Семейного кодекса.

Как указывалось выше, стороны вправе самостоятельно установить способы и порядок уплаты алиментов. При установлении размера алиментов в долях к заработку плательщика размер долей, порядок их исчисления и виды доходов, подлежащих учету при их определении, устанавливаются сторонами самостоятельно. Оценка имущества, предоставляемого в виде алиментов, производится по соглашению сторон. Выплата алиментов в иностранной валюте возможна только с соблюдением требований законодательства РФ о валютном регулировании. Алименты могут уплачиваться в твердой денежной сумме, выплачиваемой периодически, и в твердой денежной сумме, уплачиваемой одновременно путем предоставления имущества. В соглашении об уплате алиментов могут быть предусмотрены и другие способы уплаты алиментов, а также сочетание различных способов. Сроки уплаты алиментных платежей также определяются сторонами самостоятельно. Возможна выплата алиментов ежемесячно, через иные промежутки времени, а также в виде единовременно предоставляемой суммы.

Соглашение об уплате алиментов может содержать порядок индексации размера алиментов, уплачиваемых по соглашению. Индексация размера алиментов предусматривается с целью защиты алиментных платежей от инфляции. Стороны могут предусмотреть любые способы индексации, в том числе и привязав размер алиментов к иностранной валюте. Если соглашение об уплате алиментов не содержит условий о порядке индексации, то индексация размера алиментов проводится в соответствии с законодательством. Законодательство предусматривает следующий порядок индексации размера алиментов: индексация проводится администрацией той организации, где работает алиментнообязанное лицо, пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.

## **62. Права и обязанности родителей и детей, имеющих иностранное гражданство**

СК РФ содержит ряд коллизионных норм по поводу отношений между супругами, родителями и детьми и другими членами семьи, имеющими иностранное гражданство, и устанавливает, что к отношениям супругов, имеющих иностранное гражданство, применяется законодательство того государства, где супруги

совместно проживают. В частности, если **супруги, имеющие** иностранное гражданство, совместно проживают на территории России, то к отношениям между ними применяется российское законодательство. Если совместное жительство супругов не установлено (отсутствует), то к отношениям между ними применяется законодательство того государства, на территории которого супруги имели последнее совместное место жительства, а если супруги совместного места жительства никогда не имели, то к отношениям между ними применяется российское законодательство. Статья **161** п. 2 СК РФ устанавливает, что супруги, не имеющие общего гражданства либо совместного места жительства, вправе в своем соглашении об алиментах, равно как и в брачном договоре, избрать законодательство, подлежащее применению для определения их прав и обязанностей по соглашению об уплате алиментов.

Например, если брачный договор заключают супруги, один из которых живет в России, а другой — в Германии, при соответствующей договоренности супругов их права и обязанности по брачному договору будут подчиняться германскому праву или праву какого-либо другого избранного ими иностранного государства. Такое право имеют только те супружеские пары, которые не имеют общего гражданства. Однако если судом при рассмотрении дела по иску одного из супругов будет установлено, что применение норм избранного иностранного семейного права противоречит основам правопорядка **России**, возможно ограничение его применения.

Законодательство, подлежащее применению при определении прав и обязанностей родителей в соответствии со ст. **163** СК России, определяется по совместному месту жительства супругов.

В соответствии с законодательством того государства, где супруги имеют совместное место жительства, определяются права и обязанности родителей, в том числе права и обязанности по содержанию детей.

Если супруги не имеют совместного места жительства, то их права и обязанности определяются законодательством того государства, гражданином которого является ребенок. В этом же порядке определяются алиментные обязательства родителей по отношению к несовершеннолетним детям и к совершеннолетним трудоспособным детям с одним исключением — законодательство России допускает, что к требованиям об алиментных обязательствах родителей может быть применено

законодательство того государства, где постоянно проживает ребенок.

При взыскании алиментов с совершеннолетних детей в пользу родителей алиментные обязательства определяются законодательством того государства, на территории которого дети и родители имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства алиментные обязательства совершеннолетних **детей, и** других членов семьи определяются исходя из гражданства лица, претендующего на получение алиментов, т. е. применяется законодательство того государства, гражданином которого является то лицо, которое претендует на получение алиментов. Законодательство ряда иностранных государств тоже выделяет коллизионные вопросы предоставления алиментов родственникам, подчиняя эти отношения, как правило, законодательству страны гражданства лица, претендующего на алименты.

При расхождении в регулировании возникшего спорного вопроса применяется правило международного договора.

### **63. Взыскание алиментов по решению суда**

Добровольный порядок уплаты алиментов (по соглашению сторон) был рассмотрен нами выше. Если между лицами было заключено соглашение об уплате алиментов, они не имеют права требовать взыскания алиментов в судебном порядке, поскольку законом предусмотрено, что такое соглашение имеет силу исполнительного листа, и дополнительного решения вопроса об алиментах в этом случае не требуется. В тех случаях, когда соглашение об уплате алиментов отсутствует, алименты могут быть взысканы по заявлению заинтересованной стороны в судебном порядке. Требовать уплаты алиментов в судебном порядке могут только лица, которым такое право предоставлено семейным законодательством.

В случае заявления иска о взыскании алиментов в судебном порядке при наличии между сторонами соглашения об уплате алиментов суд разъясняет истцу, что в этом случае он вправе требовать только принудительного исполнения, изменения или расторжения соглашения в судебном порядке или признания его недействительным. Соглашение об алиментах — единственное препятствие к удовлетворению иска в судебном порядке. На требования об уплате алиментов исковая давность не распространя-

ется, и они могут быть предъявлены в любое время, пока существует право на алименты.

По общему правилу алименты взыскиваются на будущее время, взыскание алиментов за время, предшествующее предъявлению иска, возможно только в пределах трехлетнего срока, в порядке исключения и только при наличии следующих условий одновременно:

- 1) до момента обращения в суд алименты не выплачивались;
- 2) лицо, требующее алименты, принимало меры к получению алиментов;
- 3) они не были получены в результате уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты.

Уклонение может выразиться в том, что обязанное лицо уклонялось от заключения соглашения об уплате алиментов, скрывало свое местонахождение или доходы и в других подобных действиях.

Алименты, взысканные по решению суда, присуждаются с момента обращения в суд, уплата алиментов начинается по общему правилу лишь с момента вынесения решения суда. Решение суда о взыскании алиментов подлежит немедленному исполнению органами службы судебных приставов.

В течение срока рассмотрения судом дела о взыскании алиментов они, как было сказано, не выплачиваются. Однако в тех случаях, когда судебное разбирательство затягивается в связи с препятствиями, возникающими из-за необходимости определения материального положения плательщика алиментов, заявлением требования об учете иных **алиментнообязанных** лиц или по иным причинам, получатель алиментов может оказаться в этот период без средств к существованию. Отсрочка с выплатой алиментов за это время может привести к образованию значительной задолженности, что тяжело скажется также на материальном положении лица, уплачивающего алименты. В связи с указанными обстоятельствами суду предоставлено право вынести постановление о временном взыскании алиментов, суд может вынести постановление о взыскании алиментов до вступления решения суда в законную силу, а при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей — до вынесения судом решения о взыскании алиментов.

Если после вынесения решения судом изменились материальные и семейные обстоятельства одной из сторон, то суд вправе по требованию одной из сторон изменить размер алиментов или освободить лицо, обязанное уплачивать алименты, от их уплаты.

В тех случаях, когда суд взыскивает алименты на несовершеннолетних детей менее того **размера**, который установлен ст. 81 Семейного кодекса, предусматривающей размер алиментов на несовершеннолетних детей, излишне выплаченные суммы возврату не подлежат. Таковы общие условия взыскания алиментов в судебном порядке.

## **64. Порядок уплаты алиментов по решению суда**

Обязанности по взысканию алиментов возлагаются законом на администрацию того учреждения, организации, где работает лицо, обязанное уплачивать алименты. Алименты удерживаются администрацией либо на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов, либо на основании исполнительного листа. Алименты взыскиваются ежемесячно и переводятся либо уплачиваются за счет **лица**, обязанного уплачивать алименты лицу, получающему алименты в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы. Эта обязанность распространяется на организации всех форм собственности. Порядок производства удержания алиментов по исполнительному листу и нотариально удостоверенному соглашению одинаков. Исполнительный лист выписывается на основании решения о взыскании алиментов **не** позднее следующего дня с момента вынесения решения. Обжалование решения суда в кассационном порядке не приостанавливает выдачу исполнительного листа, поскольку решение о взыскании алиментов подлежит немедленному исполнению. Исполнительный лист может быть выдан на руки лицу, получающему алименты, по его просьбе и самостоятельно направлен им администрации организации, учреждения или предприятия, в котором работает лицо, уплачивающее алименты.

Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов может направляться администрации предприятия, учреждения или организации судебным исполнителем, лицом, уплачивающим алименты, или получателем алиментов. Нотариально удостоверенное соглашение предъявляется непосредственно администрации организации, где работает алиментнообязанное лицо. Наличия исполнительных надписей на соглашении не требуется.

Удержание алиментов производится из всех видов заработков или доходов, получаемых плательщиком в данном предприятии,

учреждении или организации, после удержания всех видов налогов, которые должны быть уплачены этим лицом, и за исключением тех видов выплат, из которых в соответствии с законодательством удержание алиментов не производится. Должностные лица предприятий, учреждений и организаций несут ответственность за неправильное или несвоевременное перечисление алиментов в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

В СК РФ предусмотрена возможность обращения взыскания по алиментам не только на заработную плату и иные доходы плательщика алиментов, но и на иное имущество этого плательщика. Обращение взыскания на иное имущество плательщика алиментов производится только в том случае, если у него нет дохода или заработка либо если этот доход (заработок) не обеспечивает выплаты алиментов в необходимом размере. Заработок (доходы) плательщика алиментов — это имущество, взыскание на которое накладывается в первую очередь. Во вторую очередь удержание алиментов производится из денежных средств плательщика, находящихся на принадлежащих ему счетах в банках или иных кредитных учреждениях. Например, если супруг плательщика алиментов имеет счет, который в соответствии с законодательством составляет совместную собственность супругов, в то время как сам плательщик алиментов не имеет заработка или иного дохода, обеспечивающего выплату алиментов, то этот счет по требованию исполнительных органов (судебных исполнителей) может быть разделен и взысканы алименты с доли, причитающейся плательщику алиментов после раздела счета.

В третью очередь взыскание по алиментным платежам обращается на иное имущество, на которое в соответствии с гражданским процессуальным законодательством может быть обращено взыскание. В том числе может быть обращено взыскание и на вклады плательщика алиментов, внесенные им в хозяйственные общества или товарищества.

## 65. Задолженность по алиментам

Взыскание задолженности по алиментам следует отличать от взыскания алиментов за прошедший период. Задолженность образуется в случаях, когда сторонами было заключено соглашение об уплате алиментов или судом было вынесено решение о взыскании алиментов, но фактически уплата алиментов по этим доку-

ментам не производилась. Взыскание алиментов за прошедший период имеет место, когда лицо имело право на алименты, но сторонами не заключалось соглашение об уплате алиментов, и лицо, имеющее право на них, не обращалось в суд с иском о взыскании алиментов. Следовательно, при взыскании задолженности речь идет о выплате сумм, подлежащих уплате на основании соглашения сторон или судебного решения, а при взыскании алиментов за прошедший период — о выплате сумм за период, предшествующий обращению в суд.

Образование задолженности может произойти в силу различных причин. Она может образоваться как в результате виновных действий должника — уклонения от уплаты алиментов, так и по вине получателя алиментов, например в случае непредъявления исполнительного листа или нотариально удостоверенного соглашения к взысканию, несообщения о перемене своего места жительства, отказа от получения алиментов и т. д. Возможно образование задолженности и по не зависящим от сторон обстоятельствам: из-за болезни плательщика, отсутствия у него средств для уплаты алиментов, неплатежеспособности предприятия, где работает должник, задержки выплаты заработной платы, нахождения одной из сторон на территории, где объявлено военное или чрезвычайное положение, на территории военных действий и т. д. Погашение задолженности может поставить лицо, уплачивающее алименты, в весьма затруднительное положение, поэтому срок, в пределах которого задолженность подлежит погашению, ограничивается тремя годами, непосредственно предшествующими предъявлению исполнительного листа или нотариально удостоверенного соглашения к взысканию. Если образование задолженности произошло по вине должника, задолженность взыскивается за весь период, в течение которого алименты не уплачивались, независимо от трехлетнего срока. Возмещение лицом, обязанным уплачивать алименты, образовавшейся задолженности не освобождает его от уплаты неустойки и возмещения убытков, предусмотренных ст. 115 Семейного кодекса России. В соответствии с ч. 2 ст. 17 Федерального закона «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» размер ежемесячного пособия на ребенка, родители которого уклоняются от уплаты алиментов, увеличивается на 50 %.

Определение размера задолженности производится судебным исполнителем путем умножения размера алиментов, взысканных в твердой денежной сумме, на число периодов, в течение которых

алименты подлежали выплате, но фактически не выплачивались. Например, если лицо обязано выплачивать 2000 рублей в месяц и алименты не выплачивались в течение 10 месяцев, размер задолженности составит 20 000 рублей. При определении размера задолженности судебный исполнитель обязан производить индексацию алиментных платежей в соответствии со ст. 117 Семейного кодекса.

