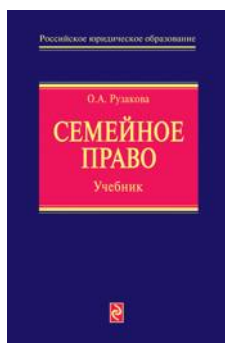


Ольга Александровна Рузакова Семейное право. Учебник



Эксмо; Москва; 2010
ISBN 978-5-699-35881-6

Аннотация

В данном учебнике рассмотрены все основные вопросы курса «Семейное право»: брак, личные и имущественные правоотношения супругов, условия заключения, изменения и расторжения брачного договора, порядок усыновления и др. Приведены примеры из судебной практики. В конце каждой главы – контрольные вопросы.

Издание предназначено для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов и факультетов.

Содержание

1 глава	5
§ 1	5
§ 2	8
§ 3	10
§ 4	11
Контрольные вопросы	13
2 глава	16
§ 1	16
§ 2	17
§ 3	18
§ 4	21
§ 5	22
§ 6	23
§ 7	24
§ 8	25
§ 9	26
Контрольные вопросы	27
3 глава	30
§ 1	30
§ 2	32
§ 3	33
§ 4	34
§ 5	35
§ 6	39
Контрольные вопросы	42
4 глава	45
§ 1	45
§ 2	47
§ 3	50
§ 4	53
Контрольные вопросы	57
5 глава	60
§ 1	60
§ 2	61
§ 3	62
§ 4	65
§ 5	68
Контрольные вопросы	69
6 глава	72
§ 1	72
§ 2	74
§ 3	80
§ 4	85
Контрольные вопросы	89
7 глава	92
§ 1	92

§ 2	99
§ 3	103
§ 4	107
§ 5	113
Контрольные вопросы	115
8 глава	118
§ 1	118
§ 2	120
§ 3	125
§ 4	128
§ 5	131
§ 6	133
§ 7	135
Контрольные вопросы	136
9 глава	139
§ 1	139
§ 2	141
§ 3	147
§ 4	150
Контрольные вопросы	153
10 глава	156
§ 1	156
§ 2	157
§ 3	159
§ 4	160
§ 5	161
§ 6	163
Контрольные вопросы	166
Глоссарий	170
Рекомендуемая литература	172

Ольга Александровна Рузакова

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

Учебник

Об авторе:

Рузакова О.А. – д-р юрид. наук, советник юстиции 2 класса

Научный редактор:

Алферова Е.В. – канд. юрид. наук, зав. отделом правоведения ИНИОН РАН

1 глава

Понятие, предмет, метод и принципы семейного права

§ 1

Понятие семьи и его значение

Супружество, рождение детей, их воспитание, усыновление, опека и попечительство – отношения, имеющие важное значение для любого человека.

В круг отношений, урегулированных нормами права, входят семейные правоотношения. Действующее законодательство не содержит определения понятия «семья», на что обращалось внимание в Определении Конституционного Суда РФ от 5 июля 2001 г. № 135-О «Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Костромской областной Думы о толковании понятия «Семья», содержащегося в статье 38 (часть 1) Конституции Российской Федерации». Суд обратил внимание на то, что понятиями «семья», «материнство», «детство», «отцовство» охватывается особая сфера жизни человека, являющаяся объектом конституционного регулирования, которое осуществляется с помощью специальных законодательных актов как федеральных органов власти, так и органов власти субъектов Федерации.

В науке понятие семьи принято **рассматривать в социологическом и юридическом значениях**.

В *социологическом смысле* **семья** – это союз лиц, основанный на браке, а также фактических брачных отношениях, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой. В *юридическом* – **семья** определяется как круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание в семью.

В п. 3 Указа Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712 «Об основных направлениях государственной семейной политики»¹ используются понятия простой, сложной и неполной семьи. **Простая** семья состоит из супругов с детьми или без них. **Сложная** – из двух или более супружеских пар (когда супруги проживают с родителями). **Неполная** семья в большинстве представляет собой семьи одиноких матерей, разведенных женщин и вдов с детьми, в которых один, реже два ребенка. Есть супружеские пары, живущие с одним из родителей супругов или с другими родственниками.

На практике важное значение имеет определение **членов семьи**. Это понятие используется не только в семейном праве, но и в праве социального обеспечения, в жилищном, в гражданском праве, в частности в вопросах наследования и т.д. Так, например, Жилищный кодекс РФ к членам семьи нанимателя жилого помещения относит супруга нанимателя, детей и родителей. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя, если они проживают совместно с нанимателем и ведут с ним общее хозяйство.

¹ Все нормативные правовые акты (в том числе судебные), упомянутые в данном учебнике, рассматриваются (за исключением особо оговоренных случаев) в действующей редакции. С источником их опубликования, а также с внесенными в них изменениями и дополнениями можно ознакомиться, обратившись к справочно-правовым системам типа «Гарант», «Консультант Плюс» и др.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Супруги Р. расторгли брак в сентябре 2008 г. В связи с невозможностью размена жилья супруги продолжали проживать в двухкомнатной квартире, которую они занимали по договору найма и были зарегистрированы в этой квартире по месту жительства. При определении размера квартплаты возник вопрос: можно ли считать бывших супругов членами семьи и применять к их отношениям нормы Семейного кодекса РФ. При рассмотрении возникшего спора, судом выяснилось, что супруги проживают отдельными семьями и общего хозяйства не ведут. Определяя законодательство, подлежащее применению к данным правоотношениям, суд установил, что семейное право не регулирует вопросы установления квартплаты за жилье. Условия договора найма жилья регулируются гражданским правом.

Круг членов семьи определяется исходя из анализа субъектного состава тех отношений, которые регулируются семейным правом. В состав членов семьи могут входить:

- супруги, чей брак зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния;
- родители и дети;
- дедушки, бабушки и их внуки;
- братья, сестры, и другие родственники;
- усыновители и усыновленные;
- опекуны, попечители и их подопечные;
- приемные родители и дети;
- пасынок, падчерица и отчим, мачеха;
- фактические воспитатели и воспитанники.

Семейное законодательство регулирует не только те отношения, которые возникают в семье, но и те отношения, которые возникают между бывшими членами семьи и при этом вытекают из родства, брака и других оснований, предусмотренных семейным законодательством. Например, бывшие супруги после расторжения брака в некоторых случаях имеют право на взыскание алиментов друг с друга, например, бывшая супруга в период беременности согласно абз. 3 п. 2 ст. 89 СК РФ имеет право на получение алиментов от бывшего супруга.

Российское семейное законодательство не регулирует отношения, возникающие между фактическими супругами, чей брак не зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния. Имущественные отношения между ними регулируются гражданским законодательством. Так, например, все, что покупают супруги в период брака, является их совместной собственностью, а если брак не зарегистрирован, то собственником приобретенного имущества является тот, кто его приобрел и (или) на чье имя оно зарегистрировано. Покупая в период брака квартиру, супруг должен знать, что продать, обменять или подарить ее он сможет только при наличии нотариально удостоверенного согласия супруга на совершение такой сделки.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

В районном суде возник спор: гражданка С. и гражданин Р. проживали совместно, вели общее хозяйство без регистрации брака в течение пяти лет. За этот период они приобрели квартиру, мебель и другие вещи. После возникшего конфликта С. и Р. расстались. Поскольку квартира была зарегистрирована на имя Р., и мебель, находившаяся в этой квартире, была приобретена в том числе на деньги С., она предъявила к нему иск о разделе совместно нажитого имущества.

Разрешая спор, суд в своем решении указал, что семейное законодательство регулирует отношения, возникающие из брака, зарегистрированного в органах записи актов гражданского состояния. Фактические брачные отношения не порождают юридических последствий, возникающих из зарегистрированного брака, в том числе режима общей совместной собственности супругов (п. 2 ст. 1, п. 2 ст. 10, ст. 33 СК РФ, п. 3 ст. 244, п. 1 ст. 256 ГК РФ). В связи с этим С. имеет право на раздел имущества, если докажет, что имущество приобретено также за счет ее средств. В этом случае должен быть предъявлен иск о признании права собственности на часть имущества. В качестве доказательств могут быть использованы письменные доказательства (чеки, гарантийные талоны, расписки и др.), а также свидетельские показания. Спор между С. и Р. может быть разрешен на основании норм гл. 16 ГК РФ об общей долевой собственности, а не Семейного кодекса РФ о совместной собственности.

В некоторых странах правовое значение придается также незарегистрированному браку. Так, например, Законом 1982 г. Эквадора «О регулировании фактического брака» постоянный и моногамный фактический брак продолжительностью более двух лет между мужчиной и женщиной, свободными от брачного союза, чтобы вместе жить, рожать детей и оказывать друг другу взаимную помощь, дает основание для образования общего имущества². К таким отношениям применяются нормы об общей собственности супругов и распространяются правила о наследовании фактическими супругами друг после друга на основании закона.

² Слепакова А.В. Фактические брачные отношения и право собственности // Законодательство. 2001. № 10.

§ 2

Понятие и предмет семейного права

В юридической науке существуют различные подходы к определению семейного права. Среди них можно выделить две основные позиции.

Первая состоит в том, что семейное право рассматривается как подотрасль гражданского права, обладающая значительной внутриотраслевой спецификой³.

Вторая выделяет семейное право в самостоятельную отрасль⁴, которой присущи свой предмет, метод, источники (в том числе кодифицированные) и принципы правового регулирования. Авторы приводят достаточно много доводов как в отношении первой, так и второй точек зрения. Однако принятие Семейного кодекса РФ от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ позволяет нам поддержать мнение, что семейное право является самостоятельной отраслью.

Вместе с тем следует подчеркнуть, что отношения, регулируемые семейным правом, во многом сходны с гражданско-правовыми отношениями, одинаков и их метод правового регулирования – частно-правовой метод. Однако отношения, входящие в предмет семейного права, имеют следующие особенности, отличающие их от гражданско-правовых отношений.

Их особенности состоят в следующем:

- имущественные отношения в семейном праве производны от личных неимущественных;

- субъектами данных правоотношений являются только физические лица, за исключением некоторых случаев. Например, в соответствии с п.1 ст. 147 СК РФ выполнение обязанностей опекунов (попечителей) в отношении детей, находящихся в воспитательных учреждениях, лечебных и иных аналогичных учреждениях, возлагается на администрации этих учреждений;

- данные правоотношения неразрывно связаны с личностью их субъекта и не допускают правопреемства;

- семейные правоотношения носят безвозмездный характер;

- основаниями возникновения семейных правоотношений в большинстве случаев являются юридические факты, требующие государственной регистрации.