При определении задолженности родителей по выплате алиментов на несовершеннолетних детей применяется ст. 81 СК РФ. Для определения задолженности судебный исполнитель должен получить сведения о заработной плате и иных доходах плательщика алиментов в течение этого периода и на основании этих данных вычислить размер алиментов, подлежащих уплате в период образования задолженности. Непредставление судебному исполнителю по его требованию документов, подтверждающих заработок или доход, рассматривается как уклонение от уплаты алиментов.

## **66» Прекращение алиментных обязательств и освобождение от уплаты задолженности по алиментам**

Обстоятельства прекращения **обязательств** по различным видам алиментных обязательств различны. Алиментные обязательства в пользу несовершеннолетнего прекращаются в результате приобретения несовершеннолетним полной дееспособности. Прекращение алиментного обязательства в результате приобретения несовершеннолетним полной гражданской дееспособности происходит в случае достижения несовершеннолетним совершеннолетнего **возраста**, эмансипации несовершеннолетнего на основании ст. 27 ГК РФ или вступления несовершеннолетнего в брак в результате снижения ему брачного возраста.

Алиментные обязательства прекращаются в результате усыновления (удочерения) ребенка, которому выплачивались алименты. При усыновлении ребенка лицу, усыновляющему ребенка, в соответствии с законодательством передаются права и обязанности родителей, в том числе возлагается ответственность за его содержание. Таким образом, обязанности и ответственность за содержание несовершеннолетнего у лиц, обязанных уплачивать алименты, прекращается.

Обязанность по уплате алиментов в пользу нетрудоспособного, нуждающегося лица прекращается при признании судом этого лица трудоспособным и прекращения у него нуждаемости. Для прекращения уплаты алиментов необходимо отсутствие хотя бы одного из указанных признаков, если закон указывает на оба признака в качестве обязательных для признания обязанности по уплате алиментов. Прекращение обязательств по уплате алиментов по этому основанию производится, как было сказано, при признании судом. Таким образом, лицо, уплачивающее алименты, при наступлении обстоятельств, дающих ему право на прекращение обязанности по уплате алиментов, должно предъявить иск в суд. Обязанность по уплате алиментов супруга своему бывшему нетрудоспособному, нуждающемуся супругу прекращается при вступлении получателя алиментов, которым является нетрудоспособный, нуждающийся в помощи бывший супруг, в новый брак.

Обязательства по уплате алиментов прекращаются автоматически в случае смерти лица, получающего алименты, либо лица, обязанного их уплачивать, поскольку и в том и в другом случае прекращаются возникшие между этими лицами правоотношения.

Обязанности по уплате алиментов, возникшие на основании **соглашения** об уплате алиментов, прекращаются при наличии одного из трех условий:

- 1) в случае смерти одной из сторон соглашения;
- 2) в случае истечения срока действия этого соглашения;
- 3) по основаниям, предусмотренным соглашением.

Освобождение от уплаты задолженности по алиментам и уменьшение задолженности по уплате алиментов возможно в тех случаях, когда алименты уплачиваются по соглашению сторон — по взаимному согласованию между сторонами, освобождение от уплаты по алиментам и снижение размера задолженности по этой уплате не допускается при уплате алиментов на несовершеннолетних детей.

Лицо, обязанное уплачивать алименты и имеющее задолженность по этой уплате, может подать исковое заявление в суд об освобождении его полностью или частично. При наличии обстоятельств, свидетельствующих о том, что неуплата алиментов имела место в связи с болезнью этого лица, суд может освободить указанное лицо полностью или частично от уплаты алиментов. Кроме этого, суд может принять во внимание и другие уважительные причины.

В частности, суд может снизить размер задолженности либо освободить лицо, обязанное уплачивать алименты, от их уплаты, если установит, что неуплата алиментов была связана с тяжелым материальным и семейным положением плательщика алиментов и тяжелое материальное и семейное положение не позволяет плательщику алиментов погасить образовавшуюся задолженность.

## **67. Отмена усыновления ребенка**

Прекращение отношений по усыновлению допускается только в судебном порядке. Усыновление может быть отменено судом по следующим основаниям:

- 1) если усыновители уклоняются от выполнения возложенных на них обязанностей родителей;
- 2) если усыновители злоупотребляют родительскими правами;
- 3) если усыновители жестоко обращаются с усыновленным ребенком;
- 4) если усыновители являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией.

Лица, которые могут обратиться в суд с заявлением об отмене усыновления, указаны в ст. 142 Семейного кодекса. Ими являются: 1) родители ребенка. 2) его усыновители. 3) сам усыновленный ребенок по достижении возраста 14-ти лет. 4) орган опеки и попечительства, этим органом может быть либо отдел народного образования, либо орган местного самоуправления. 5) прокурор.

Указанный перечень лиц является исчерпывающим, и никакие другие лица не вправе обращаться в суд с требованиями об отмене усыновления. Независимо от того, кем предъявлен иск об отмене усыновления, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства. Орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни усыновленного ребенка и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора.

Срок исковой давности для требования об отмене усыновления не установлен. Решение суда об отмене усыновления не имеет обратной силы, т. е. не распространяется на отношения, связанные с усыновлением, существовавшие до отмены усыновления, и прекращает отношения по усыновлению только на будущее время. Усыновление признается прекращенным со дня вступления решения суда в законную силу.

Помимо вопросов, связанных с отменой усыновления, суд в случае отмены усыновления решает вопрос о том, сохранить ли за ребенком имя, отчество и фамилию, приобретенные им в связи с усыновлением. Суд может сохранить приобретенные ребенком в связи с усыновлением имя, фамилию и отчество или присвоить ему прежние. Изменение имени, фамилии и отчества ребенка, достигшего возраста 10-ти лет, допускается только с его согласия. В случаях, когда ребенок в связи с отменой усыновления оказывается в тяжелом материальном положении, суд может обязать бывшего усыновителя к уплате средств на содержание бывшего усыновленного. Наложение подобного взыскания — это право, а не обязанность суда, и суд осуществляет подобную меру по своему усмотрению.

Права и обязанности усыновителя и усыновленного прекращаются с отменой **усыновления**, и, если этого требуют интересы ребенка, восстанавливаются права и обязанности родителей либо родственников ребенка и ребенка. После отмены усыновления ребенок передается родителям, в тех **случаях**, когда родители отсутствуют либо если передача ребенка родителям противоречит интересам ребенка, ребенок передается органам опеки и попечительства.

При отмене усыновления орган ЗАГСа делает об этом соответствующие отметки в актовой записи об усыновлении и восстанавливает в записи о рождении ребенка сведения о его родителях. Фамилия, имя и отчество ребенка указываются в соответствии с решением суда.

Усыновление не может быть отменено по достижении усыновленным совершеннолетнего возраста. Исключение составляют те случаи, когда усыновленный и усыновитель заключают между собой соглашение на отмену усыновления. Родители усыновленного тоже имеют право заключить соглашение об отмене усыновления с усыновителем ребенка. Исходя из смысла норм семейного права о заключении соглашения можно сделать вывод, что лица, желающие отменить усыновление, должны заключить соглашение в письменной форме и удостоверить его у нотариуса.

## **68. Защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей**

Дети-сироты, дети, брошенные и покинутые своими родителями, всегда относились к числу нуждающихся в так называемом призрении (заботе) со стороны государства. В наше время офи-

циальное признание получил термин «дети, оставшиеся без попечения родителей». Дети могут остаться без попечения родителей по разным причинам: в результате смерти родителей; их, тяжелой болезни, делающей невозможной заботу о ребенке, защиту его прав; признания родителей недееспособными; ограничения или лишения родителей родительских прав. Защита личных и имущественных прав и интересов детей, оставшихся без родительского попечения, возлагается на органы опеки и попечительства.

Органы опеки и попечительства обязаны выявлять **детей**, оставшихся без попечения **родителей**, и вести их учет, устраивать таких детей, вести контроль за условиями их содержания, воспитания и образования. Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления и отделы народного образования, именно эти органы на основании уставов муниципальных образований в соответствии с законами субъектов Российской Федерации, а также семейным и гражданским законодательством РФ регулируют вопросы организации и деятельности органов местного самоуправления по осуществлению опеки и попечительства над детьми, оставшимися без попечения родителей. Указанные функции являются исключительной компетенцией органов опеки и попечительства, уполномоченных государством на их осуществление. Поэтому деятельность других органов и учреждений, в частности учреждений, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей (воспитательных, **лечебных**, социальной защиты населения), общественных **объединений**, а также граждан (физических лиц) по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей, законом не **допускается**.

Органы местного самоуправления (районная, городская, районная в городе, поселковая и сельская администрация), осуществляя возложенные на них государственные полномочия по опеке и попечительству, являются теми самыми органами опеки и попечительства. Это особая их функция, выходящая за рамки осуществления ими полномочий по решению вопросов местного значения, которая в сфере семейно-правовых отношений определяется непосредственно в Семейном кодексе. Полномочия органов местного самоуправления по установлению опеки и попечительства для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан (в том числе несовершеннолетних) определены также в **ГК**.

Закон называет в качестве случаев отсутствия родительского попечения над детьми: смерть родителей, лишение родителей

родительских прав, ограничение родителей в родительских правах, признание родителей недееспособными, болезнь родителей, длительное отсутствие родителей, уклонение родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов. В этих, а также в других случаях, когда дети остаются без попечения родителей, органы опеки и попечительства обязаны устраивать детей. Формы устройства детей, оставшихся без опеки и попечительства родителей, определяются органами опеки и попечительства. Для признания ребенка утратившим опеку и попечительство родителей не требуется решения суда, таких детей выявляет орган опеки и попечительства (органы местного самоуправления) по своему усмотрению, руководствуясь законом. Таким образом, органы опеки и попечительства осуществляют защиту прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей. Другие органы и учреждения, в том числе осуществляющие социальную защиту детей, не вправе осуществлять деятельность по выявлению и устройству детей.

## **69. Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей**

СК РФ в ст. 122 устанавливает порядок выявления детей, оставшихся без попечения родителей, а также порядок их учета на местном (органами опеки и попечительства), региональном (органами исполнительной власти субъектов РФ) и федеральном (федеральным органом исполнительной власти, определяемым Правительством РФ) уровне. Необходимой предпосылкой принятия органами опеки и попечительства мер по защите прав и интересов детей, оставшихся без **попечения** родителей, является их своевременное выявление. Выявлению детей, оставшихся без опеки и попечительства родителей, должны способствовать должностные **лица** учреждений и граждане, располагающие сведениями о таких детях. В соответствии с законом должностные лица и граждане, располагающие сведениями о детях, оставшихся без опеки и попечительства родителей, обязаны сообщить об этом в органы опеки и попечительства. Органы опеки и попечительства после получения информации о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны незамедлительно (в течение трех дней) провести первичное обследование. Цель такого обследования — проверка достоверности полученной информации (озна-

комление с ребенком, с условиями, в которых он находится), а при установлении факта утраты ребенком родительского попечения — выявление его родственников, которые могут обеспечить временный присмотр за ребенком. Во время нахождения **ребенка**, оставшегося без опеки и попечительства родителей, в воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения либо ином учреждении руководители этих учреждений обязаны сообщать в орган опеки и попечительства по месту нахождения данного учреждения о каждом ребенке, оставшемся без попечения **родителей**, который может быть передан на воспитание в семью. Это сообщение должно быть сделано руководителем такого учреждения в семидневный срок с того дня, когда стало об этом известно. При несообщении таких сведений либо нарушении установленных законом сроков их представления руководители таких учреждений несут ответственность в порядке, установленном Административным кодексом Российской Федерации.

Орган опеки и попечительства обязан в течение месяца со дня поступления сведений о детях, оставшихся без опеки и попечительства родителей, устроить ребенка.

При невозможности передать ребенка на воспитание в семью орган опеки и попечительства обязан направить сведения о ребенке в соответствующий орган исполнительной власти субъекта Федерации в целях централизованного учета и оказания содействия в последующем устройстве в семью детям, оставшимся без опеки и попечения родителей. В настоящее время осуществление централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей, возложено на Министерство образования РФ. Датой постановки ребенка на централизованный учет считается дата заполнения анкеты ребенка в органе опеки и попечительства по его фактическому месту жительства (нахождения). Основная цель учета (формирования регионального и федерального банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей) — оказание содействия в поисках каждому ребенку семьи на территории РФ. При невозможности передать ребенка в семью на усыновление, под опеку (попечительство), в приемную семью на территории РФ ребенок по истечении трех месяцев со дня постановки ребенка на централизованный учет может быть передан на усыновление иностранным гражданам, лицам без гражданства или российским гражданам, постоянно проживающим за пределами РФ.

За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих **обязанностей** органы опеки и попечительства подлежат ответственности в соответствии с действующим законодательством **РФ**.