Большинство отношений, возникающих в семье, не регулируются нормами права. Это связано с их лично-доверительным характером. Так, например, нельзя в законодательстве предусмотреть, кто в семье будет мыть посуду, ходить в магазины за покупками и т.д. Следующий пример подтверждает то, что далеко не любые отношения в семье могут быть урегулированы правом и в случае возникновения связанного с ним спора – разрешаться государственными органами.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

И. обратилась в юридическую консультацию с просьбой правовыми средствами принудить ее мужа Д. сменить работу, на которой он получает слишком мало денег, чтобы обеспечить семью. А супруга при этом вынуждена работать на двух работах и заниматься семьей, чтобы обеспечить себя, мужа и двоих детей. Юрисконсульт разъяснил ей, что данный спор не может быть разрешен судом. Суд не может принудить мужа к смене профессии, места работы. Согласно п. 3 ст. 1 СК РФ супруги имеют равные права в семье. Пункт 1 ст. 31 СК РФ предусматривает, что каждый из

³ Антокольская М.В. Семейное право. М., 1999. С. 30; Гражданское право / Под ред. Е.А. Суханова. Т.1. М., 1998. С. 9.

⁴ Нечаева А.М. Семейное право России. М., 2008. С. 1.

супругов свободен в выборе рода занятий, профессии. Д. не может быть принужден правовыми средствами к смене работы.

Многие имущественные и личные неимущественные отношения между членами семьи регулируются не семейным, а гражданским правом, в частности наследственные правоотношения между членами семьи, совершение сделок от имени малолетних и др. Так, например, ст. 1150 ГК РФ определяет права супруга при наследовании. Согласно п. 1 ст. 575 ГК РФ не допускается дарение от имени малолетних, за исключением подарков, стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда.

В предмет семейного права входят только те правоотношения, которые предусмотрены семейным законодательством. В соответствии со ст. 2 СК РФ к ним относятся:

порядок и условия вступления в брак; прекращения брака и признания его недействительным;

личные неимущественные и имущественные отношения между супругами;

родительские правоотношения;

личные неимущественные и имущественные отношения между другими членами семьи;

формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Семейное право представляет собой отрасль права, регулирующую личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, основанные на браке, родстве, принятии детей на воспитание в семью.

Отношения по регистрации актов гражданского состояния, в частности регистрация рождения, смерти, брака, расторжения брака и другие, носят административный характер и регулируются не Семейным кодексом, а Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния». Однако их изучение входит в курс семейного права.

Некоторые отношения, составляющие предмет семейного права, регулируются не только семейным, но и гражданским законодательством, что предусмотрено ст. 4 СК РФ. Например, договорный режим имущества супругов регулируется гл. 8 СК РФ, а также п. 1 ст. 256 ГК РФ и другими нормами гражданского законодательства о договорах, обязательствах и сделках.

Особенности опеки и попечительства над детьми устанавливаются гл. 20 СК РФ, а также ст. 31 – 40 ГК РФ, Федеральным законом от 24 апреля 2008 г. № 49-ФЗ «Об опеке и попечительстве».

§ 3

Метод семейного права

Поскольку отношения в семье носят в основном личный характер, то государство должно воздействовать на них весьма осторожно, не допуская чрезмерного вторжения в эту сферу. Хотя в истории человечества были такие периоды, когда государство применяло и методы принуждения в области супружеских отношений. Например, в римской истории в конце республиканского периода император Август, борясь с распущенностью и деморализацией, предпринял попытку установить в законодательстве всеобщую повинность лиц, достигших определенного возраста, состоять в браке и иметь детей⁵. Но эта норма просуществовала недолго.

Метод семейного права, так же как и гражданского, можно охарактеризовать как диспозитивный. В основе его лежит принцип равенства участников правоотношений. В семейном праве большинство отношений возникают лишь по воле его участников (вступление в брак и его расторжение, усыновление ребенка, заключение брачного договора и т.д.). Некоторые отношения все же возникают вопреки этой воле, например принудительная уплата алиментов, лишение родительских прав. Многие вопросы, которые ранее регулировались с помощью исключительно императивных норм, в настоящее время регулируются диспозитивными нормами (например, режим имущества супругов, алиментные обязательства). Так, супруги могут заключить брачный договор и установить в нем режим своего имущества. В ином случае на имущество, нажитое в период брака, будет распространяться режим совместной собственности супругов.

Многие отношения, носящие административный характер, ныне исключены из Семейного кодекса РФ (например, регистрация актов гражданского состояния). Некоторые институты из семейно-правовой сферы перешли в гражданско-правовую, например вопросы опеки и попечительства в большей части урегулированы Гражданским кодексом РФ.

Таким образом, если раньше метод семейного права характеризовался как императивно-диспозитивный, то сейчас это диспозитивный метод, т.е. метод, который дает больше свободы, возможности выбора поведения.

Тем не менее в семейном праве достаточно много обязывающих норм, обеспечивающих прежде всего права несовершеннолетних, нетрудоспособных и других членов семьи, требующих особой правовой защиты. Императивные нормы присутствуют и в гражданском праве, однако в частноправовых отраслях они не имеют преимущества над диспозитивными.

Исходя из анализа предмета и метода семейного права, как уже было указано, в науке издавна сформировались две точки зрения на место семейного права в системе права Российской Федерации.

⁵ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 165.

§ 4

Принципы семейного права

Основные принципы семейного права закреплены в Конституции РФ и Семейном кодексе РФ.

Так, в соответствии с ч. 2 ст. 7 Конституции РФ в Российской Федерации обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства. Статья 38 Конституции РФ предусматривает, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства; забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей. Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Реализация положений государственной семейной политики осуществляется не только с помощью норм семейного права, но и в комплексе с другими отраслями, в частности, трудового, гражданского, административного права, права социального обеспечения и др.

Так, например, трудовое право устанавливает гарантии для беременных женщин, детей, не достигших 18 лет, при осуществлении ими трудовых функций. Право социального обеспечения регулирует виды и порядок получения государственных пособий гражданам, имеющим детей. Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» устанавливает следующие виды государственных пособий:

- пособие по беременности и родам;
- единовременное пособие женщинам, вставшим на учет в медицинских учреждениях в ранние сроки беременности;
- единовременное пособие при рождении ребенка;
- ежемесячное пособие по уходу за ребенком;
- ежемесячное пособие на ребенка;
- единовременное пособие при передаче ребенка на воспитание в семью;
- единовременное пособие беременной жене военнослужащего, проходящего военную службу по призыву;
- ежемесячное пособие на ребенка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву.

Основные принципы (начала) семейного законодательства и права предусмотрены в ст. 1 СК РФ. Среди них:

- *признание брака, заключенного только в органах записи актов гражданского состояния.* Актом государственной регистрации брака органами записи актов гражданского состояния подтверждается, что данный союз получил общественное признание и защиту как удовлетворяющий определенным требованиям. С этого момента между супругами возникают правовые отношения, которые регулируются семейным законодательством. Незарегистрированные фактические брачные отношения и религиозные браки не влекут никаких правовых последствий;
- *добровольность брачного союза мужчины и женщины.* Принуждение к вступлению в брак приводит к признанию его недействительным. Принцип добровольности брака предполагает и добровольность его расторжения. Никто не может принудить супругов сохранить брак. Если оба супруга согласны расторгнуть брак, то органы, производящие расторжение брака, даже не должны выяснять причин развода. Если один из супругов против расторжения брака, то суд может лишь отсрочить дату расторжения брака путем предоставления срока для примирения в пределах трех месяцев (п. 2 ст. 22 СК РФ);
- *равенство супругов в семье.* Этот принцип основан на конституционном принципе равенства прав и свобод человека и гражданина (ст. 19 Конституции РФ) независимо от пола,

национальности, расы, языка, вероисповедания, имущественного и должностного положения, убеждений и других обстоятельств.

Согласно п. 1 ст. 31 СК РФ каждый из супругов свободен в выборе рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства.

В некоторых странах существуют ограничения в зависимости от пола, отношения к религии и т.д. Например, во многих мусульманских странах женщина-мусульманка не может выйти замуж за представителя другой религии. Мусульманин может жениться на любой женщине, кроме тех, которые являются атеистками;

- *разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию.* Этот принцип закреплён в п. 2, 3 ст. 31 СК РФ и в целом носит декларативный характер, поскольку нет в законодательстве механизмов, позволяющих принудить к разрешению споров по взаимному согласию. Как правило, если такого согласия нет, то члены семьи могут обратиться в соответствующие государственные или муниципальные органы с просьбой разрешить спор. Например, спор между родителями по поводу имени родившегося ребенка может быть разрешен органами опеки и попечительства, а вопрос о том, с кем будет проживать несовершеннолетний ребенок, родители которого расторгли брак и перестали проживать вместе, будет решать суд;

- *приоритет семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов.* Этот принцип обеспечивается правами ребенка, предусмотренными в Конвенции ООН о правах ребенка 1989 г., участником которой является Российская Федерация, гл. 11 СК РФ и других положениях Семейного кодекса и иных нормативных правовых актах. Государственные и муниципальные органы должны предпринимать необходимые меры, чтобы ребенок был устроен в семью. В связи с этим в России, как и в других странах, возникли такие новые формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, как приемная семья, детский дом семейного типа;

- *обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи.* Этот принцип содержится прежде всего в нормах об алиментных обязательствах. Так, например, совершеннолетние нетрудоспособные дети, нуждающиеся в помощи, имеют право на получение алиментов (ст. 85 СК РФ). Нетрудоспособные нуждающиеся в помощи члены семьи имеют право на получение алиментов от трудоспособных (например, дедушки, бабушки, братья, сестры, отчим, мачеха и другие (ст. 93, 94 и др. СК РФ);

- *недопустимость ограничения прав граждан в семейных отношениях, иначе как на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан.* Например, ограничение или лишение родительских прав тех родителей, которые не выполняют своих обязанностей в отношении детей; в целях охраны здоровья матери и ребенка согласно ст. 17 СК РФ ограничено право супруга без согласия супруги в период ее беременности и года с момента рождения ребенка подать заявление о расторжении брака.

Принципы семейного права имеют не только общетеоретическое, но и практическое значение. Они могут применяться при регулировании прав и обязанностей членов семьи в случае обнаружения пробелов в семейном и гражданском законодательстве, т.е. по аналогии права (ст. 5 СК РФ).

Контрольные вопросы

1. Какие из перечисленных признаков не являются особенностями семейных отношений?
 - а) возмездный характер семейных правоотношений;
 - б) основаниями возникновения семейных правоотношений в большинстве случаев являются юридические факты, требующие государственной регистрации;
 - в) семейные отношения не допускают правопреемства;
 - г) субъектный состав семейных правоотношений определен законом.
2. Какое из перечисленных положений не является принципом семейного права?
 - а) добровольность брачного союза;
 - б) приоритет семейного воспитания детей;
 - в) ограничение прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях;
 - г) неравенство прав супругов в семье.
3. В отношении каких лиц предусмотрено действие принципа обеспечения приоритетной защиты прав интересов?
 - а) в отношении мужчин;
 - б) в отношении нетрудоспособных членов семьи;
 - в) только в отношении детей;
 - г) только в отношении женщин и детей.
4. Какие из перечисленных правоотношений не регулируются семейным правом?
 - а) личные неимущественные отношения между супругами;
 - б) порядок вступления в брак;
 - в) порядок назначения и выплаты пособий по беременности и в связи с рождением ребенка;
 - г) порядок прекращения брака.
5. На основании каких нормативных правовых актов допускается ограничение прав граждан в семье?
 - а) только Семейного кодекса РФ;
 - б) Семейного кодекса РФ, федеральных законов и указов Президента РФ;
 - в) Семейного кодекса РФ, федеральных законов;
 - г) Семейного кодекса РФ и постановлений Правительства РФ.
6. В каком случае брак порождает юридические последствия?
 - а) если он зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния;
 - б) если он осуществлен по религиозным обрядам;
 - в) брак, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, и фактические брачные отношения порождают одинаковые юридические последствия;
 - г) при фактических брачных отношениях.
7. Что означает принцип добровольности брачного союза?
 - а) добровольность вступления в брак и расторжения брака;
 - б) только добровольность вступления в брак;
 - в) добровольность вступления в брак при наличии согласия соответствующих государственных органов;
 - г) только добровольность расторжения брака.
8. На кого в соответствии с Семейным кодексом РФ распространяется принцип равенства в семье?
 - а) на родителей и детей;
 - б) на супругов;

- в) на всех членов семьи;
 - г) на детей.
9. Какой из принципов семейного права является конституционным?
- а) принцип равенства супругов в семье;
 - б) принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;
 - в) признание брака, заключенного только в органах записи актов гражданского состояния;
 - г) необходимость укрепления семьи.
10. Регулирует ли семейное право отношения, которые возникают между бывшими членами семьи?
- а) да, но только те отношения, которые определены в семейном законодательстве;
 - б) нет;
 - в) да, все отношения, которые возникают между бывшими членами семьи.
11. Какими отраслями права регулируются вопросы опеки и попечительства?
- а) только гражданским правом;
 - б) только семейным правом;
 - в) не только семейным, но и гражданским правом;
 - г) трудовым правом.
12. Какой метод характерен для семейного права?
- а) диспозитивный;
 - б) императивный;
 - в) коллизионный;
 - г) все выше перечисленные.
13. Является ли семейное право составной частью частного права?
- а) нет, это отрасль публичного права;
 - б) да, является;
 - в) семейное право является комплексной отраслью права, сочетающей в себе элементы публичного и частного права;
 - г) да, оно является частью международного частного права.
14. На каких лиц в соответствии с Семейным кодексом РФ распространяется принцип приоритета семейного воспитания?
- а) несовершеннолетних детей;
 - б) нетрудоспособных членов семьи;
 - в) всех членов семьи;
 - г) несовершеннолетних детей и нетрудоспособных членов семьи.
15. Регулирует ли семейное право наследственные отношения между супругами?
- а) да, регулирует;
 - б) нет, эти отношения регулирует гражданское право;
 - в) нет, эти отношения регулирует право социального обеспечения;
 - г) да, регулирует наравне с гражданским правом.
16. Допускается ли в семейном праве лишение родительских прав как одна из форм ограничения прав граждан?
- а) да, допускается с целью защиты детей;
 - б) нет;
 - в) да, допускается, поскольку не влечет ограничение прав родителей;
 - г) да, допускается с целью перевоспитания родителей.
17. Нормами каких нормативных правовых актов регулируются имущественные отношения между супругами, брак которых зарегистрирован?
- а) только нормами Семейного кодекса РФ;

- б) нормами Семейного кодекса РФ и Гражданского кодекса РФ о брачном договоре;
- в) нормами Семейного кодекса РФ, Гражданского кодекса РФ о брачном договоре, общими положениями о договорах, обязательствах, сделках;
- г) нормами Гражданского кодекса РФ о брачном договоре.

18. Какой из перечисленных признаков не свойственен методу семейно-правового регулирования?

- а) юридическое неравенство участников семейных правоотношений;
- б) автономия воли участников семейных правоотношений;
- в) усиление диспозитивного начала в семейно-правовом регулировании;
- г) индивидуальное ситуационное регулирование.

19. Предметом семейного права являются:

- а) общественные отношения, возникающие из брака;
- б) общественные отношения, возникающие из усыновления и родства;
- в) общественные отношения, возникающие из брака, кровного родства, принятия детей

на воспитание в семью;

- г) общественные отношения, возникающие из сожительства.

20. Допускается ли в семейном праве ограничение родительских прав как одна из форм ограничения прав граждан?

- а) да допускается с целью защиты детей;
- б) нет;
- в) да, допускается, поскольку не влечет ограничение прав родителей;
- г) да, допускается с целью перевоспитания родителей.

2 глава

Система и источники семейного права

§ 1

Система семейного права

Систему семейного права образуют его нормы и институты, которые находят свое отражение в структуре Семейного кодекса РФ. Семейный кодекс РФ содержит 170 статей, 21 главу, 8 разделов:

Раздел I. Общие положения.

Раздел II. Заключение и прекращение брака.

Раздел III. Права и обязанности супругов.

Раздел IV. Права и обязанности родителей.

Раздел V. Алиментные обязательства членов семьи.

Раздел VI. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей.

Раздел VII. Применение семейного законодательства к семейным правоотношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Раздел VIII. Заключительные положения.

§ 2

История развития семейного законодательства

Первоначально семейные отношения на Руси регулировались обычным правом, например, обряд сватовства, обручения, венчания определялись обычаями.

Первым «законом» в сфере семейного права можно назвать *Номокан (Кормчая книга)* – собрание византийского семейного права, состоящее в основном из канонических правил и светских постановлений византийских императоров, который стал применяться на Руси с принятием христианства. Кормчая книга давала определение брака. «Брак есть мужеви и жене сочетание, и событие во всей жизни, божественная и человеческая правды общения». Нормы семейного права содержались в *Своде канонического права 1551 г.*, *Соборном Уложении 1648 г.* Семейное право времен Петра I основывалось на *указах 1714, 1722 г.* *Свод законов Российской империи конца XIX – начала XX в.* (кн. 1 т. X «О правах и обязанностях семейственных») регулировал семейные отношения вплоть до Октябрьской революции 1917 года.

В советский период к основным нормативным правовым актам в сфере семейного права относятся: Декрет о гражданском браке, детях и о ведении книг актов гражданского состояния, а также другие декреты 1917, 1918 г.; Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве – первый кодифицированный семейно-правовой акт, принятый 22 октября 1918 г.; Кодекс законов о браке, семье и опеке 1926 г.; указы Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. «Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания «Мать героиня» и учреждении ордена «Материнская слава» и медали «Медаль материнства» и от 14 мая 1945 г. «О порядке применения Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 года в отношении детей, родители которых не состоят между собой в зарегистрированном браке»; Кодекс о браке и семье РСФСР 1969 г., который утратил юридическую силу с момента вступления в действие с 1 марта 1996 г. Семейного кодекса РФ.

§ 3

Источники семейного права

Конституция РФ. В соответствии с п. «к» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов.

В Конституции РФ закреплены основные принципы семейного права. Так, ст. 19, 38 Конституции РФ провозглашают государственную защиту семьи, материнства, отцовства и детства; равенство прав супругов в семье, прав родителей по воспитанию детей, которые одновременно являются и родительскими обязанностями.

Семейный кодекс РФ – основной кодифицированный источник семейного права, вступил в действие, как указывалось выше, с 1 марта 1996 г.

Нормы Семейного кодекса РФ применяются к семейным отношениям, возникшим после 1 марта 1996 г. Однако законодатель предусматривает некоторые исключения из этого правила. Согласно п. 3 ст. 169 СК РФ положения ст. 25 СК РФ о моменте прекращения брака со дня вступления решения суда в законную силу применяются при расторжении брака в суде после 1 мая 1996 г. Брак, расторгнутый в судебном порядке до 1 мая 1996 г., считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака в органах записи актов гражданского состояния.

Так, орган записи актов гражданского состояния отказал в регистрации брака гражданину Н. с гражданкой Л. в связи с тем, что гражданин Н. не расторг предыдущий брак с гражданкой Т. В 1995 г. гражданка Т. и гражданин Н. обратились в суд с требованием расторгнуть их брак, 1 марта 1996 г. решение о расторжении брака вступило в законную силу. Бывшие супруги были уверены в том, что их брак расторгнут, и они могут вновь вступать в брак. К тому же с 1 марта 1996 г. вступил в силу Семейный кодекс РФ, который предусмотрел, что суд самостоятельно направляет выписки из решений суда о расторжении брака в органы записи актов гражданского состояния и орган записи актов гражданского состояния регистрирует расторжение брака без явки бывших супругов. Однако бывшие супруги не учли того, что в соответствии с абз. 2 п. 3 ст. 169 СК РФ брак, расторгнутый в судебном порядке до 1 мая 1996 г., считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния. Таким образом, для регистрации расторжения брака супруги (один из супругов) должны явиться в орган записи актов гражданского состояния и получить свидетельство о расторжении брака, после чего можно вступать в новый брак.

Федеральные законы. Семейное законодательство согласно п. 2 ст. 3 СК РФ состоит также из принимаемых в соответствии с Семейным кодексом других *федеральных законов*: «Об опеке и попечительстве», «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» и др.

Следующими в иерархии нормативных правовых актов идут **указы Президента РФ**, к примеру, Указ Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712 «Об основных направлениях государственной семейной политики» и др. Указы Президента РФ не должны противоречить Семейному кодексу РФ и иным федеральным законам.