## **70. Устройство детей, оставшихся без попечения родителей**

СК отдает приоритет семейному воспитанию детей. Право ребенка жить и воспитываться в семье является одним **из** важнейших прав каждого ребенка, которое получило свое закрепление в СК. Обычно здесь речь идет о проживании и воспитании ребенка в семье своих родителей. В отношении детей, оставшихся по каким-либо причинам без попечения родителей, обеспечение права на воспитание в семье означает, что при выборе органами опеки и попечительства форм воспитания таких детей преимущество отдается семейным формам воспитания: передаче на усыновление, под опеку или попечительство, в приемную семью и другим формам такого воспитания, установленным законами субъектов Российской Федерации. Только в случаях, когда устройство ребенка в семью не представляется возможным, дети помещаются в соответствующие учреждения (в зависимости от возраста и состояния здоровья) на полное государственное обеспечение: в детские дома всех типов, Дома детства, Дома ребенка, реабилитационные центры и другие аналогичные учреждения. Администрация этих учреждений осуществляет права и обязанности опекуна (попечителя) в отношении помещенных в них детей без специального назначения. При этом форму такого устройства следует рассматривать как временную меру, не исключающую необходимости поиска ребенку приемной семьи.

Выбор той или иной формы устройства ребенка определяется исходя из интересов ребенка с учетом конкретных обстоятельств утраты родительского попечения и с обязательным соблюдением требований, установленных законом для каждой формы устройства ребенка в семью. При устройстве ребенка должны также учитываться **обстоятельства**, перечисленные в ч. 3 п. 1 ст. 121 СК РФ.

Законами субъектов Российской Федерации могут быть определены и другие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, с соблюдением основополагающих принципов семейного законодательства, касающихся приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних детей. Во многих регио-

нах РФ вдет их активный поиск. Это мини-детские дома, детские деревни SOS и др.

Органы опеки и попечительства сами могут временно осуществлять функции опекунов или попечителей, если не удалось в срок, установленный законом, подобрать ребенку семью или поместить его в соответствующее учреждение.

Органам опеки и попечительства **законом** предоставляется месячный срок со дня получения сведений о ребенке, оставшемся без опеки и попечения родителей, на устройство этого ребенка. Причем за неисполнение обязанностей, в том числе и этой обязанности, органами опеки и попечительства установлена административная ответственность. В месячный срок органы опеки и попечительства обязаны решить вопрос либо об устройстве несовершеннолетнего, оставшегося без опеки и попечительства родителей в семью, либо о помещении его в детское воспитательное, лечебное либо иное учреждение.

Передача ребенка на воспитание в семью оформляется в следующем порядке: о своем намерении стать опекуном (попечителем) гражданин сообщает в **заявлении**, адресованном в орган опеки и попечительства по месту оформления опеки (попечительства). При оформлении опеки и попечительства учитываются следующие обстоятельства — нравственные и иные личные качества опекуна (попечителя);

- ✓ способности к выполнению обязанностей опекуна (попечителя);
- ✓ отношения, существующие между опекуном (попечителем) и ребенком;
- ✓ если это возможно, желание самого ребенка.

Все перечисленные обстоятельства напрямую связаны с возможностью создать благоприятные условия семейного воспитания ребенка, оставшемуся без попечения родителей.

## **71. Дети, в отношении которых допускается усыновление (удочерение)**

В интересах несовершеннолетних, оставшихся без опеки и попечительства родителей, закон предусматривает возможность усыновления (удочерения) **таких** несовершеннолетних. Усыновление (удочерение) допускается только в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Не допускается усы-

**новление** ребенка, который в установленном законом порядке признан полностью дееспособным до наступления совершеннолетия. С наступлением у лица дееспособности отпадает цель усыновления (удочерения) — воспитание в семье. Не допускается усыновление (удочерение) братьев и сестер разными лицами, за исключением тех случаев, когда такое усыновление отвечает интересам детей. Правовые последствия усыновления и удочерения одинаковы, поэтому далее под усыновлением необходимо понимать также и удочерение.

Усыновление устанавливается в первую очередь в интересах ребенка. Основными интересами ребенка, которые обеспечиваются при усыновлении, являются необходимые условия для его физического, психического и духовного развития. Семейное законодательство отдает предпочтение семейным формам воспитания детей, поскольку интересы ребенка понимаются в семейном законодательстве гораздо шире, чем удовлетворение материальных и жилищных условий ребенка. Ребенку должны быть обеспечены не только условия для занятий и отдыха, ребенок должен постоянно чувствовать благотворное влияние семьи, родительскую любовь, заботу, ласку; чтобы каждый из детей рос человеком культурным, всесторонне развитым, получил образование, был подготовлен к активной общественной жизни. Целью усыновления является обеспечение ребенку полноценного воспитания в семье. Усыновление — это добровольный акт. Лицо, желающее усыновить ребенка, самостоятельно решает, какого ребенка желает усыновить. Для того чтобы ребенок получил необходимое воспитание, образование и в необходимых случаях медицинское обеспечение, усыновитель должен знать о состоянии его здоровья, физическом и умственном развитии.

Перед усыновлением ребенок проходит обязательное медицинское освидетельствование экспертной медицинской комиссией, которая устанавливает и дает заключение о состоянии здоровья ребенка, его физическом и умственном развитии.

Российское семейное законодательство допускает усыновление детей иностранными гражданами, но такое усыновление производится только в тех случаях, когда нет возможности передать ребенка на воспитание в семьи российских граждан, граждан, постоянно проживающих в России, либо родственникам ребенка независимо от места их жительства и гражданства. Таким образом, Российское семейное законодательство отдает приоритет воспитанию детей на Родине, и это объясняется необходимостью

дать ребенку полноценное воспитание, т. е. на своем родном языке в привычных для ребенка национальных условиях. Дети могут быть отданы на воспитание гражданам Российской Федерации, постоянно проживающим за рубежом, иностранным гражданам и лицам без гражданства, которые не являются родственниками детей, по истечении трех месяцев со дня постановки детей, оставшихся без опеки и попечительства родителей, на централизованный учет.

Возможно усыновление одновременно двух и более детей. В этих случаях об усыновлении каждого ребенка выносится отдельное решение. Однако, учитывая то обстоятельство, что при усыновлении прерывается правовая связь ребенка не только с родителями, но и с другими близкими родственниками, разобщение братьев и сестер при усыновлении по общему правилу не допускается. Оно может быть допущено как исключение в тех случаях, если дети никогда вместе не проживали, не воспитывались, не осведомлены друг о друге и о своем родстве.

## **72. Порядок усыновления**

Усыновление производится в судебном порядке. Дела об установлении усыновления рассматриваются в порядке особого (неискового) производства по правилам, установленным в Гражданско-процессуальном кодексе. С правовой точки зрения усыновление — это акт установления между усыновляемым и усыновителем правоотношений, подобных правоотношениям, существующим между ребенком и его родителями.

Для усыновления лицо, желающие усыновить ребенка, подает заявление в суд по месту жительства либо нахождения усыновляемого ребенка. Если ребенок усыновляется супругами, то такое заявление супруги подают совместно. Заявление об усыновлении должно содержать: сведения о самих усыновителях, о детях, которых они желают усыновить, их родителях; просьбу о возможных изменениях в актовой записи о рождении усыновляемых детей. Лица, подающие заявление об усыновлении, в соответствии с законодательством освобождаются от уплаты государственной пошлины. При рассмотрении дела об усыновлении в суде обязательно присутствие представителей органов опеки и попечительства (органов местного самоуправления), лица (лиц), желающего усыновить ребенка, и прокурора. Усыновление возможно только после того, как будет установлено, что соблюдены все предусмо-

тренные законом условия усыновления и усыновление отвечает интересам ребенка.

Суд устанавливает, соблюдены ли требуемые законом условия усыновления. Для этого суд в порядке подготовки дела к судебному разбирательству обязывает орган опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка представить в суд свое заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам ребенка. К такому заключению прилагается акт обследования условий жизни усыновителей, а также необходимые для установления усыновления документы на ребенка: его согласие на усыновление, если он достиг возраста 10-ти лет, согласие его родителей, если оно требуется по закону. В доказательство того, что ребенок может быть усыновлен, на судебное рассмотрение представляется документ, свидетельствующий о том, что ребенок находится на централизованном учете. Для иностранных лиц, лиц без гражданства, а также российских граждан, постоянно проживающих за рубежом, обязательно представление доказательств того, что ребенок не может быть передан на воспитание в семью российским гражданам.

В отношении усыновленного и усыновителя устанавливаются права и обязанности, которые регулируются нормами семейного законодательства о правах и обязанностях родителей и детей. Данные права и обязанности возникают со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении.

Усыновление подлежит государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения об усыновлении. Регистрация акта усыновления призвана не только подтвердить факт усыновления и тем самым создать дополнительные гарантии по защите прав и интересов ребенка, но и способствовать сохранению тайны усыновления. После регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния выдается новое свидетельство о рождении ребенка. Имя, отчество и фамилия ребенка в этом свидетельстве записываются в соответствии с решением суда об усыновлении. Копия решения суда направляется в органы записи актов гражданского состояния судом, вынесшим решение об усыновлении, не позднее трех дней с момента вынесения решения.

Единственным документом, устанавливающим права и обязанности усыновителей и усыновленных по отношению друг к другу, является решение суда об усыновлении. В тех случаях, когда ребенок фактически проживает в семье на условиях усы-

новления, но не имеется решения суда об усыновлении ребенка, отсутствуют основания для применения закона в отношении между ребенком и другими членами семьи.

### 73. Условия усыновления

Усыновителями в соответствии с семейным законодательством могут быть как мужчины, так и женщины, достигшие совершеннолетия. В связи с тем, что усыновление допускается и устанавливается только в интересах ребенка, усыновителями могут быть только лица, которые обладают необходимыми качествами воспитателя. СК в ст. 127 устанавливает перечень лиц, которые не могут быть усыновителями. К ним относятся:

- 1) лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- 2) супруги, один из которых признан в судебном порядке недееспособным или ограниченно дееспособным;
- 3) лица, лишённые в судебном порядке родительских прав или ограниченные в родительских правах;
- 4) лица, отстранённые от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее исполнение обязанностей;
- 5) бывшие усыновители, если усыновление отменено по решению суда по вине бывших усыновителей;
- 6) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права.

В настоящее время к заболеваниям, в связи с которыми лицо не может осуществлять родительские права, относятся: туберкулез, 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. Для усыновления требуется разница в возрасте между усыновителем и усыновляемым. Эта разница должна составлять не менее **16-ти** лет. Закон не требует указанной разницы в возрасте между усыновителем и усыновляемым, если усыновление устанавливается отчим ребенка или его мачеха. Следующим условием усыновления является согласие родителей ребенка. Это согла-

сие должно быть оформлено **письменно** и удостоверено органами, указанными в п. 1 ст. 129 СК. Если согласие на усыновление дается родителями, не достигшими возраста **16-ти** лет, то требуется согласие их родителей либо опекунов (попечителей), а если отсутствуют родители и опекуны, то согласия органов опеки и попечительства. Из этого правила есть исключения. В соответствии с СК не требуется согласие родителей на усыновление ребенка в тех случаях, когда родители неизвестны, признаны в судебном порядке безвестно отсутствующими или недееспособными, лишены родительских прав, а также в тех случаях, когда судом при рассмотрении дела об усыновлении будет установлено, что родители не проживают совместно с ребенком, уклоняются от его воспитания и содержания более шести месяцев по причинам, которые суд признал неуважительными. Родители усыновляемого ребенка, давшие согласие на усыновление, вправе до вынесения судом решения по усыновлению отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка. Если усыновляемый ребенок достиг десятилетнего возраста, то для его усыновления требуется также и его согласие. Согласие ребенка младше 10-ти лет для его усыновления необязательно. Ребенка могут усыновить как супруги, так и одно лицо. Закон не отдает приоритета ни той, ни другой форме усыновления, т. е. и одно лицо, и супружеская пара равны в своих правах при усыновлении ребенка, но необходимо иметь в виду, что в результате усыновления ребенок становится членом семьи, полноценность которой предполагает наличие у ребенка отца и матери. Поэтому желательно, чтобы усыновление производили супруги. При усыновлении ребенка одним из супругов, если ребенок не усыновляется обоими супругами, требуется согласие на усыновление другого супруга.

## 74. Опека и попечительство

В соответствии со ст. 145 СК РФ над детьми, оставшимися без опеки и попечения родителей, может быть установлена опека либо попечительство иных лиц. Опекунство назначается детям в возрасте до 14-ти лет, попечительство — детям в возрасте от 14-ти до **18-ти** лет. Лица, которые не могут быть опекунами и попечителями, перечислены в ст. 146 СК. Опекунами либо попечителями детей не могут быть: 1) несовершеннолетние лица, даже если **они** в установленном законом порядке признаны полностью дееспособными (эмансипация); 2) **лица**, признанные недееспособными.