Постановления Правительства РФ также являются источниками семейного права и имеют важное значение в регулировании отдельных вопросов семейных правоотношений. Правительство РФ вправе принимать постановления, содержащие нормы семейного права,

только в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами либо указами Президента РФ. Например, согласно ст. 82 СК РФ постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841 определены виды заработка и иного дохода родителей, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей. Постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 установлен перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью.

Законы субъектов РФ регулируют отношения, которые входят в предмет семейно-правового регулирования, в двух случаях, когда вопрос:

- отнесен к ведению субъекта РФ (например, условия и порядок вступления в брак лиц, не достигших 16 лет);
- непосредственно не урегулирован Семейным кодексом РФ.

В субъектах Федерации используются разные подходы к решению вопросов, отнесенных к их ведению. Например, в Московской области разрешено вступать в брак с 14 лет с согласия родителей и при наличии одного из следующих особых обстоятельств: рождение ребенка, беременность или угроза жизни. В других субъектах РФ может быть разрешено вступать в брак лишь с 16 лет.

Действие нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ распространяется лишь на подведомственную им территорию. Согласно абз. 3 п.2 ст. 3 СК РФ нормы, содержащиеся в законах субъектов РФ, должны соответствовать Семейному кодексу РФ. В связи с этим, например, нормативный правовой акт субъекта РФ о допустимости многоженства не может быть признан действительным, так как противоречит федеральному законодательству.

Так, прокурором одного из субъектов РФ в судебном порядке были опротестованы нормативные правовые акты в сфере семейного права, принятые Законодательным собранием этого субъекта Федерации. Среди них:

- закон о снижении брачного возраста лицам, проживающим на территории данного субъекта, до 16 лет;
- закон о перечне доходов, с которых взыскиваются алименты на несовершеннолетних детей, на территории данного субъекта Федерации;
- закон о запрете приобретения супругами при вступлении в брак двойных фамилий.

Суд определил, какие из этих актов должны быть признаны недействующими, и обосновал это следующим образом:

1) согласно п. 1 ст. 13 СК РФ брачный возраст устанавливается в 18 лет и не может быть изменен актами субъектов РФ. В соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 3 СК РФ нормы законов субъектов РФ должны соответствовать Семейному кодексу РФ. Согласно п. 2 ст. 13 СК РФ законами субъектов Федерации могут быть приняты акты, которыми устанавливаются порядок и условия вступления в брак лиц, не достигших 16 лет, а не общий брачный возраст. Поэтому закон о снижении брачного возраста лицам, проживающим на территории данного субъекта, до 16 лет должен быть признан недействующим;

2) закон о перечне доходов, с которых взыскиваются алименты на несовершеннолетних детей, на территории данного субъекта Федерации также должен быть признан недействующим, поскольку согласно ст. 82 СК РФ виды заработка и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей, определяются Правительством

РФ, а не субъектами Федерации. Принятие субъектом РФ вышеназванного закона противоречит Семейному кодексу;

3) принятие закона о запрете приобретения супругами при вступлении в брак двойных фамилий не противоречит федеральному законодательству. Более того, ст. 32 СК РФ прямо предусматривает, что супруги могут присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга, если иное не установлено законом субъекта Федерации. Таким образом, протест прокурора относительно признания закона в этой части недействующим не подлежит удовлетворению как противоречащий Семейному кодексу РФ.

§ 4

Постановления Пленума Верховного Суда РФ

Постановления Пленума Верховного Суда РФ имеют важное значение в сфере семейного права как акты официального толкования законодательства, но не как источники семейного права. Судебная практика, в том числе постановления пленумов Верховного Суда РФ и обзоры судебных решений не являются источниками права в Российской Федерации. В сфере семейного права наиболее важными среди них следует назвать: постановления Пленума Верховного Суда РФ: от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»⁶; от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»⁷; от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов»⁸, от 20 апреля 2006 г. № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей»⁹ и др.

⁶ Бюллетень Верховного Суда РФ (БВС РФ). 1999. № 1.

⁷ БВС РФ. 1998. № 7.

⁸ БВС РФ. 1997. № 1.

⁹ БВС РФ. 2006. № 6

§ 5

Соотношение гражданского и семейного права

Семейный кодекс РФ предусматривает возможность субсидиарного применения к семейным правоотношениям норм гражданского законодательства при наличии двух условий (ст. 4 СК РФ):

- отношения не урегулированы семейным законодательством;
- применение гражданского законодательства не противоречит существу семейных правоотношений.

Кроме того, гражданское законодательство применяется в случаях, прямо предусмотренных семейным законодательством, например п. 2 ст. 9 СК РФ (при определении начала течения, приостановлении, перерыве, восстановлении сроков исковой давности); п. 2 ст. 33 СК РФ (права супругов владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, являющимся совместной собственностью членов крестьянского (фермерского) хозяйства) и в других случаях.

Так, к нотариусу обратился гражданин с просьбой зарегистрировать брачный договор с будущей супругой, не достигшей совершеннолетия. Будущие супруги решили подписать брачный договор до вступления в брак. Нотариус отказался это сделать без согласия родителей девушки. Будущий супруг попросил нотариуса объяснить такой отказ, поскольку в Семейном кодексе РФ не предусматривается необходимости получения согласия родителей для заключения брачного договора. Нотариус разъяснил, что в данной ситуации следует применять нормы не Семейного, а Гражданского кодекса РФ, поскольку в сферу гражданского законодательства входит регулирование вопросов совершения сделок лицами, не достигшими 18 лет. Согласно п. 1 ст. 26 ГК РФ несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки, за исключением названных в п. 2 указанной статьи, с письменного согласия своих законных представителей – родителей, усыновителей или попечителя. В число сделок, предусмотренных п. 2 ст. 26 ГК РФ, брачный договор не входит. Таким образом, нотариус отказал в удостоверении договора, составленного будущими супругами без согласия родителей несовершеннолетней девушки, вступающей в брак. Если брачный договор будет заключаться после регистрации брака, то согласие родителей супруги в данном случае не потребуется, поскольку в соответствии с п. 2 ст. 21 ГК РФ гражданин, не достигший 18-летнего возраста, вступивший в брак, приобретает дееспособность в полном объеме, а следовательно, может заключить любую сделку самостоятельно, без согласия законных представителей.

§ 6

Действие семейного законодательства во времени

Семейный кодекс РФ прямо не регламентирует вопросы о действии нормативных правовых актов во времени. Это отличает его от Гражданского кодекса РФ, в котором ст. 4 ограничивает обратную силу актов гражданского законодательства. Нормы гражданского законодательства можно применять, как было отмечено выше, субсидиарно к семейным правоотношениям. Итак, по общему правилу акты семейного законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

Из общего правила о прямом действии нормативных правовых актов, регулирующих семейные отношения, могут быть исключения. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие (обратная сила), только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом. Например, согласно п. 6 ст. 169 СК РФ положения о совместной собственности супругов и положения о собственности каждого из супругов, установленные ст. 34 – 37 СК РФ, применяются к имуществу, нажитому супругами (одним из них) до 1 марта 1996 г. Так, например, супруги могут в брачном договоре определить правовой режим имущества, нажитого до вступления в силу Семейного кодекса РФ и первой части Гражданского кодекса РФ, в которой впервые была предусмотрена возможность изменения правового режима имущества, нажитого супругами в браке. Нормы об обратной силе могут быть предусмотрены лишь в законе, а не в других нормативных правовых актах.

Как правило, порядок действия нормативных правовых актов, и особенно кодифицированных, предусматривается в самих этих актах. Так, ст. 169 СК РФ подробно регламентируется особенности его действия во времени. Согласно п. 1 данной статьи нормы Семейного кодекса РФ применяются к семейным отношениям, возникшим после введения его в действие. По семейным отношениям, возникшим до введения в действие Семейного кодекса РФ, его нормы применяются к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения его в действие.

Например, супруги приобрели квартиру в период брака до вступления в силу Семейного кодекса РФ. Покупателем в договоре купли-продажи был супруг. Для того чтобы продать квартиру после 1 марта 1996 г., супругу необходимо получить письменное нотариально удостоверенное согласие супруги. Без такого согласия впоследствии сделка может быть признана недействительной согласно п. 3 ст. 35 СК РФ.

§ 7

Принцип аналогии в семейном праве

Согласно ст. 5 СК РФ особенностью **принципа аналогии** в семейном праве является то, что при его реализации могут применяться не только нормы (при аналогии закона) и принципы (при аналогии права) семейного права, но и нормы и принципы гражданского права. Кроме того, в рамках аналогии права правоотношения должны регулироваться на основе принципов гуманности, разумности и справедливости.

Так, принцип аналогии закона может быть применен в следующей ситуации. В Семейном кодексе РФ предусматриваются права и обязанности родителей и детей. В то же время данный Кодекс упоминает и о других членах семьи. Это дедушка, бабушка, братья, сестры и другие родственники (ст. 55, 93, 94, 95), отчим и мачеха (ст. 97), фактический воспитатель (ст. 96). Однако права и обязанности этих лиц по отношению к детям (братьям и сестрам, внукам, пасынкам и падчерицам, фактическим воспитанникам) не определены с достаточной полнотой. За ребенком закреплено право на общение с родителями и другими родственниками (ст. 55 СК РФ), а также право на получение в судебном порядке (при определенных условиях) алиментов от трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер, от бабушки и дедушки (ст. 93, 94 СК РФ). Нетрудоспособные, нуждающиеся в помощи фактические воспитатели, отчим и мачеха вправе требовать соответственно от трудоспособных совершеннолетних воспитанников предоставления содержания в судебном порядке. При этом оговаривается, что суд вправе освободить фактических воспитанников от обязанности содержать фактических воспитателей, если последние содержали и воспитывали их менее пяти лет либо содержали и воспитывали их ненадлежащим образом (ст. 96 СК РФ). Аналогичное правило предусмотрено и в отношении отчима и мачехи (ст. 97 СК РФ). Вопросы воспитания и содержания вышеуказанных лиц могут быть урегулированы по аналогии закона с помощью норм, регулирующих выполнение основных родительских обязанностей, связанных с воспитанием и содержанием детей.

§ 8

Международные договоры как источники семейного права

Принцип приоритета международных договоров, в которых участвует Российская Федерация, закреплён в ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и конкретизирован в других нормативных правовых актах, в том числе в ст. 6 СК РФ. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены семейным законодательством, применяются правила международного договора.