собными в судебном порядке; 3) лица, лишенные родительских прав или ограниченные в родительских правах в судебном порядке; 4) лица больные хроническим алкоголизмом или наркоманией; 5) лица, которые ранее выполняли обязанности опекуна либо попечителя и были от своих обязанностей отстранены; 6) бывшие усыновители, если усыновление было отменено по их вине; 7) лица, которые по состоянию здоровья не в состоянии осуществлять обязанности по воспитанию ребенка. Для назначения лица в качестве опекуна либо попечителя необходимо его добровольное согласие, которое должно быть выражено в письменном заявлении лица, желающего установить опеку (попечительство), адресованном в орган опеки и попечительства. К указанному заявлению должны быть приложены необходимые справки и документы, в частности справка о месте жительства, справка с места учебы ребенка и другие документы, требуемые органом опеки и попечительства. Орган опеки и попечительства при назначении опекуна (попечителя) обязан принимать во внимание нравственные и иные личные качества опекуна (попечителя), его способность к выполнению обязанностей опекуна либо попечителя, отношения, существующие между опекуном и ребенком, желание самого ребенка, если это возможно. Это обусловлено тем, что таким образом орган опеки и попечительства обеспечивает приемлемые, благоприятные условия для семейного воспитания ребенка.

Под способностью к выполнению обязанностей опекуна (попечителя) следует понимать не педагогическую грамотность как таковую, а умение влиять положительным образом на развитие личности ребенка. Хотя отстранение от выполнения обязанностей опекуна (попечителя) происходит довольно редко, тем не менее орган опеки и попечительства обязан тщательно проверять соответствие опекуна (попечителя) предъявляемым требованиям, поскольку ребенок, оставшийся без попечения родителей, должен чувствовать себя так же, как и любой другой несовершеннолетний, т. е. получить такое же полноценное воспитание в семье опекуна (попечителя), как и другие несовершеннолетние. Когда опекун (попечитель) по каким-либо причинам не может обеспечить воспитание, он вправе прибегнуть к временной помощи детского учреждения. Для того чтобы обеспечить ребенку необходимое воспитание, опекун (попечитель) и ребенок должны проживать совместно. Данная норма закреплена в ст. 36 ГК РФ. Достигшие шестнадцатилетнего возраста дети могут проживать от-

дельно от опекуна (попечителя) при условии, что раздельное проживание не будет влиять неблагоприятно на воспитание **ребенка**, а также не повлияет на защиту его прав и законных интересов. Поэтому для раздельного проживания опекуна (попечителя) и ребенка требуется согласие органов опеки и попечительства. Подопечный при проживании в семье попечителя имеет те же права, что и **любой** другой ребенок: право на общение с родителями, если они имеются, с другими родственниками, а также право на защиту своих интересов и прав, право выражать свое мнение и другие права, которыми закон наделяет несовершеннолетнего. В соответствии с ПС подопечный, достигший возраста 14-ти лет, должен самостоятельно нести ответственность за причиненный им вред.

### **75с Права и обязанности опекуна (попечителя) ребенка**

СК РФ предусматривает равные права как для опекуна, так и для попечителя ребенка, и они по своей сути совпадают с правами и обязанностями родителей. Так же, как и родители несовершеннолетнего, опекуны (попечители) обязаны заботиться о здоровье детей, их физическом, психическом и нравственном развитии. Так же, как и родители несовершеннолетнего, опекуны (попечители) вправе самостоятельно определять способы воспитания ребенка с **учетом** его мнения, если ребенок способен его выразить, вправе выбирать образовательное учреждение для получения ребенком основного общего образования. Основным отличием прав опекуна (попечителя) от прав родителей служит обязанность опекуна (попечителя) осуществлять воспитание ребенка с **учетом** рекомендаций органа опеки и попечительства, в то время как родители имеют преимущественные права перед всеми остальными лицами по воспитанию своего ребенка. Воспитание ребенка является в равной мере как правом, так и обязанностью опекуна (попечителя). Права и обязанности опекуна по воспитанию ребенка прекращаются с достижением ребенком совершеннолетия, возраста 18-ти лет, с вступлением ребенка в брак до достижения им совершеннолетия и при эмансипации, т. е. при признании ребенка полностью дееспособным в установленном законом порядке до достижения им совершеннолетия. Права и обязанности опекуна (попечителя) могут быть прекра-

щены при его освобождении или отстранении от исполнения обязанностей опекуна (попечителя) в установленных законом случаях. Опекунство (попечительство) может быть установлено на определенный период времени, обозначенный в решении либо в постановлении органа опеки и попечительства. При осуществлении своих прав опекун (попечитель) должен исходить из интересов ребенка и не вправе причинять вред физическому, психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Способы воспитания ребенка не должны иметь характер пренебрежительного, жестокого, грубого, унижающего человеческое достоинство обращения с ребенком. При несоблюдении этих требований закона орган опеки и попечительства вправе отстранить опекуна (попечителя) от исполнения обязанностей опекуна (попечителя), а если оно установлено на определенный срок — прекратить его досрочно. Если у ребенка, которому назначено опекунство (попечительство), есть родители, которые не лишены родительских прав, то опекун (попечитель) вправе при решении вопросов о защите прав и интересов ребенка привлечь родителя к решению этих вопросов. Но права и полномочия по защите прав и интересов ребенка, которому назначено опекунство (попечительство), законом предоставлены опекуну (попечителю), поэтому единственным законным представителем ребенка является опекун (попечитель), и только от его усмотрения зависит, привлекать ли родителей к решению этих вопросов или нет.

В соответствии с положениями Гражданского кодекса опекун (попечитель) несет ответственность за вред, **причиненный** несовершеннолетним. За вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте до 14-ти лет, опекун (попечитель) несет ответственность и после достижения ребенком возраста совершеннолетия.

Опекун (попечитель) имеет также права на различного рода льготы, помогающие ему осуществлять воспитание подопечного. Например, на льготы, предоставляемые опекуну, осуществляющему уход за детьми-инвалидами. Опекун (попечитель) имеет право в судебном порядке требовать возврата подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных к тому оснований, в том числе от близких родственников ребенка: родителей, бабушки, дедушки, братьев и сестер. В то же время опекун (попечитель) не должен препятствовать общению ребенка с родителями и другими близкими.

## **76, Дети, над которыми устанавливается опека и попечительство**

Опека (попечительство) устанавливается над детьми, оставшимися без попечения родителей, к ним относятся: 1) дети, родители которых умерли либо признаны умершими или безвестно отсутствующими в судебном порядке; 2) дети, родители которых лишены либо ограничены в родительских правах в судебном порядке; 3) дети, родители которых признаны в судебном порядке недееспособными; 4) дети, родители которых больны и в силу своей болезни не могут осуществлять воспитание своих детей; 5) дети, родители которых отсутствуют длительное время без уважительных причин; 6) дети, родители которых уклоняются от воспитания детей или защиты их прав и интересов; 7) дети, оставшиеся без попечения родителей по иным причинам. Опека (попечительство) назначается с целью содержания, воспитания, образования детей и защиты их прав и интересов. В соответствии с положениями законодательства опекун и попечитель равны в своих правах по осуществлению воспитания ребенка. Однако, учитывая разницу в возрасте детей, которым назначается опекунство, и детей, которым назначается попечительство, можно говорить о различии в осуществлении воспитания опекуном и попечителем.

Опека назначается малолетним детям (не достигшим возраста 14-ти лет). Опекун при осуществлении своих обязанностей исходит из интересов ребенка. Мнение ребенка учитывается опекуном только в исключительных случаях и если это не противоречит интересам ребенка. Опека прекращается по достижении ребенком возраста 14-ти лет. Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14-ти до 18-ти лет. В этом возрасте ребенок обладает достаточной психической, социальной зрелостью для самостоятельных действий и поступков, поэтому попечитель при осуществлении воспитания ребенка обязан учитывать его мнение, если это, конечно, не противоречит интересам ребенка.

Если помощь опекуна заключается в основном в том, что он содержит и воспитывает ребенка, то помощь попечителя может заключаться не только в содержании ребенка и оказании ему материальной поддержки, но и в советах, как поступить в данной ситуации, в посещении учреждений, организаций, способных так или иначе помочь подростку.

Попечитель обязан ограждать своего подопечного от всякого рода злоупотреблений со стороны третьих лиц. Опекун либо попечитель могут быть отстранены от выполнения своих обязанностей в случае их невыполнения или ненадлежащего выполнения органом опеки и попечительства.

Опекун (попечитель) назначается органом опеки и попечительства по месту жительства ребенка. Местом жительства ребенка в соответствии с законодательством считается место жительства его родителей независимо от возраста ребенка. Если имеются особые обстоятельства, то место жительства ребенка может быть установлено по месту жительства кандидата в опекуны или попечители.

Для установления опеки и попечительства законодательством предусмотрен срок — один месяц с того момента, когда органам опеки и попечительства, которыми являются органы местного самоуправления, стало известно о необходимости установления опеки либо попечительства. Если в течение указанного срока органом опеки и попечительства не удалось устроить ребенка, то обязанности по осуществлению опеки или попечительства временно возлагаются на орган опеки и попечительства. После установления опеки (попечительства) опекуну (попечителю) выдается опекунское удостоверение. Одновременно заводится личное дело подопечного, где хранится вся документация по опеке (попечительству), а также акты обследования условий жизни подопечного.

## **77. Регистрация актов гражданского состояния**

Актами гражданского состояния называют такие юридически значимые события, которые влияют на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризуют правовое состояние граждан.

В соответствии с положениями ГК РФ и СК РФ правовое регулирование актов гражданского состояния осуществляется в соответствии с законом «Об актах гражданского состояния». В случаях, предусмотренных законом «Об актах гражданского состояния», учитываются нормы, принятые законами субъектов Российской Федерации в соответствии с положениями ГК и СК. В ФЗ «Об актах гражданского состояния» определяется, что такие акты гражданского состояния, как рождение, заключение

брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени и смерть, подлежат государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния. Регистрация актов гражданского состояния производится в целях защиты имущественных и личных неимущественных прав граждан, учета указанных актов и в интересах государства. Помимо этого, ФЗ «Об актах гражданского состояния» определяет: органы, которые производят государственную регистрацию актов гражданского состояния, а также порядок государственной **регистрации**, порядок внесения сведений, изменения, исправления этих сведений в книгах записи актов гражданского состояния и срок их хранения. Органами, которые осуществляют государственную регистрацию актов гражданского состояния, являются органы записи актов гражданского состояния (далее — ЗАГСы). В тех случаях, когда государственная регистрация актов гражданского состояния производится за рубежом (регистрация актов граждан, проживающих за рубежом), ее осуществляют консульские учреждения Российской Федерации в соответствии с Законом «Об актах гражданского состояния».

Регистрация акта гражданского состояния производится путем внесения соответствующей записи в книгу записей актов гражданского состояния. Для составления записи требуется представить соответствующие документы, которые в соответствии с законодательством являются основанием для государственной регистрации акта гражданского состояния. Вместе с указанными документами заявитель должен представить документ, удостоверяющий его личность. После внесения соответствующей записи в книгу записи актов гражданского состояния внесенная запись должна быть прочитана заявителю (заявителям), подписана им и работником ЗАГСа, который составил данную запись, а также скреплена печатью органа записи актов гражданского состояния. В удостоверение факта государственной регистрации акта гражданского состояния выдается свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния. За государственную регистрацию акта гражданского состояния взимается государственная пошлина, размер которой устанавливается Законом о государственной пошлине.

В случаях, предусмотренных законом «Об актах гражданского состояния», может быть отказано в регистрации акта гражданского состояния. Таких случаев два: 1) если государственная регистрация противоречит закону «Об актах гражданского со-

стояния»; 2) если представленные на государственную регистрацию документы не соответствуют требованиям закона «Об актах гражданского состояния». Данный перечень является исчерпывающим, и во всех остальных случаях, когда представлены соответствующие документы, регистрация акта гражданского состояния является обязательной. Заявитель вправе потребовать от руководителя ЗАГСа сообщить о причинах отказа в письменной форме. Если такое требование было выдвинуто, то руководитель обязан изложить причины отказа в письменной форме.

## 78, Регистрация заключения брака

В соответствии с семейным законодательством на территории Российской Федерации признается законным только тот брак, который заключен в органах ЗАГСа. В соответствии с основополагающими принципами семейного законодательства Российской Федерации отношения в семье строятся на основе добровольности и равенства прав супругов. Государственная регистрация заключения брака производится с соблюдением этих положений законодательства, а именно: на основании совместного, поданного мужчиной и женщиной, желающих вступить в брак, письменного заявления с просьбой о государственной регистрации брака. В заявлении лиц, вступающих в брак, должно подтверждаться их взаимное добровольное согласие и отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака. Обстоятельства, препятствующие заключению брака, указаны в семейном **законодательстве**. Таких обстоятельства четыре: 1) один из вступающих в брак уже состоит в другом зарегистрированном браке; 2) лица, вступающие в брак, являются близкими родственниками; 3) лица, вступающие в брак, являются усыновителями либо усыновленными; 4) одно из лиц, вступающих в брак, признано в установленном законом порядке недееспособным. Данный перечень является исчерпывающим, и никакие другие обстоятельства не могут воспрепятствовать заключению брака. Заявление о заключении брака должно содержать также данные о фамилии, имени, отчестве, дате и месте рождения, возрасте на день государственной регистрации брака, гражданстве, национальности и месте жительства лиц, вступающих в брак, а также фамилии, которые они избирают при вступлении в брак и реквизиты документов, удостоверяющих личности всту-

**пающих** в брак. Заявление должно быть подписано обоими лицами, вступающими в брак, вместе с заявлением подаются документы, удостоверяющие личности лиц, вступающих в брак. Если кто-либо из лиц, вступающих в брак, ранее уже состоял в зарегистрированном браке, то дополнительно предоставляется документ, свидетельствующий о прекращении предыдущего брака. Если брак совершается лицом, не достигшим брачного возраста (**18 лет**), то подается разрешение органа опеки и попечительства. Лица, вступающие в брак, вправе выбрать для заключения брака и внесения записи в книгу записей актов гражданского состояния любой ЗАГС на территории Российской Федерации.

Заключение брака всегда является важным шагом на жизненном пути любого человека. Для того чтобы дать вступающим в брак возможность еще раз обдумать и принять окончательное решение о вступлении в брак, Законом «Об актах гражданского состояния» предусматривается, что брак заключается и государственная регистрация брака производится по истечении месяца после подачи заявления лицами, желающими вступить в брак. Данный срок может быть изменен органами записи актов гражданского состояния при наличии уважительных причин и по совместному заявлению лиц, вступающих в брак. Регистрация брака производится только в присутствии лиц, вступающих в брак. В книгу записей актов гражданского состояния вносятся следующие сведения о лицах, вступивших в брак:

- 1) фамилии, имена, отчества лиц, вступивших в брак (до и после заключения брака);
- 2) дата и место рождения, возраст;
- 3) гражданство;
- 4) национальность;
- 5) место жительства;
- 6) сведения о документе, подтверждающем прекращение предыдущего брака, если он был;
- 7) реквизиты документов, удостоверяющих личности;
- 8) дата составления и номер записи акта о заключении брака;
- 9) наименование органа записи актов гражданского состояния, где произведена государственная регистрация заключения брака.

Лицам, вступившим в брак, выдается свидетельство о заключении брака, сведения о котором также заносятся в книгу записей актов гражданского состояния.

## 79. Гражданство детей

В последние годы в связи с тем, что Российская Федерация и ее граждане все более укрепляют свои связи на международной арене, увеличилось количество смешанных браков, браков между российскими гражданами и иностранцами. Очень часто российские граждане после заключения брака уезжают в другое государство, принимают подданство и становятся гражданами другого государства. Бывает так, что, прожив много лет в стране своего супруга, россиянки после развода возвращаются домой без средств к существованию, с детьми, не знающими русского языка. В связи с подобными процессами не может не возникнуть проблема обеспечения прав и интересов российских граждан и гражданок.

Особенно остро эта проблема стоит в отношении детей, интересы которых зачастую не защищены подобающим образом. Рассмотрим, каким образом защищаются интересы и права детей Законом «О гражданстве Российской Федерации». В соответствии с законодательством Российской Федерации о гражданстве в Российской Федерации гражданство детей следует гражданству родителей. Если оба родителя меняют свое гражданство, то гражданство детей в возрасте до 14-ти лет следует гражданству родителей, других условий для изменения гражданства детей в этом случае не требуется. Гражданство детей от 14-ти до **18-ти** лет изменяется только при наличии согласия детей. Если родители лишены родительских прав, то при изменении их гражданства гражданство детей не изменяется. В свою очередь при изменении гражданства детей, чьи родители лишены родительских прав, согласия родителей не требуется. В тех случаях, когда один из родителей приобретает либо прекращает гражданство Российской Федерации, гражданство детей, соответственно, прекращается либо приобретается по ходатайству родителя, прекратившего либо приобретшего гражданство, с письменного разрешения другого родителя. В тех случаях, когда один из родителей прекращает гражданство Российской Федерации, а другой остается гражданином России, гражданство ребенка остается российским. Если родитель, прекративший гражданство Российской Федерации, желает, чтобы ребенок тоже прекратил гражданство Российской Федерации, то он должен подать ходатайство в соответствующие органы и получить письменное согласие другого родителя на прекращение россий-

ского гражданства у ребенка. Ходатайство удовлетворяется только в том случае, если ребенку будет предоставлено другое гражданство.

При усыновлении ребенка — гражданина Российской Федерации лицами, не состоящими в гражданстве Российской Федерации, ребенок сохраняет российское гражданство. Российское гражданство ребенка может быть прекращено по ходатайству усыновителей, если они имеют иное гражданство, при условии, что ребенку будет предоставлено иное гражданство. При усыновлении ребенка, который не является гражданином Российской Федерации, гражданами Российской Федерации ребенок становится гражданином Российской Федерации. То же правило распространяется на случаи, когда один из усыновителей имеет российское гражданство, а второй является лицом без гражданства. Если один из супругов-усыновителей является **гражданином** Российской Федерации, а второй имеет другое гражданство, то ребенок становится гражданином Российской Федерации, если он проживает на территории Российской Федерации либо может приобрести гражданство Российской Федерации по соглашению усыновителей.

В случае возникновения споров о гражданстве детей эти споры решаются в судебном порядке. При разрешении этих споров суд исходит из интересов детей. Гражданство ребенка, находящегося под опекой, равно как и гражданство лица, признанного в установленном законом порядке недееспособным, следует гражданству своего опекуна.

## 80. Договор о передаче детей на воспитание

В соответствии с семейным законодательством ребенок, не достигший совершеннолетия, может быть передан на воспитание в приемную семью. Необходимым условием для образования приемной семьи является заключение договора о передаче ребенка на воспитание в семью. Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью заключается между органом опеки и попечительства, который несет ответственность за устройство ребенка, оставшегося без опеки и попечительства, и приемными родителями.

Приемными родителями могут быть как супруги, так и отдельные граждане, желающие взять ребенка на воспитание в се-

мью. СК содержит перечень лиц, которые не могут быть приемными родителями. К таким лицам относятся: 1) лица, признанные в судебном порядке недееспособными или ограниченно дееспособными; 2) лица, в судебном порядке лишенные родительских прав или ограниченные в родительских правах; 3) лица, отстраненные от обязанностей опекуна либо попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей; 4) бывшие усыновители, если усыновление было отменено в судебном порядке по вине самих усыновителей; 5) лица, которые по состоянию здоровья не могут нести ответственность за воспитание ребенка. СК РФ содержит основные требования к договору о передаче ребенка на воспитание в приемную семью. Такой договор должен содержать условия о содержании, воспитании, **образовании** ребенка, права и обязанности приемных родителей, обязанности по отношению к приемной семье органа опеки и попечительства, основания и последствия прекращения договора о передаче ребенка на воспитание. Условия воспитания ребенка в приемной семье должны быть максимально приближены к условиям воспитания ребенка в обычной родительской семье, отвечать существующим стандартам образования и воспитания, предусмотренным законодательством.

Условия договора с учетом обязательных, предусмотренных семейным законодательством РФ предусматриваются и составляются сторонами договора о передаче ребенка на воспитание в семью. Если условия договора нарушаются, то любая из сторон этого договора — приемные родители или орган опеки и попечительства — могут обратиться в суд с требованием о понуждении к выполнению условий договора либо с требованием о прекращении договора. Договор может быть расторгнут досрочно по инициативе приемных родителей, если для этого имеются уважительные причины, которыми могут быть: болезнь приемных родителей, изменение их семейного или имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с ребенком. По инициативе органов опеки и попечительства договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью может быть расторгнут, если в семье возникли неблагоприятные условия для содержания, воспитания и образования ребенка, при возвращении ребенка родителям и усыновлении ребенка. При возникновении в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования детей приемные родители обязаны известить об этом органы опеки и попечительства.

Приемные родители в соответствии с договором обязуются воспитывать своего приемного ребенка на основе взаимоуважения, организуя общий быт, досуг, взаимопомощь. Далее родители обязуются создать условия для получения ребенком основного общего образования, проявлять заботу о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии. Помимо этого, родители обязуются обеспечивать уход за ребенком (детьми) и лечение, систематическое **посещение** врачей-специалистов в соответствии с медицинскими рекомендациями и состоянием здоровья ребенка. Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью должен предусматривать срок, на который он помещается в приемную семью.

## **81. Защита семейных прав**

СК предусматривает различные формы защиты семейных прав. В качестве основной формы защиты семейных прав СК называет их судебную защиту. Рассмотрение судами семейных споров производится в судах общей юрисдикции в соответствии с установленной ГПК РФ подсудностью. По семейным спорам судами могут выдаваться судебные приказы, которые имеют силу исполнительного листа. Законодательством РФ предусматриваются льготы для граждан по защите семейных прав. В частности, истцы по искам о защите семейных прав освобождаются от уплаты государственной пошлины; сокращены сроки рассмотрения подобных дел; подсудность по делам о взыскании алиментов и об установлении отцовства устанавливается по выбору истца. Одним из способов судебной защиты прав является признание права. Признание права необходимо и осуществляется судом при установлении отцовства (материнства), при установлении доли супруга в общей собственности супругов и в других случаях. Защита прав мачехи на получение алиментов от пасынка и фактических воспитателей от своих воспитанников сопровождается признанием того факта, что мачеха либо фактический воспитатель воспитывали и содержали своего пасынка либо воспитанника в течение пяти лет и осуществляли воспитание надлежащим образом. При признании брака недействительным применяется такой способ защиты прав, как восстановление положения, существовавшего до нарушения права.

Одним из способов судебной защиты прав является прекращение либо изменение существующих правоотношений. В частности, это

касается случаев прекращения алиментных обязательств, например по истечении срока действия соглашения об уплате алиментов.

Защита семейных прав может осуществляться и в административном порядке путем обращения лица в государственные органы управления или к определенным должностным лицам. В частности, несовершеннолетние дети при нарушении их прав, когда родители не осуществляют воспитание ребенка надлежащим образом, имеют право на обращение за защитой в органы опеки и попечительства. Органы исполнительной власти субъектов Федерации обязаны вести учет детей, оставшихся без попечения родителей, должностные лица образовательных учреждений обязаны сообщать обо всех фактах, когда дети остаются без попечения родителей. Алиментные права лиц защищаются администрацией того учреждения, предприятия, где работает лицо, обязанное уплачивать алименты. Именно администрация взыскивает алименты в необходимом размере и тем самым осуществляет защиту имущественных прав лица, получающего алименты. Но наибольшая роль в защите семейных прав возлагается на органы опеки и попечительства, которыми являются органы местного самоуправления. Именно на эти органы чаще всего ссылаются СК РФ как на органы, обязанные осуществлять защиту семейных прав. На органы опеки и попечительства возложено разрешение споров и разногласий между родителями по воспитанию детей и другим вопросам, а также споров между родителями и **детьми**, опекуном ребенка, несовершеннолетними родителями ребенка и иными лицами.

Органы опеки и попечительства наделены законом правом на предъявление в суд требований о лишении родительских прав, о взыскании алиментов, об отмене усыновления и другими правами. Способом защиты семейных прав, помимо указанных (судебный и в административном порядке), является самозащита гражданином своих семейных прав. Гражданин вправе защищать свои права самостоятельно, без обращения о защите своих прав к третьим лицам любым правомерным способом. Этот способ применяется в семейных отношениях для пресечения неправомερных действий, например для защиты детей от неправомερных действий одного из супругов.

## 82, Образование приемной семьи

В соответствии с СК РФ при устройстве детей, оставшихся без опеки и попечительства родителей, предпочтение отдается

семейным формам воспитания. Одной из таких форм является воспитание ребенка в приемной семье. Взять ребенка на воспитание в приемную семью могут как отдельные граждане, так и супружеская пара. Граждане (супруги), взявшие на воспитание ребенка, оставшегося без опеки и попечительства родителей, именуется в семейном законодательстве приемными родителями, ребенок, передаваемый на воспитание в приемную семью, именуется приемным ребенком, а семья — приемной семьей. Приемной семьей считается семья, которая взяла на воспитание хотя бы одного ребенка. Общее количество детей, которые находятся на воспитании в приемной семье, включая родных и усыновленных детей, в соответствии с положениями законодательства России о приемной семье не должно превышать восьми. В противном случае гражданам может быть отказано в передаче ребенка на воспитание в семью.

Приемная семья образуется на основании договора о передаче ребенка на воспитание в семью. Договор о передаче ребенка на воспитание в семью заключается между органами опеки и попечительства, которые несут ответственность за устройство ребенка, и гражданами, желающими взять ребенка на воспитание в семью. По договору о передаче ребенка на воспитание в семью может быть передан только несовершеннолетний ребенок. Договор должен содержать указание на срок, в течение которого будет осуществляться воспитание ребенка в семье, до достижения ребенком возраста совершеннолетия. По окончании срока договора о передаче ребенка на воспитание в семью отношения между приемными родителями и приемными детьми могут продолжаться, однако они уже не будут иметь правового характера. Приемные родители, в частности, не имеют права на получение алиментов от своих приемных детей, равно как и их приемные дети от приемных родителей, — по окончании срока действия договора о передаче ребенка на воспитание в семью. Поскольку предпочтение отдается семейным формам воспитания, органы опеки и попечительства при заключении подобных договоров отдают предпочтение супружеским парам, желающим взять ребенка на воспитание в семью, перед отдельными гражданами. Условия, которые должен содержать такой договор, были указаны и описаны выше (см. вопрос 80). Приемная семья в силу договорного характера отношений отличается от других форм воспитания ребенка (усыновление, опека и попечительство, фактическое воспитание), оставшегося без опеки и попечительства родителей.