Примерами наиболее важных многосторонних международных договоров в сфере семейного права, в которых участвует Российская Федерация, являются Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г., Минская конвенция стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. и др. Двусторонние договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам заключены Российской Федерацией (СССР) с Болгарией (1975 г.), Венгрией (1958 г.), Вьетнамом (1981 г.), Грузией (1992 г.), Египтом (2002 г.), Польшей (1980 г.), Монголией (1988 г.), Кореей (1957 г.), Кубой (1984 г.), Кыргызстаном (1994 г.), Латвией (1993 г.), Литвой (1992 г.), Молдовой (1993 г.), Румынией (1958 г.), Чехословакией (1982 г.), Эстонией (1993 г.), Финляндией (1978 г.), Югославией (1962 г.) и др.

Так, например, согласно ст. 26 Договора между Российской Федерацией и Республикой Молдова 1993 г. о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам условия заключения брака гражданами Российской Федерации и Республики Молдова определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством Договаривающейся Стороны, гражданином которой оно является. Кроме того, должны быть соблюдены требования законодательства Договаривающейся Стороны, на территории которой заключается брак, в отношении препятствий к заключению брака.

§ 9

Обычаи в семейном праве

Семейный кодекс РФ не предусматривает такого источника правового регулирования, как **обычаи**. Однако обычаи и традиции иногда имеют также важное правовое значение. Например, согласно п. 2 ст. 58 Семейного кодекса присвоение отчества ребенку осуществляется по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ или не основано на национальном обычае. Особенности процедуры регистрации брака, кроме законодательных требований к порядку его регистрации, определяются обычаями и традициями народов России.

Во многих странах обычай играет важную роль в регулировании семейных отношений. Например, мусульманское семейное право строится в основном на обычаях (адат), которые включены в основные источники мусульманского права – Коран и сунну. Обычное право характерно для таких стран, как Египет, Тунис, Афганистан, Пакистан, Иордания и др. Обычай полигамного брака распространен в западно-африканских странах. «Обычай говорит о том, что семья должна быть большая и поэтому, в связи с ограниченной способностью женщины в рождении детей, а также меньшим по сравнению с мужчиной периодом половой активности, мужчинам приходится жениться несколько раз. В 1993 году одним из корреспондентов было взято интервью у кенийца, который, будучи в 72-летнем возрасте, женился 149 раз. Имел он более двухсот детей, семисот внуков и восьмидесяти правнуков. Восемьдесят пять жен к тому моменту оставили его, двадцать четыре умерли, а остальные поныне жили с ним»¹⁰.

¹⁰ См.: Цмай В.В., Боер В.М., Гинц А.А. Мусульманское семейное право. СПб., 1998. С. 48.

Контрольные вопросы

1. В чьем ведении находится семейное законодательство?
 - а) в исключительном ведении Российской Федерации;
 - б) в исключительном ведении субъектов Федерации;
 - в) в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов;
 - г) в ведении органов местного самоуправления.
2. Соответствует ли федеральному законодательству положение одной из республик Российской Федерации о допустимости многоженства?
 - а) нет;
 - б) да, поскольку федеральным законодательством этот вопрос не регламентируется;
 - в) да, каждый из субъектов Федерации вправе сам определять условия вступления в брак на его территории, в том числе возможность полигамных браков;
 - г) да, хотя каждый из субъектов Федерации не вправе сам определять условия вступления в брак на его территории, но в исключительных случаях допускает многоженство.
3. Допускается ли применение гражданского законодательства к семейным отношениям?
 - а) не допускается;
 - б) допускается во всех случаях, поскольку семейное право – это подотрасль гражданского права;
 - в) допускается только к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, если это не противоречит существу семейных отношений;
 - г) не допускается, поскольку применение норм гражданского законодательства противоречит существу семейных отношений.
4. В каких случаях семейные отношения могут регулироваться постановлениями Правительства РФ?
 - а) в случаях, предусмотренных федеральными законами или указами Президента РФ;
 - б) лишь в случаях, предусмотренных федеральными законами;
 - в) семейные отношения могут регулироваться постановлениями Правительства РФ без каких-либо ограничений;
 - г) лишь в случаях, предусмотренных указами Президента РФ.
5. Могут ли субъекты Федерации своими нормативными актами снизить общий брачный возраст?
 - а) нет;
 - б) да;
 - в) могут, только в отношении лиц, проживающих на подведомственной территории;
 - г) могут, только в отношении лиц, достигших 16 лет.
6. Может ли семейное законодательство действовать с обратной силой?
 - а) нет;
 - б) да, в случаях, предусмотренных самим законом;
 - в) да, семейное законодательство всегда действует с обратной силой;
 - г) да, только если это новые нормативные правовые акты.
7. В каких случаях субъекты Федерации могут регулировать семейные отношения?
 - а) только в случаях, когда эти отношения не урегулированы иными нормативными актами;

б) могут регулировать те вопросы, которые отнесены Семейным кодексом РФ к их ведению, а также по вопросам, непосредственно не урегулированным Семейным кодексом РФ;

в) могут регулировать любые семейные правоотношения по любым вопросам;

г) могут регулировать те вопросы, которые отнесены Семейным кодексом РФ к их ведению.

8. Когда вступил в силу Семейный кодекс Российской Федерации?

а) с 1 января 1996 г.

б) с 1 марта 1996 г.

в) с 8 декабря 1995 г.

г) с 25 декабря 1995 г.

9. Нормативными правовыми актами какого государственного органа устанавливается перечень заболеваний, при которых гражданин не может быть усыновителем, опекуном (попечителем), приемным родителем?

а) Правительством РФ;

б) Государственной Думой Федерального Собрания РФ;

в) Президентом РФ;

г) органом местного самоуправления.

10. Могут ли семейные отношения, возникшие в Российской Федерации, регулироваться международным договором?

а) могут, если это предусмотрено федеральным законом;

б) не могут;

в) могут, и даже имеют приоритет над внутренним законодательством;

г) могут, но не имеют приоритета над внутренним законодательством.

11. Действует ли принцип приоритета международных договоров над внутренним законодательством в российском семейном праве?

а) нет;

б) да, но только в отношении договоров, в которых участвует Российская Федерация;

в) да, приоритет имеет любой международный договор, в том числе в котором Россия пока не участвует, но собирается присоединиться;

г) да, приоритет имеет любой международный договор, даже если Россия не собирается к нему присоединяться.

12. Каким нормативным правовым актом регулируются вопросы установления отцовства в отношении детей, родившихся до 1 марта 1996 г.?

а) Кодексом о браке и семье РСФСР;

б) Семейным кодексом РФ;

в) Гражданским кодексом РФ;

г) Федеральным законом «Об актах гражданского состояния».

13. Какие из законов субъектов Федерации признаются противоречащими федеральному законодательству?

а) закон об уменьшении сроков рассмотрения заявления о регистрации брака в органах записи актов гражданского состояния;

б) закон о запрете приобретения двойных фамилий при регистрации брака;

в) закон о применении на территории субъекта Федерации новых форм устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, не предусмотренных Семейным кодексом РФ;

г) закон о правовом регулировании брачных отношений.

14. Применяется ли в семейном праве принцип аналогии права?

а) нет;

б) да, при его реализации могут применяться только принципы семейного права;
в) да, при его реализации могут применяться не только принципы семейного, но и гражданского права;

г) да, при его реализации могут применяться только принципы гражданского права.

15. Вправе ли Правительство Федерации устанавливать условия заключения брака лиц, не достигших 16 лет?

а) нет, поскольку это входит в компетенцию субъектов Федерации;

б) нет, поскольку эти вопросы регулируются федеральным законодательством;

в) да;

г) нет, поскольку это относится к общему ведению Российской Федерации и субъектов Федерации.

16. Являются ли постановления Пленума Верховного Суда РФ источниками семейного права?

а) нет, поскольку суды не могут заниматься правотворческой деятельностью в соответствии с принципом разделения властей;

б) да;

в) нет, поскольку Пленум Верховного Суда РФ не принимает постановления;

г) да, но только в тех случаях, когда они регулирует имущественные и личные неимущественные отношения.

17. Какие из нижеперечисленных положений устанавливаются постановлением Правительства РФ?

а) перечень доходов, с которых удерживаются алименты на несовершеннолетних детей;

б) размеры алиментов, взыскиваемых с родителей на несовершеннолетних детей;

в) виды семейных отношений, которые регулируются семейным правом.

18. Являются ли обычаи источником семейного права Российской Федерации?

а) обычаи не являются источником семейного права Российской Федерации;

б) обычаи являются источником семейного права Российской Федерации;

в) обычаи являются источником семейного права Российской Федерации при заключении брака в церкви.

19. С какими странами Российской Федерации заключены двусторонние договоры в сфере семейного права?

а) США, Япония;

б) Молдова, Вьетнам;

в) Франция, ФРГ;

г) Италия, Англия.

20. В каких случаях к семейным отношениям дополнительно (субсидиарно) применяются нормы гражданского права?

а) в тех случаях, когда правоотношение не урегулировано семейным законодательством;

б) в тех случаях, когда правоотношение не урегулировано семейным законодательством и применение гражданского законодательства не противоречит существу семейных правоотношений;

в) во всех случаях, когда применение гражданского законодательства не противоречит существу семейных правоотношений;

г) во всех случаях, даже когда применение гражданского законодательства противоречит существу семейных правоотношений.

3 глава

Семейные правоотношения.

Осуществление и защита семейных прав

§ 1

Особенности семейных правоотношений

Семейные правоотношения – отношения, составляющие предмет семейного права и урегулированные правовыми нормами.

Как и любое правоотношение, семейные отношения включают в себя три элемента: субъект, объект и содержание.

Субъекты семейных правоотношений. Субъектами семейных правоотношений могут быть только физические лица – члены семьи, связанные узами брака, родства, свойства, усыновления или другими способами устройства детей, оставшихся без попечения родителей, или бывшие члены семьи. Отношения, которые возникают между членами семьи и государственными органами (например, по регистрации актов гражданского состояния или устройства детей, оставшихся без попечения родителей), являются не частноправовыми, а публично-правовыми. Эти отношения также рассматриваются в курсе семейного права.

Каждый из субъектов семейных правоотношений наделен семейной правоспособностью, которая, как и гражданская, возникает с момента рождения и прекращается со смертью лица. Семейный кодекс РФ не дает понятий семейной правоспособности и дееспособности и не раскрывает соотношение этих понятий в гражданском и семейном праве. В связи с этим, основываясь на положении ст. 4 СК РФ, можно сделать вывод о том, что эти понятия в гражданском и семейном праве не имеют особых различий.

Трактовки данных понятий даются в юридической литературе. Так, **семейную правоспособность** определяют как способность физического лица «в соответствии с законом совершать семейно-правовые акты и иметь личные неимущественные и имущественные права и обязанности, предусмотренные законодательством о браке и семье»¹¹. Семейную же **дееспособность** предлагают трактовать как «способность к приобретению и осуществлению семейных прав и обязанностей»¹².

Кроме того, следует учитывать, что участниками семейных правоотношений могут быть лица, не обладающие гражданской дееспособностью, например несовершеннолетняя мать может самостоятельно с 14 лет обращаться в суд с иском об установлении отцовства в отношении своего ребенка; при решении некоторых семейных вопросов в суде обязательно согласие ребенка, если он достиг 10 лет.

Объекты семейных правоотношений. Объектами семейных правоотношений являются вещи и действия. Вещи выступают в качестве объектов имущественных отношений. Например, при разделе имущества супругов объектами являются движимые и недвижимые вещи, доходы и т.п.; в алиментных обязательствах – денежные средства, выплачиваемые в виде процентов к доходу или в твердой сумме. Действия являются объектами в личных правоотношениях, например, между супругами – выбор фамилии, рода занятий и т.п.

¹¹ См.: Веберс Я.Р. Правосубъектность граждан в гражданском и семейном праве. Рига, 1976. С. 8.

¹² Веберс Я.Р. Указ. соч. С. 183.

Содержание семейных правоотношений образуют права и обязанности участников этих отношений. Например, обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей корреспондирует право ребенка на получение алиментов. Эти права и обязанности являются взаимными.

Права и обязанности участников семейных правоотношений не могут быть переданы другим лицам ни по закону, ни по договору, поскольку они неотделимы от личности их носителей. Так, например, если у несовершеннолетнего ребенка умирают родители, то ребенок, нуждающийся в помощи, приобретает право на получение алиментов от своих дедушки и бабушки, обладающих необходимыми для этого средствами (ст. 94 СК РФ). Но обязанность по содержанию ребенка не переходит от родителей к дедушке и бабушке в порядке правопреемства, обязанность дедушки и бабушки содержать своих нуждающихся несовершеннолетних внуков является самостоятельной, не переходящей от родителей и возникающей только в случае невозможности несовершеннолетнего внука получить содержание от своих родителей.

Основания возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений. Основаниями возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений являются юридические факты:

- действия: правомерные и неправомерные. К правомерным можно отнести, например, регистрацию брака, заключение брачного договора и т.д., к неправомерным – уклонение от уплаты алиментов;
- события: смерть, заболевание, повлекшее признание гражданина недееспособным;
- иногда выделяют весьма распространенные в семейном праве особые виды юридических фактов – состояния, например, родство, свойство, усыновление, брак, нуждаемость и др.

Родство – кровная связь лиц, происходящих одно от другого, например, дед, отец, сын, (прямое родство) или от общего предка, например, братья и сестры (боковое родство).

Родные братья и сестры, происходящие от общих отца и матери, называются полнородными, от разных отцов или разных матерей – неполнородными. Неполнородные братья и сестры называются единокровными, если они происходят от общего отца, и единоутробными, если происходят от общей матери. Сводные братья и сестры – входящие в одну семью дети, у которых нет общих матери и отца. Сводные братья состоят не в родстве, а в отношениях *свойства, т.е. отношениях родственников супругов*. Так, сводные братья и сестры не ограничены в праве вступать в брак.

Близость родства определяется при помощи установления степени родства, то есть числа рождений, связывающих между собой двух лиц, состоящих в родстве. Например, бабушка и внучка состоят во второй степени родства, дядя и племянник – в третьей, двоюродные сестры – в четвертой.

§ 2

Виды семейных правоотношений

Семейные отношения классифицируются на *личные неимущественные* и *имущественные*. Имущественные, в свою очередь, делятся на обязательственные (например, алиментные) и *вещно-правовые* (отношения собственности). По количеству субъектов семейные правоотношения подразделяются на *двухсторонние* (отношения супругов) и *трехсторонние* (родительские правоотношения).

§ 3

Осуществление семейных прав и исполнение обязанностей

Согласно п. 1 ст. 7 СК РФ граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из семейных отношений, в том числе правом на защиту этих прав, если иное не установлено Семейным кодексом РФ. Многие из предоставленных законодательством прав используются только по своему усмотрению, т.е. на практике могут использоваться только по желанию участников правоотношений. Например, достаточно часто нетрудоспособные родители не осуществляют своего права на получение алиментов от своих детей, предусмотренного ст. 87 СК РФ.

В то же время в некоторых случаях инициатива в осуществлении или защите права может принадлежать государственным или муниципальным органам, в частности, прокурору, органам опеки и попечительства, комиссиям по делам несовершеннолетних и т.д. Например, согласно п. 3 ст. 80 СК РФ органы опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них). Прокурор вправе обратиться в суд с заявлением о лишении гражданина родительских прав в целях защиты прав и законных интересов детей (ст. 45 ГПК РФ).

Осуществление членами семьи своих прав и исполнение ими своих обязанностей не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан. Так, например, родитель, с которым проживает ребенок, не должен ограничивать право другого родителя, проживающего отдельно от ребенка, на общение с ребенком, на его воспитание и т.д. Причем многие из родительских прав являются одновременно и их обязанностями (право на воспитание, образование и др.)

Семейные права охраняются законом, за исключением случаев, если они осуществляются в противоречии с назначением этих прав. Например, злоупотребление родительскими правами (родители склоняют ребенка к попрошайничеству, воровству и т.п.) может повлечь лишение родительских прав в судебном порядке.

§ 4

Защита семейных прав

Защита семейных прав осуществляется государственными и муниципальными органами. Как и в гражданском праве, в семейном праве предусматриваются две формы защиты: судебная и административная. **Судебная форма защиты** осуществляется судами общей юрисдикции, в частности, в рамках искового производства (спору о разделе имущества, о воспитании детей и др.), приказного производства (взыскание алиментов на несовершеннолетних детей, если этот спор не затрагивает вопросов об установлении отцовства), особого производства (установление усыновления). **Административная форма защиты** реализуется органами опеки и попечительства, органами записи актов гражданского состояния, а также другими органами. Например, дети независимо от возраста могут обратиться в органы опеки и попечительства за защитой своих прав, а в суд – с 14 лет.

В числе способов защиты семейных прав в большинстве – способы, применяемые в гражданском праве. Например, признание права (признание отцовства); восстановление положения, существовавшего до нарушения права (признание брака недействительным); признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ничтожной сделки (признание брачного договора недействительным) и др.

В отличие от гражданского права для защиты семейных прав не характерны такие способы защиты, как взыскание убытков, неустойки, компенсация морального вреда. Так, например, взыскание неустойки и убытков предусмотрено в Семейном кодексе РФ лишь в случае образования алиментной задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по решению суда (п. 2 ст. 115). Едва ли в этой ситуации можно говорить о взыскании упущенной выгоды, поскольку назначением алиментов является обеспечение основных потребностей человека, не имеющего возможности самостоятельно обеспечить себя, а не извлечение прибыли от их использования. Нормы гражданского права могут применяться только в тех случаях, если они не противоречат существу семейных отношений.

Право на возмещение материального и морального вреда имеет добросовестный супруг при признании брака недействительным (абз. 2 п. 4 ст. 30 СК РФ). Применение таких способов защиты, как взыскание убытков, неустойки возможно в договорных отношениях между членами семьи (брачном договоре, алиментном соглашении).

В Семейном кодексе РФ не регулируются вопросы компенсации морального вреда в семейных отношениях. В связи с этим подлежат применению нормы ст. 151, 1099 – 1101 ГК РФ. Согласно ст. 151 ГК РФ, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда.

§ 5

Роль государственных и муниципальных органов в защите семейных прав

Важное значение в деле защиты прав граждан в семье имеют государственные и муниципальные органы разных уровней.

Органы исполнительной власти. Органы опеки и попечительства. Одними из основных административных органов, защищающих интересы членов семьи, являются органы опеки и попечительства. Органами опеки и попечительства являются органы субъектов Федерации. В их задачи входит обеспечение права ребенка на жизнь и воспитание в семье, защита личных неимущественных и имущественных прав и охраняемых законом интересов детей, обеспечение оптимальных условий для жизни и воспитания детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, не имеющих нормальных условий для воспитания в семье. Кроме того, органы опеки и попечительства защищают права и законные интересы недееспособных лиц и дееспособных совершеннолетних лиц, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и выполнять свои обязанности. Эти вопросы регулируются прежде всего Федеральным законом «Об опеке и попечительстве».

Защита прав ребенка осуществляется и иными государственными органами, а именно федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Федерации, прокуратурой, органами внутренних дел, органами записи актов гражданского состояния и др. Так, в случаях, предусмотренных ст. 122 – 123, 126, 169 СК РФ **органы исполнительной власти** субъектов Федерации обязаны принимать меры по защите прав и законных интересов детей, оставшихся без попечения родителей. В этих целях органы исполнительной власти субъектов Федерации должны организовывать учет детей, оставшихся без попечения родителей, и оказывать содействие в устройстве таких детей в семьи.

Органы внутренних дел согласно ст. 79 СК РФ могут участвовать в принудительном исполнении решений, связанных с отобранием ребенка, а также в розыске лиц, уклоняющихся от уплаты алиментов, но не могут обратиться в суд с иском в интересах ребенка, например о взыскании алиментов.

Органы записи актов гражданского состояния в соответствии с п. 3 ст. 48 СК РФ правомочны устанавливать отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, на основании совместного заявления отца и матери ребенка.

Органы записи актов гражданского состояния должны проверять сведения, указанные в заявлении о заключении и расторжении брака. Неправомерные решения органов записи актов гражданского состояния могут быть обжалованы в орган исполнительной власти субъекта Федерации, в компетенцию которого входит организация деятельности по государственной регистрации актов гражданского состояния, или в суд.

Так, гражданка М. и гражданин А. обратились в орган записи актов гражданского состояния с просьбой зарегистрировать брак. Поскольку А. ранее состоял в браке и расторг его в судебном порядке в 1999 г., работник органа записи актов гражданского состояния потребовал у него свидетельство о регистрации расторжения брака. Однако у А. имелась только копия решения суда. Свидетельство, по словам А., находится у бывшей жены, и получить его не представляется возможным, а копии решения вполне достаточно для подтверждения того, что брак расторгнут. А. обратился в юридическую консультацию с просьбой помочь ему при

разрешении возникшего спора и с вопросом о том, какой орган может разрешить спор между А. и органом записи актов гражданского состояния?