Лица, желающие взять ребенка, оставшегося без опеки и попечительства родителей, на воспитание в семью самостоятельно определяют, какого конкретно ребенка они желают взять. После того как приемные родители отберут ребенка, которого они хотят взять на воспитание, родители оформляют письменное заявление в органы опеки и попечительства по месту жительства или нахождения ребенка с соответствующей просьбой. Данное заявление служит основанием для заключения договора о передаче ребенка на воспитание в семью.

В соответствии с положениями семейного законодательства (ст. 151 СК РФ) передача детей на воспитание в приемную семью возможна только отдельным гражданам либо супругам, желающим взять ребенка на воспитание в семью. Не допускается передача ребенка по договору о передаче ребенка на воспитание в семью в детские дома семейного типа либо в учреждения, осуществляющие воспитание и содержание детей. Положения о приемной семье конкретизируются в постановлении правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О Приемной семье» и в утвержденном этим постановлением Положении о приемной семье.

### **83. Ответственность за несвоевременную уплату алиментов**

Ответственность за несвоевременную уплату алиментов установлена в ст. 115 СК РФ. Если между супругами было заключено соглашение об алиментах, то стороны вправе предусмотреть ответственность за несвоевременную уплату алиментов в своем соглашении. При отсутствии в соглашении указания на такие меры применяются в соответствии с семейным законодательством.

Меры ответственности за несвоевременную уплату алиментов применяются на основании виновного поведения лица, обязанного уплачивать алименты. Например, лицо, обязанное уплачивать алименты, скрывается от их уплаты либо не предоставляет исполнительный лист или соглашение об уплате алиментов в администрацию того учреждения, где работает, или каким-либо другим образом уклоняется от уплаты алиментов. Если задолженность по уплате алиментов возникает не по вине лица, обязанного их уплачивать, то меры ответственности к данному лицу не применяются. При применении мер ответственности необходимо

учитывать нормы гл. 25 ГК РФ. Пункт 2 ст. 115 СК РФ предусматривает обязанность лица, уплачивающего алименты, в случае возникновения задолженности по его вине уплачивать неустойку в размере одной десятой процента от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки. Лицо, получающее алименты, вправе требовать возмещения убытков, причиненных несвоевременной уплатой алиментов. Неустойка, предусмотренная ч. 1 п. 2 ст. 115 СК, является зачетной. Понесенные получателем алиментов убытки взыскиваются в части, не покрытой неустойкой. Возмещению подлежит только реально понесенный получателем алиментов ущерб, который может выразиться в потерях от продажи имущества ниже его рыночной стоимости, уплате процентов по кредиту и т. д. Упущенная выгода не возмещается, так как алиментные платежи предназначаются для текущего содержания лица, их получающего, а не для извлечения дохода. По общему правилу не допускается зачет уплаты алиментов встречными требованиями. Однако законодательством допускается зачет одного алиментного требования другим. В частности, если у обоих родителей остаются несовершеннолетние дети, которым они обязаны уплачивать алименты, то производится зачет этих требований в соответствии с п. 3 ст. 83 СК РФ.

Суммы, полученные получателем алиментов, расходуются им на свое содержание. Обратное взыскание алиментов в случае выплаты излишних сумм в связи с этим ставит получателя алиментов в крайне неблагоприятное материальное положение, а иногда и просто не представляется возможным. В связи с этим обратное взыскание алиментов, полученных без достаточного основания, не допускается. В порядке исключения возможно лишь обратное взыскание алиментов, полученных в результате умышленных виновных действий самого получателя: представления поддельных или подложных документов, сообщения ложных сведений, а также принуждения плательщика алиментов к заключению соглашения об их уплате с помощью обмана, угроз или насилия. Если умышленные виновные действия, повлекшие обратное взыскание алиментов, совершаются законным представителем несовершеннолетнего или недееспособного совершеннолетнего получателя алиментов, обратное взыскание не производится, поскольку в противном случае произошло бы существенное нарушение прав недееспособных. Однако лицо, уплатившее алименты в результате виновных действий законного представителя, вправе предъявить к нему иск о взыскании всех выплаченных сумм.

Судебным решением по требованию одной из сторон размер алиментов может быть изменен либо лицо, обязанное уплачивать алименты, может быть освобождено от этой обязанности, если изменилось материальное или семейное положение одной из сторон.

## **84. Ответственность за преступления против семьи**

Конституция Российской Федерации в ст. 38 устанавливает, что семья, материнство и детство в Российской Федерации находятся под защитой государства. В обеспечение этого принципа Уголовный кодекс России содержит ряд норм, направленных на охрану семейных отношений. К ним относятся нормы, содержащиеся в гл. 20 (ст.ст. 150—157) УК РФ. Статья 150 УК РФ предусматривает ответственность за вовлечение в совершение преступления несовершеннолетнего; ст. 151 — за вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий; ст. 153 — за подмену ребенка; ст. 154 — за незаконное усыновление (удочерение); ст. 155 — за разглашение тайны усыновления (удочерения); ст. 156 — за неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего; ст. 157 — за злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей.

Преступление против несовершеннолетнего, т. е. лица, не достигшего возраста 18-ти лет, направленное на вовлечение его в преступную деятельность, может проявляться в различных действиях, например в предложении или требовании, обращенном к несовершеннолетнему, даче совета совершить преступление. За совершение этого преступления УК РФ устанавливает ответственность в зависимости от степени вины преступника на срок до восьми лет лишения свободы.

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий также считается преступлением, предусмотренным ст. 151 УК РФ. Под совершением данного преступления необходимо понимать вовлечение несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков либо одурманивающих средств. За совершение данного преступления предусмотрены различные уголовные санкции в зависимости от степени вины лица, совершившего преступление.

Ранее УК РФ содержал ответственность за торговлю несовершеннолетними, под которыми следует понимать совершение действий, направленных на совершение сделки купли-продажи в отношении несовершеннолетнего. С внесением изменений в УК РФ от 8 декабря 2003 г. эта статья утратила силу.

Уголовная ответственность предусмотрена за подмену ребенка. Но здесь необходимо отметить, что уголовная ответственность за подмену ребенка наступает только тогда, когда лицо, совершающее подмену, действует из корыстных или иных низменных побуждений.

В соответствии с законодательством информация об усыновлении (удочерении) является тайной, и нарушение этого положения влечет за собой применение мер уголовной ответственности. В первую очередь это касается конечно же лиц, которые в силу своего служебного положения обладают данной информацией и обязаны обеспечивать тайну этой информации. Уголовная ответственность наступает и в случаях разглашения информации об усыновлении иными лицами, но в любом случае для привлечения лица к уголовной ответственности должен быть доказан факт разглашения этих сведений из корыстных или иных низменных побуждений. К уголовной ответственности лицо может быть привлечено за неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих обязанностей по воспитанию **ребенка**, если это деяние сопровождалось с жестоким обращением с несовершеннолетним. Лицами, которые могут быть привлечены к ответственности за подобное преступление, являются: родители, педагоги, работник образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанные по долгу своей службы осуществлять воспитание несовершеннолетнего.

Преступлением является злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей и нетрудоспособных родителей. Обязательным признаком данного преступления является его злостность. Злостность уклонения от уплаты средств на содержание детей выражается в систематическом и упорном уклонении от выполнения этой обязанности.

## **85. Ответственность лиц за вред, причиненный несовершеннолетними детьми**

Несовершеннолетние лица — участники гражданских правоотношений обладают неполной дееспособностью. Поэтому в не-

которых предусмотренных законодательством случаях ответственность за несовершеннолетних детей несут их родители. Родители в соответствии с положениями СК имеют равные права и обязанности по воспитанию своих детей. В соответствии с этим ответственность за вред, нанесенный несовершеннолетними детьми, несут родители или другие лица, ответственные за воспитание ребенка. Ответственность за вред, нанесенный несовершеннолетним, возлагается не только на родителя, с которым проживает ребенок, но и на родителя, проживающего отдельно. Ответственность может быть наложена на родителей, лишенных родительских прав, в течение трех лет с того момента, когда они были лишены родительских прав, если поведение ребенка, в результате которого был нанесен вред, явилось следствием ненадлежащего исполнения родительских обязанностей. Ответственность может быть наложена на усыновителей либо на опекунов, органы опеки и попечительства либо другие образовательные, воспитательные, лечебные учреждения, несущие ответственность за воспитание несовершеннолетнего. На органы опеки и попечительства имущественная ответственность за действия малолетнего лица может быть возложена в том случае, если действия, повлекшие причинение вреда либо убытков, совершены им в тот период, когда органы опеки и попечительства до устройства его на воспитание выполняли обязанности опекуна. Ответственность по сделкам малолетнего лица и за причиненный им вред может быть возложена на приемных родителей. В отличие от родителей и детей, права и обязанности которых основываются на происхождении, права и обязанности приемных родителей и **детей**, принятых в семью на воспитание, основываются на договоре о передаче детей на воспитание в семью.

Указанные ответственные за воспитание ребенка лица освобождаются от обязанности возмещения вреда либо исполнению сделки от лица малолетнего, если докажут, что обязательство нарушено либо вред причинен не по их вине.

По возрасту гражданское законодательство выделяет три группы несовершеннолетних: малолетние в возрасте до 6-ти лет, которые являются полностью недееспособными; малолетние в возрасте от 6-ти до 14-ти лет, обладающие неполной дееспособностью; несовершеннолетние в возрасте от 14-ти до **18-ти** лет, наделенные также неполной дееспособностью (но она шире по объему прав и обязанностей) либо обладающие полной дееспособностью.

Малолетние лица как в возрасте до 6-ти лет, так и в возрасте от 6-ти до 14-ти лет полностью освобождены от ответственности по сделкам и за причиненный ими вред. В отличие от малолетних, которые освобождаются от имущественной ответственности как по сделкам, так и вследствие причинения ими вреда, несовершеннолетние в возрасте от 14-ти до **18-ти** лет в соответствии со ст. 26 и 1074 ГК РФ самостоятельно несут ответственность и по сделкам, и за причиненный вред. Самостоятельно несут ответственность и несовершеннолетние, которые в момент причинения вреда либо неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей по сделке, а также в момент разрешения спора судом обладали полной дееспособностью. Речь идет о несовершеннолетних, объявленных полностью дееспособными в порядке эмансипации либо вступивших в брак до достижения **18-летнего** возраста.

Лица, ответственные за воспитание ребенка, могут быть привлечены к дополнительной ответственности. Если у несовершеннолетнего нет имущества, достаточного для возмещения вреда, он должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями или лицами, их заменяющими, в соответствии с **законодательством**.

## **86. Передача ребенка на воспитание в семью**

В соответствии с семейным законодательством передаче на воспитание в семью подлежат только несовершеннолетние дети и только те, которые остались без опеки и попечительства родителей. В приемную семью могут быть переданы: 1) дети-сироты, родители которых неизвестны; 2) дети, родители которых лишены родительских прав, ограничены в родительских правах, признаны в судебном порядке недееспособными, безвестно отсутствующими, осуждены; 3) дети, родители которых по состоянию здоровья не могут лично осуществлять их содержание и воспитание, а также дети, оставшиеся без попечения родителей, находящиеся в воспитательных, лечебно-профилактических учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях.

Подбор приемных родителей для передачи детей на их воспитание в семью осуществляется органами опеки и попечительства. При этом органом опеки и попечительства в обязательном порядке учитываются нравственные и иные качества лиц, же-

лающих стать приемными родителями, их способность к выполнению обязанностей приемных родителей, отношения между ними и ребенком, отношение членов семьи приемных родителей к ребенку. При устройстве детей по договору о передаче детей на воспитание в приемную семью разъединение родных братьев и сестер допускается только в исключительных случаях, когда это необходимо в интересах детей. Такими исключительными обстоятельствами могут служить: привязанность брата или сестры к одному из приемных родителей, отсутствие личных симпатий или неприязнь между будущими приемными родителями и детьми, разные условия проживания и воспитания. При передаче ребенка на воспитание в приемную семью должно учитываться мнение ребенка. Для передачи на воспитание в семью ребенка, достигшего возраста 10-ти лет, обязательно его согласие.

После передачи ребенка на воспитание в приемную семью за ребенком сохраняются права: на причитающиеся ему алименты, пенсию, пособия и другие социальные выплаты. Для осуществления этих прав приемным родителям передаются документы, которые подтверждают права ребенка, а также опись имеющегося у ребенка имущества и лиц, несущих ответственность за его сохранность, и другие документы.

Дети, переданные на воспитание в приемную семью, имеют те же права, что и дети, которых воспитывают родители. Приемные родители ребенка несут ответственность за его надлежащее воспитание и обязаны предоставить ребенку основное общее образование. Ребенок имеет право на общение со своими родителями в тех **случаях**, когда у ребенка имеются кровные родители, а также на общение с другими родственниками: бабушкой и дедушкой, братьями, и сестрами и другими родственниками. Приемные родители в необходимых случаях осуществляют защиту прав и интересов своих приемных детей. В соответствии с ч. 2 ст. 56 СК РФ ребенок имеет право на защиту от злоупотреблений со стороны своих родителей. В отношениях детей с приемными родителями это означает, что договор о передаче ребенка на воспитание в семью может быть расторгнут до окончания срока его действия по требованию органов опеки и попечительства в случае злоупотребления приемными родителями их правами. В приемной семье так же, как и в обычной семье, ребенок имеет право выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы.