Специалист юридической консультации дал следующее разъяснение. Обжаловать решение органа записи актов гражданского состояния можно в орган исполнительной власти субъекта Федерации или в суд. Согласно п. 3 ст. 11 СК РФ отказ органа записи актов гражданского состояния в регистрации брака может быть обжалован в суд лицами, желающими вступить в брак (одним из них). Согласно абз. 3 п. 2 ст. 25 СК РФ супруги не вправе вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органе записи актов гражданского состояния по месту жительства любого из них. В соответствии с п. 1 ст. 26 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» А. должен был представить в орган записи актов гражданского состояния документ, подтверждающий прекращение предыдущего брака. В качестве такового могла быть и копия решения суда. Таким образом, А. должен получить свидетельство о расторжении брака, однако в орган записи актов гражданского состояния он может представить и иные документы, подтверждающие расторжения брака. Орган записи актов гражданского состояния должен проверить действительность регистрации расторжения предыдущего брака.

Прокурор осуществляет защиту прав ребенка путем предъявления исков в суд с требованиями о лишении или ограничении родительских прав; о признании недействительным соглашения об уплате алиментов; об отмене усыновления ребенка. Прокурор обязан участвовать в делах: о лишении, восстановлении и ограничении родительских прав, об отмене усыновления ребенка и некоторых других.

Заявление в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов гражданина может быть подано прокурором только в случаях, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд, например, в отношении несовершеннолетних, недееспособных. Кроме того, прокурор может обратиться в суд с целью защиты семьи, материнства, отцовства и детства.

Уполномоченный по правам ребенка. Защита прав несовершеннолетних детей в соответствии с Конвенцией ООН о правах ребенка, Федеральным законом «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» возлагается также на уполномоченного по правам человека в субъектах Федерации. Так, в г. Москве в соответствии с Законом г. Москвы от 3 октября 2001 г. № 43 «Об Уполномоченном по правам ребенка в городе Москве» Уполномоченный по правам ребенка назначается на должность Московской городской Думой. В его задачи входит:

- обеспечение гарантий государственной защиты прав, свобод и законных интересов ребенка;
- содействие беспрепятственной реализации и восстановлению нарушенных прав, свобод и законных интересов ребенка;
- совершенствование механизма обеспечения и защиты прав, свобод и законных интересов ребенка;
- содействие в совершенствовании законодательства г. Москвы о правах, свободах и законных интересах ребенка;
- разъяснение и пропаганда прав, свобод и законных интересов ребенка среди детей и их законных представителей;
- содействие деятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления г. Москвы, общественных и иных некоммерческих организаций в области обеспечения и защиты прав, свобод и законных интересов ребенка;

- информирование общественности о состоянии соблюдения и защиты прав, свобод и законных интересов ребенка, пропаганда положений Конвенции ООН о правах ребенка и института Уполномоченного;

- развитие международного сотрудничества в области обеспечения прав, свобод и законных интересов ребенка.

Комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав. К числу организаций, в функции которых входит защита прав несовершеннолетних детей, относится комиссия по делам несовершеннолетних, которые создаются в субъектах Федерации, а также на муниципальном уровне.

Так, в соответствии с Законом города Москвы от 13 апреля 2005 г. № 12 «Об организации деятельности комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав» в Москве действуют:

Московская городская межведомственная комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав;

- окружные комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав;

- районные комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Основными задачами этих комиссий являются:

- осуществление мер по защите и восстановлению прав и законных интересов несовершеннолетних;

- организация контроля за предоставлением несовершеннолетним условий содержания, воспитания, образования, охраны здоровья, социального обеспечения и иных социальных услуг;

- принятие мер к обеспечению защиты несовершеннолетних от физического, сексуального, психологического и иных форм насилия, от вовлечения несовершеннолетних в разовые антиобщественные действия;

- участие в организации работы по выявлению безнадзорных и беспризорных несовершеннолетних; родителей; опекунов, попечителей, приемных родителей, не выполняющих обязанности по содержанию, воспитанию и образованию несовершеннолетних;

- выявление и анализ причин и условий, способствующих безнадзорности, беспризорности и правонарушениям несовершеннолетних;

- рассмотрение материалов в отношении несовершеннолетних, совершивших противоправные деяния до достижения возраста, с которого наступает ответственность, а также рассмотрение дел о поведении, отклоняющемся от дозволенного правовыми нормами или нормами морали, и об антиобщественных действиях и др.

В соответствии со ст. 23.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях (КоАП РФ) районные (городские), районные в городах комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав рассматривают следующие дела об административных правонарушениях:

- неисполнение родителями или иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию и воспитанию несовершеннолетних;

- нарушение порядка или сроков предоставления сведений о несовершеннолетних, нуждающихся в передаче на воспитание в семью либо в учреждении для детей-сирот или для детей, оставшихся без попечения родителей;

- незаконные действия по усыновлению (удочерению) ребенка, передаче его под опеку (попечительство) или в приемную семью;

- вовлечение несовершеннолетнего в употребление спиртных напитков или одурмивающих веществ;

- появление в состоянии опьянения несовершеннолетних, а равно распитие ими алкогольной и спиртосодержащей продукции, потребление ими наркотических средств или психотропных веществ в общественных местах.

Дети могут сами обращаться в государственные и муниципальные органы за защитой своих нарушенных прав. Например, с 14 лет дети могут обращаться в суд, а до этого возраста в органы опеки и попечительства.

Суды. Важное значение в разрешении споров в семейном праве имеют суды. Семейные споры могут рассматриваться лишь в судах общей юрисдикции. Арбитражные и третейские суды не уполномочены рассматривать семейные споры. Система судов общей юрисдикции включается в себя:

- районные суды;
- суды субъектов РФ, в том числе мировые судьи;
- Верховный Суд РФ.

Каждому суду подсудны определенные виды споров. Так, согласно ст. 23 ГПК РФ *мировой судья* рассматривает в качестве суда первой инстанции:

- дела о выдаче судебного приказа (например, дела о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанные с установлением отцовства);
- дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска до 100 тыс. рублей;
- иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка. На решение мирового судьи может быть подана апелляция в районный суд.

Районному суду подсудны дела об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка. Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа, как правило, выступают в качестве суда кассационной инстанции по семейным спорам. В Верховном Суде РФ дела по семейным спорам в основном рассматриваются в порядке надзора (решения по данным категориям дел вступили в законную силу).

§ 6

Сроки в семейном праве

По аналогии с гражданским и гражданским процессуальным правом в семейном праве важное значение имеют сроки, которые могут быть классифицированы по тем же основаниям, что и в названных отраслях. Например, сроки могут быть *законными* (установленные законом) и *судебными* (устанавливаемые судом). Закон устанавливает срок, по истечении которого брак супругов может быть расторгнут в органах записи актов гражданского состояния, – один месяц с момента подачи заявления. Судом может быть установлен срок для примирения супругов при расторжении брака в суде в пределах трех месяцев.

Сроки могут устанавливаться *годами, месяцами, днями*. Срок, в течение которого может быть произведен принудительный раздел имущества между супругами, брак которых расторгнут, – три года. Шестью месяцами исчисляется срок, по истечении которого родитель, без уважительных причин уклоняющийся от воспитания и содержания ребенка, может быть лишен родительских прав. В течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания брака недействительным, смерти супруга действует презумпция отцовства супруга матери.

Как и в гражданском праве, в семейном праве различают *сроки*:

- возникновения прав и обязанностей;
- осуществления прав;
- исполнения обязанностей;
- защиты прав.

В качестве *срока возникновения прав* можно назвать достижение алиментополучателем пенсионного возраста, что порождает право на алименты (абз. 5 п. 1 ст. 90 СК РФ).

Сроки осуществления семейных прав представляют собой сроки действия субъективных прав во времени. В большинстве своем права, которыми наделяет человека семейное законодательство, действуют бессрочно (право на заключение брака, право на расторжение брака и т.п.). Однако в некоторых случаях срок осуществления семейных прав ограничен определенным сроком. Так, права несовершеннолетних детей действуют до достижения 18-летнего возраста (право на получение алиментов и др.). Трудоспособная мать имеет право на алименты в отношении себя от супруга (бывшего супруга) до достижения общим ребенком трехлетнего возраста.

Сроки исполнения обязанностей могут устанавливаться как законом, так и договором. Например, в брачном договоре установлен срок, в течение которого супруг в случае расторжения брака обязан предоставить супруге имущество, указанное в договоре.

Сроком защиты прав традиционно считается срок исковой давности, который применяется в семейном праве намного реже, чем в гражданском. По общему правилу принудительная защита нарушенного права возможна в пределах сроков исковой давности. Однако в семейном праве большинство отношений являются личными и носят длящийся характер, в связи с чем сроки исковой давности на них не распространяются (например, требования о расторжении брака, установления отцовства, требования о возврате детей и др.)

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Так, в суде возник спор по поводу применения сроков исковой давности к имущественным и личным неимущественным отношениям бывших супругов. Супруги А. и Р. прожили в браке шесть лет и расторгли его в органах записи актов гражданского состояния 20 января 1998 г. 1 марта 1998 г. у А. родился сын, отцом которого был записан Р. В январе 2000 г.

А. обратилась в суд с иском о разделе имущества, нажитого в период брака (машины и гаража), которыми пользовался бывший супруг. В свою очередь Р. предъявил требование в суде об оспаривании отцовства в отношении сына, ссылаясь на то, что фактическим отцом не является, и об этом узнал совсем недавно. Раньше он думал, что является фактическим отцом, а брак с супругой согласился расторгнуть исключительно по ее просьбе, поскольку именно супруга желала расторгнуть брак по причине невнимательного отношения супруга к семье и его частых командировок. Расторжение брака необходимо было также для того, чтобы выйти замуж за другого. Суд отказал в принятии обоих заявлений в связи с тем, что срок исковой давности истек.

При рассмотрении спора в вышестоящем суде были поставлены следующие вопросы: в каких случаях к семейным отношениям применяется срок исковой давности и применяется ли срок исковой давности к отношениям, по поводу которых возник спор, а также с какого момента начинает течь срок исковой давности в семейных правоотношениях. В ходе разбирательства выяснилось, что суд, отказавший в принятии исковых заявлений, поступил неправомерно. Во-первых, согласно п. 1 ст. 199 ГК РФ требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности (п. 2 ст. 9 СК РФ). Срок исковой давности распространяется на требования, вытекающие из семейных отношений, если это предусмотрено Семейным кодексом РФ. Такие требования указаны в п. 4 ст. 169, п. 3 ст. 35, п. 7 ст. 38 СК РФ. В отношении оспаривания отцовства сроки исковой давности не установлены. Таким образом, требование об оспаривании отцовства должно быть рассмотрено независимо от истечения каких-либо сроков с момента, когда родился ребенок и когда выяснилось, что лицо, записанное в качестве отца, не является фактическим отцом ребенка.