Содержание ребенка в приемной семье обеспечивается за счет государства. В соответствии со ст. 155 СК РФ на содержание каждого ребенка в приемной семье выплачиваются денежные средства. Порядок выплаты этих денежных средств, а также их размер устанавливаются постановлением Правительства Российской Федерации.

## 87. Перемена фамилии, имени, отчества

В соответствии с принципами семейного законодательства, а именно — принципом равенства супругов в семье, каждый из супругов самостоятельно определяет, какую фамилию он будет носить. При заключении брака супруги вправе выбрать в качестве общей фамилии фамилию одного из них либо оставить свою добрачную фамилию. Супруги также имеют право избрать двойную фамилию, присоединив к фамилии одного из супругов фамилию другого супруга, за исключением тех случаев, когда один из супругов уже имеет двойную фамилию. Чаще всего супруги при заключении брака избирают в качестве общей фамилии фамилию мужа. Также самостоятельно супруги решают вопрос о своей фамилии и в случае расторжения брака. При расторжении брака каждый из супругов вправе оставить себе фамилию, которую он носил в браке, либо восстановить добрачную фамилию без согласия другого супруга. Если брак признается недействительным, то супругам присваиваются их добрачные фамилии. Это правило не касается добросовестного супруга, т. е. того супруга, который не знал о тех обстоятельствах, в результате которых брак признан недействительным. Добросовестный супруг в случае признания брака недействительным вправе сохранить за собой ту фамилию, которую он избрал при заключении брака.

При изменении фамилии ребенка родители должны получить на это разрешение органов опеки и попечительства. Такое разрешение дается органами опеки и попечительства в тех случаях, когда с этой просьбой родители обращаются совместно. При этом орган опеки и попечительства обязан соблюдать интересы ребенка. Перемена фамилии ребенка в возрасте до 10-ти лет по мере возможности должна осуществляться по желанию ребенка. Изменение имени и фамилии ребенка, достигшего возраста 10-ти лет, допускается только с его согласия. При раздельном проживании родителей тот родитель, с которым проживает ребенок, вправе просить об изменении фамилии ребенка на свою, если в

этом есть необходимость. Если родители проживают раздельно, то орган опеки и попечительства решает вопрос об изменении имени и фамилии ребенка с учетом интересов ребенка и мнения другого родителя. Согласие другого родителя в этих случаях обязательно. По достижении 16-ти лет, когда ребенку предстоит получить паспорт, он вправе сам просить об изменении и внесении в паспорт новой фамилии или имени. Отчество ребенка можно изменить только в тех случаях, когда изменяется имя отца.

Имя и фамилия ребенка по общему правилу не изменяются при передаче ребенка под опеку (попечительство) или в приемную семью или усыновлении (удочерении). Однако в соответствии со ст. 134 СК РФ изменение фамилии ребенка на фамилию усыновителя возможно по просьбе усыновителя. Ребенку в таких случаях присваивается фамилия усыновителя, имя, указанное усыновителем, а **отчество** определяется по имени усыновителя. Если ребенок усыновляется (удочеряется) одной женщиной, то по ее просьбе ребенку может быть присвоена фамилия этой женщины, а отчество ему определяется по имени того лица, которое женщина указывает как отца ребенка. Если супруги-усыновители носят разные фамилии, то фамилия усыновленного ребенка может быть изменена только на фамилию одного из супругов. Не допускается присвоения усыновленному ребенку двойной фамилии.

На основании решения об изменении фамилии либо имени вносятся изменения в книгу записей актов гражданского состояния с указанием данных об изменении фамилии, имени и отчества ребенка, а также вносятся исправления в актовую запись о рождении ребенка и выдается новое свидетельство о его рождении.

При изменении фамилии супругов также вносятся исправления в книгу записей актов гражданского состояния и новые данные в паспорт гражданина.

## 88. Приемная семья, приемные родители

Приемными родителями могут быть только совершеннолетние граждане. При передаче детей на воспитание в семью орган опеки и попечительства обязан проверять способность **граждан**, желающих взять на **воспитание ребенка**, оставшегося без опеки и **попечительства**, к воспитанию и содержанию **детей**, создать для них благоприятную семейную обстановку. Таким образом, граждане, **же-**

лающие взять на воспитание ребенка, должны соответствовать следующим требованиям законодательства: 1) быть совершеннолетними; 2) быть способными к воспитанию и созданию благоприятной для ребенка семейной атмосферы; 3) быть в состоянии содержать ребенка. Ст. 153 СК РФ содержит перечень лиц, которые не могут быть приемными родителями. Приемными родителями не могут быть: 1) **лица**, признанные в судебном порядке недееспособными или ограниченно дееспособными; 2) лица, лишенные в судебном порядке родительских прав или ограниченные в родительских правах; 3) лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение обязанностей опекуна (попечителя); 4) бывшие усыновители, если усыновление было отменено по их вине; 5) лица, которые по состоянию своего здоровья не могут исполнять обязанности приемных родителей.

Одно из главных отличий передачи ребенка на воспитание в приемную семью от других форм устройства ребенка заключается в том, что взять ребенка на воспитание в свою семью могут не только супруги, но и, например, братья и сестры. Семейное законодательство отдает предпочтение семейным формам воспитания детей и в соответствии с этим передаче ребенка на воспитание в семью супругам. В такой семье легче создать благоприятные для воспитания ребенка условия.

Приемные родители подбираются для ребенка теми органами опеки и попечительства, которые несут ответственность за устройство данного ребенка, оставшегося без опеки и попечительства. Как правило, приемные родители подбираются из числа лиц, проживающих в той же местности, где проживает или находится ребенок. Отбор производится из кандидатов, обладающих приемлемыми личными качествами, социальной устойчивостью, оптимальным состоянием здоровья, имеющих нормальные взаимоотношения с другими членами семьи, проживающими совместно с ними. Предпочтение отдается семьям или одиноким лицам, имеющим опыт воспитания детей, или же родственникам этих детей, за исключением их кровных родителей. Для передачи ребенка в семью должен быть заключен договор о передаче ребенка в семью между органом опеки и попечительства и гражданами, желающими взять ребенка на воспитание в семью. По желанию приемных родителей на их воспитание могут быть переданы дети-сироты, оставшиеся без попечения родителей, дети с ослабленным здоровьем, больные дети, дети с отклонениями в развитии, дети-инвалиды.

Для того чтобы взять ребенка на воспитание в приемную семью, лица, желающие стать приемными родителями, должны подать в орган опеки и попечительства по своему месту жительства письменное заявление с просьбой к органу опеки и попечительства дать заключение о возможности этих лиц быть приемными родителями. Орган опеки и попечительства обследует жилищные условия лица (лиц), желающего взять ребенка, о чем составляет акт обследования жилищных условий. На основании этого акта орган опеки и попечительства в течение 20 дней со дня подачи заявления готовит заключение о возможности для данного лица стать приемным родителем. Далее заключается договор о передаче на воспитание в семью конкретного ребенка.

После заключения договора о передаче ребенка на воспитание в семью родителям вручают удостоверение о правах пользования льготами, предусмотренными для приемных семей.

## **89. Государственная регистрация усыновления, установления отцовства**

Усыновление (удочерение) производится только в судебном порядке и подлежит государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС). Государственная регистрация усыновления (удочерения) производится по месту вынесения решения суда или по месту жительства усыновителей по выбору усыновителей (усыновителя).

Основанием для государственной регистрации усыновления является вступившее в законную силу решение суда. В течение трех дней после вынесения решения суд направляет в органы ЗАГСа по месту вынесения решения выписку из решения суда.

Для государственной регистрации акта усыновления усыновитель (усыновители) подает заявление в органы ЗАГСа. Заявление усыновителя может быть подано в письменной форме или сделано устно по выбору усыновителя. Вместе с заявлением усыновителя представляется решение суда об усыновлении и предъявляются документы, удостоверяющие личность. Если усыновитель не подал заявление о регистрации усыновления в течение месяца после вынесения решения об усыновлении, то усыновление регистрируется на основании выписки из решения суда, поступившей в органы ЗАГСа из суда. На основании вне-

сенной записи усыновителю (усыновителям) выдается **свидетельство** об усыновлении. Вместе с этим на основании записи акта усыновления вносятся соответствующие изменения в запись о рождении ребенка. Усыновители (усыновитель) вправе поставить перед судом вопрос об изменении места рождения ребенка. Если судом при вынесении решения было изменено место рождения ребенка, то по желанию усыновителя может быть составлена новая запись акта о рождении ребенка по месту рождения, указанному в решении суда. На основании новой записи о рождении орган ЗАГСа выдает новое свидетельство о рождении ребенка.

Сведения об усыновлении являются тайной, охраняемой законом. Разглашение сведений об усыновлении работником **ЗАГСа**, т. е. сообщение каких-либо сведений об усыновлении либо выдача посторонним документов, из содержания которых видно, что усыновители (усыновитель) не являются родителями ребенка, влечет за собой применение мер уголовной ответственности к данному работнику.

По общему правилу при рождении ребенка его отцом записывается муж матери. Для того чтобы записать отца в книгу записи актов гражданского состояния, достаточно предъявления матерью ребенка свидетельства о заключении брака.

В тех случаях, когда мать ребенка не состоит в браке, основанием для государственной регистрации установления отцовства является совместное заявление отца и матери, не состоящих в браке между собой в момент рождения ребенка. Основанием для государственной регистрации отцовства является вступившее в законную силу решение суда об установлении отцовства или признании факта отцовства. В случаях смерти матери ребенка, признания ее недееспособной, отсутствия сведений о месте пребывания матери, лишения ее родительских прав и при наличии согласия на установление отцовства органа опеки и попечительства основанием для государственной регистрации отцовства мужчины, не состоящего в момент рождения ребенка в браке с матерью, является заявление о государственной регистрации отцовства одного отца. Для заявления об установлении отцовства, подаваемого одним отцом, законом предусмотрено обязательное соблюдение письменной формы заявления. Государственная регистрация отцовства производится органом ЗАГСа по месту жительства по месту государственной регистрации рождения ребенка, по месту жительства отца или

матери ребенка, не состоящих между собой в браке, либо по месту вынесения решения суда об установлении отцовства или о признании факта отцовства.

## **90. Сделки с жильем с участием несовершеннолетних**

Для совершения сделок с жильем, в том числе при приватизации жилищного фонда, с участием в этих сделках несовершеннолетних требуется обязательное согласование с органами опеки и попечительства. Как участие в сделке рассматривается право несовершеннолетнего на жилое помещение или его часть. Данное разрешение оформляется органом опеки и попечительства письменно в виде постановления или распоряжения и подписывается руководителем органа опеки и попечительства. В целях разрешения наиболее сложных и спорных случаев по совершению сделок с жилой площадью несовершеннолетних при органах местного самоуправления, которые одновременно являются органами опеки и попечительства, создаются Советы (комиссии) по охране прав несовершеннолетних. Органы опеки и попечительства для защиты прав несовершеннолетних при совершении сделок, связанных с отчуждением или обменом жилых помещений, требуют, чтобы интересы несовершеннолетних при совершении этих сделок представляли их родители или лица, их заменяющие. Те жилые помещения, где проживают исключительно несовершеннолетние, с целью использования данного жилого помещения в интересах несовершеннолетних подлежат приватизации по инициативе органов опеки и попечительства. Также в целях более эффективной защиты прав и интересов несовершеннолетних продажа жилых помещений, принадлежащих несовершеннолетним на праве собственности, допускается только в исключительных случаях.

Для рассмотрения вопроса о совершении сделки с жилым помещением, где проживают несовершеннолетние, органы опеки и попечительства запрашивают следующие документы:

- 1) заявление родителей (обоих) либо лиц, их заменяющих, с просьбой о разрешении совершения сделки;
- 2) запрос нотариуса о разрешении совершения сделки по месту нахождения жилых помещений;

3) копии финансовых лицевого счетов жилой площади отдельно с места продажи и места покупки (обмен) жилых помещений;

4) копии свидетельств о собственности на жилое помещение отдельно с места продажи и с места покупки (обмена);

5) согласие несовершеннолетнего старше 16-летнего возраста проживать на жилой площади, приобретенной для него в результате сделки отчуждения жилой площади;

6) копия справки из налоговой инспекции, подтверждающая отсутствие задолженности по уплате налога на недвижимость.

В случаях сделок с жилыми помещениями, находящимися в другом регионе (республике, крае, области), необходимо представить документ, подтверждающий разрешение на прописку, из УВД по месту будущего проживания несовершеннолетнего.

Только при наличии запроса и всех перечисленных документов орган опеки и попечительства принимает документы для подготовки разрешения на совершение сделки. Если с просьбой об отчуждении жилой площади обращаются собственники жилого помещения, то орган опеки и попечительства не вправе включать несовершеннолетних в число собственников жилого помещения, однако в обязательном порядке закрепляет право несовершеннолетних на проживание и пользование вновь приобретаемым жилым помещением. В месячный срок с того момента, как была совершена сделка, сторона, которая совершила сделку с участием несовершеннолетнего, должна представить в орган опеки и попечительства копии договоров о совершении сделки. Не допускается совершение сделок с участием несовершеннолетних по покупке квартиры в рассрочку, если одновременно с этим совершается сделка по продаже либо по залогу жилого помещения.

Таким образом, закон защищает права несовершеннолетних при совершении сделок с жилыми помещениями, в которых проживают несовершеннолетние.

## 91. Заключение брака с участием иностранных граждан

В соответствии с п. 1 ст. 156 СК РФ при заключении браков на территории Российской Федерации формы и порядок заклю-

чения брака определяются законодательством РФ. Это значит, что независимо от гражданства лиц, вступающих в брак, форма заключения брака определяется только российским законодательством и, соответственно, брак должен быть заключен в органах записи актов гражданского состояния. Условия при заключении брака с иностранными лицами соблюдаются с учетом законодательства того государства, гражданином которого является иностранный подданный, вступающий в брак. Например, брак между гражданином России и гражданкой Германии, заключаемый на территории России, заключается в органах записи актов гражданского состояния, но с соблюдением требований Германского законодательства относительно брачного возраста. При этом должны быть соблюдены положения ст. 14 СК РФ, т. е. не допускается заключение брака с иностранными гражданами, если: 1) одно из лиц, желающих заключить брак, уже состоит в другом зарегистрированном браке; 2) между близкими родственниками (родителями и детьми, бабушками, дедушками и внуками), полнородными и неполнородными, имеющими **общих** отца или мать родственниками; 3) усыновителями и усыновленными; 4) между лицами, одно из которых признано недееспособным вследствие психического расстройства. Положения ст. 14 СК РФ применяются на территории России при заключении любого брака независимо от того, содержит ли подобные ограничения законодательство того государства, гражданин которого заключает брак на территории России. Соблюдения других условий заключения брака, предусмотренных СК РФ, при заключении брака с иностранным гражданином на территории РФ не требуется.

Если в России заключается брак двух иностранных граждан, к каждому из них в части соблюдения условий заключения брака должно применяться законодательство государства, гражданином которого лицо является. При заключении брака принадлежность того или иного лица к гражданству того или иного государства определяется на момент заключения брака.

В тех случаях, когда лицо, желающее вступить в брак на территории России, имеет два или более гражданств, то, если такое лицо имеет гражданство Российской Федерации, при заключении брака применяется гражданство Российской Федерации. Если лицо, желающее вступить в брак на территории РФ, имеет два или более гражданств и не имеет российского гражданства, то при заключении брака применяется гражданство одного из госу-

дарств, гражданином которого является лицо, вступающее **в брак**, по выбору этого лица.

Допускается заключение брака в России между иностранными гражданами. Такие браки заключаются в дипломатических представительствах и консульствах иностранных государств. Браки между иностранными гражданами на территории России заключаются при соблюдении двух условий: 1) если имеется взаимность; 2) если супруги являются гражданами того государства, которое к моменту заключения брака назначило в Российской Федерации своего посла или консула. Взаимность считается соблюденной тогда, когда государство, гражданами которого являются лица, вступающие в брак, назначило в России своего посла или консула и признает действительными браки, заключенные на территории Российской Федерации. Если брак заключается с лицом, которое не имеет гражданства, то условия заключения брака определяются законодательством того государства, где лицо имеет постоянное место жительства.

Брак, заключаемый гражданами РФ за пределами территории России, заключается в дипломатических представительствах или консульствах Российской Федерации на территории того государства, где заключается брак.

## **92. Семейные отношения с участием иностранцев**

Семейные отношения с участием иностранцев регулируются нормами СК РФ, если один из супругов принадлежит к гражданству России. В соответствии со ст. 3 Закона «О гражданстве» российскому гражданину по его ходатайству может быть разрешено одновременно с российским иметь гражданство другого государства, т. е. двойное гражданство. Иностранные граждане и лица, имеющие двойное гражданство, пользуются в России теми же правами и несут те же обязанности, что и граждане России. Вместе с этим иностранные граждане вправе заключать и расторгать брак, приобретать и исполнять права супругов, родителей и другие права, предусмотренные СК РФ. При осуществлении иностранными гражданами своих прав и обязанностей на территории Российской Федерации допускается отклонение законодательства от национального режима. Права иностранных лиц могут быть

как расширены, так и ограничены в сравнении с правами российских граждан. Такие отклонения от национального режима содержатся в законодательных актах РФ, в том числе их содержит и СК. Раздел VII СК регламентирует порядок применения семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранцев.

Браки с участием иностранцев, заключенные на территории Российской Федерации, могут быть признаны недействительными по российскому законодательству с учетом норм того иностранного **законодательства**, которое применялось при заключении брака.

Расторжение брака как между российским гражданином и иностранным гражданином, так и между иностранными гражданами на территории Российской Федерации осуществляется в соответствии с положениями СК РФ. Если гражданин РФ проживает на территории иного государства, то он вправе расторгнуть брак с иностранным гражданином в суде Российской Федерации. Если брак, заключенный между российским и иностранным гражданином, в соответствии с законодательством Российской Федерации подлежит расторжению в органах ЗАГСа, то за пределами территории Российской Федерации такой брак может быть расторгнут в дипломатических представительствах или консульских учреждениях Российской Федерации.

Гражданство детей по общему правилу следует гражданству родителей. Если один из родителей имеет российское гражданство, а другой — иностранное, то гражданство детей может быть установлено либо российское, либо гражданство супруга-иностранца по соглашению родителей. В случае присвоения ребенку иностранного гражданства ребенок может иметь права, в том числе семейные права, предусмотренные законодательством того государства, гражданство которого ему присвоено. В разделе VII СК существенно изменен подход к определению подлежащего применению права: практически во всех коллизионных нормах предусмотрены отсылки, допускающие применение не только российского, но и иностранного права в зависимости от гражданства участника семейного отношения или от места его жительства (в России или за границей). В некоторых случаях допускается выбор подлежащего применению права самими сторонами. Например, при заключении брачного **договора**, равно как и при заключении соглашения об уплате али-

ментов между супругами, один из которых имеет гражданство другого государства, супруги вправе избрать законодательство, подлежащее применению, по договору либо по соглашению между собой.

Личные имущественные и неимущественные права супругов в соответствии с российским законодательством определяются законодательством того государства, на территории которого супруги имеют общее место жительства, а при отсутствии у супругов общего места жительства — законодательством того государства, где они имели последнее совместное место жительства.

Степанов Алексей Геннадьевич

# СЕМЕЙНОЕ ПРАВО В ВОПРОСАХ И ОТВЕТАХ

Зав. редакцией *Н.Ю. Колесова*  
Выпускающий редактор *Т.А. Рассецкая*  
Корректор *Е.Ю. Шушакова*  
Дизайн обложки *И. Р. Захаркина*  
Компьютерная верстка *А.А. Алексеева*

Издательство «ЭКЗАМЕН»  
ИД № 05518 от 01.08.01

Гигиенический сертификат  
№ 77.99.10.953.Д.005465.07.03 от 25.07.2003 г

105066, Москва, ул. Александра Лукьянова, д. 4, стр. 1.  
[www.examen.biz](http://www.examen.biz)

E-mail: по общим вопросам: [info@examen.biz](mailto:info@examen.biz);  
по вопросам реализации: [sale@examen.biz](mailto:sale@examen.biz)  
тел./факс 263-96-60.

Общероссийский классификатор продукции  
ОК 005-93 дом 2; 953005 — книги, брошюры, литература учебная

Отпечатано в полном соответствии с качеством  
предоставленных диапозитивов  
в ОАО «Владимирская книжная типография»  
600000, г. Владимир, Октябрьский проспект, д. 7

По вопросам реализации обращаться по тел.: 263-96-60.

## УВАЖАЕМЫЕ ПОКУПАТЕЛИ!

Книги издательства «**Экзамен**» можно приобрести  
оптом и в розницу в следующих книготорговых организациях:

- Москва  
ТД «Библио-глобус» — Тел. (095) **928-43-51**  
«Молодая гвардия» — Тел. (095) 238-00-32  
«Московский дом книги» —  
Тел. (095) 29045-07  
ООО «Шаг к пятирке» — Тел. (095) 374-74-81  
«Дом педагогической книги» —  
Тел. (095) 229-68-32
- Архангельск  
**АВФ-Книга** — Тел. **(8182)65-41-34**
- Благовещенск  
ЧП Калугин — Тел. (4162) 35-25-43
- Брянск  
«Александрия» — Тел. (0832) 46-52-30
- Владивосток  
ОАО «Приморский торговый дом книги» —  
Тел. (4232) **23-99-68**
- Волгоград  
ООО «Кассандра» — Тел. (8442) 95-55-55  
**ПБЮЮЛ** Казанцева — Тел. (8442) 44-07-90
- Воронеж  
ООО «Амитель» — Тел. (0732) **23-00-02**
- Екатеринбург  
ООО «Алис» — Тел. (3432) 55-10-06  
ПО «Кримп» — Тел. (3432) 74-52-73  
«Фолиант» — Тел. (3432) 74-45-33  
«Дом книги» — Тел. (3432) 59-48-98  
ТЦ «Люмна» — Тел. (3432) 64-23-73
- Ессентуки  
ЧП **Зинченко** — Тел. (87961) **2-11-28**
- Ижевск  
ООО «УМК» — Тел. (3412) **78-35-04**
- Иркутск  
«ПродалиТЪ» — Тел. (3952) **59-13-80**
- Казань  
ООО «Гаис» — Тел. (8432) 72-34-55  
ООО «Аист-пресс» — Тел. **(8432) 43-12-20**
- Краснодар  
ООО «БукПресс» — Тел. (8612) 62-55-48  
ООО «Когорта» — Тел. (8612) 62-54-97
- Красноярск  
ООО «Литэкс» — Тел. (3912) 55-50-35  
ООО «Града» — Тел. (3912) **59-11-52**
- Мурманск  
ООО «Тезей» — Тел. **(8152) 43-63-75**
- Новосибирск  
ООО «Топ-книга» — Тел. (3832) 36-10-28  
ООО «Модус-2» — Тел. (3832) 44-34-44
- Нижний Новгород  
«Пароль **НН**» — Тел. **(8312) 77-87-86**
- Омск  
«Омский книготорговый дом» —  
Тел. (3812) 65-03-27
- Оренбург  
«Фолиант» — Тел. (3532) 77-46-92
- Пермь  
ООО «Тигр» — Тел. (3422) 45-24-37  
ЧП **Крохин** — Тел. (3422) **44-41-61**
- Петропавловск-Камчатский  
**ЧП** Кожан — Тел. (4152) 11-12-60
- Пятигорск  
ПБЮЮЛ **Бердянкова** —  
Тел. (87933) 3-05-86
- Ростов-на-Дону**  
«Фазтон-пресс» — Тел. (8632) 65-61-64  
ЧП Попов — Тел. (8632) 99-39-67  
ЧП Лавелин **Я.С.** — Тел. (8632) 62-36-55
- Рязань  
«Просвещение» — Тел. **(0912) 44-67-75**
- Самара  
«Реал +» — Тел. (8462) 41-87-30  
«Учебник» — Тел. **(8462) 97-21-16**
- Санкт-Петербург  
«Санкт-Петербургский дом книги» —  
Тел. (812) 318-64-38
- Саратов  
«Читающий Саратов» —  
Тел. **(8452) 51-87-8-62**
- ООО «Стрелец и К» —  
Тел. (8452) 52-25-24  
**«Гсмера»** — Тел. (8452) 64-37-37
- Смоленск  
«Книжный мир» — Тел. (0812) 29-16-02  
ООО «Родник» — Тел. (0812) 55-71-05  
ООО «Кругозор» — Тел. (0812) 65-86-65
- Тверь  
«Книжная лавка» — Тел. (0822) 33-93-03
- Тула  
**«Рик** соиздание» — Тел. (0872) **33-40-51**  
«Система +» — Тел. (0872) **31-29-23**
- Тюмень  
ООО «Друг» — Тел. (3452) 21-34-39  
ЗАО «Фолиант» — Тел. (3452) **27-36-06**
- Уссурийск  
«Сталкер» — Тел. **(42341) 2-22-40**  
ЧП **Альтермай** — Тел. (42341) 3-53-07  
ЧП **Хван В.В.** — Тел. (42341) 6-33-55
- Уфа  
ООО «Эдвис» — Тел. (3472) 25-83-92  
ООО «Азия» — Тел. (3472) 50-39-00
- Хабаровск  
ООО «**Мирс**» — Тел. **(4212) 20-25-65**  
«Деловая книга» — Тел. (4212) 27-33-72
- Челябинск  
ООО «Орион М» — Тел. (3512) **66-51-81**  
Интерсервис ЛТД — Тел. (3512) 21-34-53

По вопросам прямых оптовых закупок обращайтесь  
по тел. (095) 263-96-60, [salc@examen.biz](mailto:salc@examen.biz)

[www.examen.biz](http://www.examen.biz)