Согласно п. 7 ст. 38 СК РФ к требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности. В январе 2000 года срок исковой давности по требованиям о разделе имущества, нажитого в период брака, не истек. Срок исковой давности начинает течь по правилам ст. 200 ГК РФ (п. 2 ст. 9 СК РФ). Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. А. вправе приводить доказательства того, что она узнала о нарушении своих прав после расторжения брака, и того, что срок исковой давности не истек. В любом случае суд обязан принять исковое заявление и рассмотреть дело.

Согласно ст. 9 СК РФ сроки исковой давности применяются только в случаях, прямо предусмотренных Семейным кодексом. Например, согласно п. 4 ст. 169 СК РФ иск о признании недействительным брака, заключенного с лицом, скрывшим наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, может быть предъявлен в течение года со дня, когда другой супруг узнал или должен был узнать о наличии болезни или факта инфицирования. К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется, как уже говорилось, трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК РФ) (см. таблицу № 1).

Таблица № 1

Сроки исковой давности в семейном праве

№ п/п	Отношения, на которые распространяется срок исковой давности	Номер статьи СК РФ	Срок исковой давности	Момент, с которого начинает течь срок исковой давности
1	Признание брака недействительным, заключенного с лицом, скрывшим наличие венериче- ской болезни или ВИЧ-инфекции	п. 4 ст. 169	1 год	Со дня, когда дру- гой супруг узнал или должен был узнать о наличии болезни или факта инфици- рования
2	К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак ко- торых расторгнут	п. 7 ст. 38	3 года	Со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о том, что его право на- рушено
3	К требованию о признании сделки по распоряжению супругом общим совместным иму- ществом недействи- тельной, если для совершения такой сделки требова- лось нотариально удостоверенное согласие другого супруга	Абз. 2 п. 3 ст. 35	1 год	Со дня, когда супруг, чье согласие не было получено, узнал или должен был узнать о совер- шении сделки

В отношении алиментных обязательств сроки исковой давности не распространяются, однако за прошедший период алименты могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты (п. 2 ст. 107 СК РФ). Например, супруга для получения алиментов от бывшего супруга на несовершеннолетнего ребенка обращалась в органы внутренних дел с заявлением о розыске скрывающегося отца.

При применении норм, устанавливающих исковую давность, следует руководствоваться нормами Гражданского кодекса РФ о моменте начала течения, приостановлении, перерыве срока исковой давности и т.д. Например, супруга в течение трех лет с момента продажи супругом нажитой во время брака квартиры без нотариально удостоверенного согласия супруги подала исковое заявление в суд с просьбой признать сделку недействительной. С момента принятия заявления судом трехлетний срок исковой давности начинает течь заново.

Контрольные вопросы

1. Какие из перечисленных судов рассматривают споры в сфере семейного права?
 - а) суды общей юрисдикции, арбитражные суды и третейские суды;
 - б) суды общей юрисдикции, арбитражные суды;
 - в) суды общей юрисдикции;
 - г) третейские суды.
2. В каких случаях на требования, вытекающие из семейных отношений, распространяется исковая давность?
 - а) во всех;
 - б) если срок исковой давности установлен Семейным кодексом РФ;
 - в) если срок исковой давности установлен семейным законодательством и иными актами, содержащими нормы семейного права;
 - г) если срок исковой давности установлен Гражданским кодексом РФ.
3. С какого возраста несовершеннолетний может обратиться в суд с требованием о защите нарушенных семейных прав?
 - а) с 14 лет;
 - б) с 16 лет;
 - в) с 18 лет;
 - г) с 10 лет.
4. Какие категории дел не могут рассматриваться мировым судьей?
 - а) дела об усыновлении;
 - б) дела о взыскании алиментов;
 - в) дела о разделе имущества между супругами;
 - г) дела о расторжении брака.
5. На какие из указанных требований распространяется срок исковой давности?
 - а) на требования об установлении отцовства;
 - б) на требования о разделе имущества после расторжения супругами брака;
 - в) на требования о признании фиктивного брака недействительным;
 - г) на требования о лишении родительских прав.
6. Какой из указанных сроков может быть установлен судом?
 - а) срок для примирения супругов, расторгающих брак, в пределах трех месяцев;
 - б) срок для обжалования решения судом;
 - в) срок исковой давности по спорам о разделе имущества;
 - г) срок исковой давности по искам о признании брачного договора недействительным.
7. Какие из указанных органов осуществляет розыск пропавшего ребенка?
 - а) органы внутренних дел;
 - б) органы записи актов гражданского состояния;
 - в) прокурор;
 - г) федеральная служба безопасности.
8. Органы опеки и попечительства – это:
 - а) подразделение прокуратуры;
 - б) органы Государственной Думы Федерального Собрания РФ;
 - в) органы местного самоуправления муниципальных образований субъектов Федерации и их вышестоящие органы;
 - г) органы внутренних дел.
9. В какой степени родства находятся племянник и тетя?
 - а) во второй;

- б) в третьей;
- в) в четвертой;
- г) в пятой.

10. В каких семейных отношениях находятся между собой зять и теща?

- а) в отношениях родства;
- б) в отношениях свойства;
- в) они не могут состоять в семейных отношениях;
- г) могут находиться одновременно и в отношениях родства, и в отношениях свойства.

11. Применяется ли в семейном праве такая мера ответственности, как взыскание неустойки?

- а) нет;
- б) да, если это предусмотрено законом или договором;
- в) применяется как в личных неимущественных, так и имущественных отношениях.

12. В какую из нижеперечисленных организаций несовершеннолетний ребенок может обратиться за защитой нарушенных семейных прав независимо от возраста?

- а) орган опеки и попечительства;
- б) орган записи актов гражданского состояния;
- в) суд;
- г) органы внутренних дел.

13. Может ли в семейном праве применяться такой способ защиты, как компенсация морального вреда?

а) да, семейное законодательство не устанавливает ограничений для применения такого способа защиты, а в некоторых случаях прямо предусматривает возможность его применения;

- б) нет;
- в) да, но только в случаях, прямо предусмотренных законом.

14. Является ли договор юридическим фактом в семейных правоотношениях?

- а) нет, не является;
- б) нет, за исключением брачного договора;
- в) да, например, брачный договор и другие соглашения;
- г) нет, за исключением договора о передаче ребенка на воспитание в семью.

15. С какого момента в семейном праве по общему правилу начинает течь срок исковой давности?

- а) с момента, когда произошло нарушение прав заявителя;
- б) с момента, когда лицо, чье право нарушено, узнало или должно было узнать о нарушении своего права;
- в) с момента, когда орган записи актов гражданского состояния зарегистрировал соответствующий факт нарушения прав;
- г) с момента, когда судом был установлен факт нарушения права.

16. Каждый из супругов, вступивших в брак, имел своих детей от первого брака. В каких отношениях между собой будут находиться их дети от первого брака?

- а) они являются неполнородными братом и сестрой;
- б) они являются двоюродными братом и сестрой;
- в) они находятся в отношениях свойства и будут сводными братом и сестрой;
- г) они являются полнородными братом и сестрой.

17. Какой срок исковой давности установлен по искам о признании брака недействительным, заключенного с лицом, скрывшим наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции?

- а) три года;

- б) два года;
- в) один год;
- г) четыре года.

18. С какого возраста при решении некоторых вопросов семейного права обязательно согласие ребенка?

- а) с 10 лет;
- б) с 8 лет;
- в) с того времени, когда ребенок научится говорить;
- г) с 14 лет.

19. Регулирует ли семейное право личные неимущественные отношения?

- а) да, в случаях, предусмотренных семейным законодательством;
- б) да, любые отношения, возникающие в семье;
- в) нет, их невозможно урегулировать законодательством.

20. Может ли суд восстановить пропущенный срок исковой давности в семейных правоотношениях?

- а) нет, поскольку суд может восстановить сроки исковой давности только в гражданских правоотношениях;
- б) да;
- в) нет, поскольку суд может только продлить срок исковой давности;
- г) нет, поскольку суд может только приостановить течение срока исковой давности.

4 глава

Брак в семейном праве. Заключение брака и признание его недействительным

§ 1

Понятие и история брака

В истории развития семейного права существовало и существует множество различных точек зрения на правовую природу брака.

Так, римское право прошло в своем развитии от понимания брака как безусловной власти мужа над женой, где муж был субъектом этой власти, а жена – объектом, до идеи полного супружеского равноправия и независимости.

В зарубежном законодательстве брак рассматривают как сделку, как статус и как институт особого рода. Так, например, в сирийском, иракском и иорданском законодательстве брак рассматривают как контракт между мужчиной и женщиной, которая является правоспособной для того, чтобы быть его женой, заключаемый с целью совместной жизни и продолжения рода¹³. Сторонники позиции рассмотрения брака как сделки основываются на том, что к порядку заключения брака, условиям его действительности, прекращения брака предъявляются определенные требования. Некоторые отношения в браке могут регулироваться на основании договора: имущественные отношения в браке и после его расторжения.

Вторая точка зрения на брак как на «статус, который приобретается субъектом в результате совершения предписанных законом действий. Обладание этим статусом позволяет отнести субъекта к категории женатых людей»¹⁴.

Сторонники позиции, что брак – это институт особого рода, ссылаются на то, что брак имеет прежде всего цель не создание имущественных последствий, а нравственное, духовное содержание. Большинство правоотношений, которые возникают в браке, не регулируются правом.

Российское законодательство не дает понятия брака. Однако исходя из анализа норм, регулирующих вопросы брака, можно вывести следующее определение.

Брак – это добровольный союз мужчины и женщины, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

В Российской Федерации брак заключается без указания срока. В некоторых странах, например, мусульманских, распространены временные браки. Их появление объяснялось тем, что «многие мужчины участвовали в караванной торговле; они обзаводились временными женами в населенных пунктах, в которых караваны делали иногда довольно продолжительные привалы. Впоследствии временный брак был легализован»¹⁵. В мусульманских странах для действительности такого брака в брачном контракте должен быть определен

¹³ В.В. Цмай, В.М. Боер, Гинц А.А. Указ. соч. С. 67.

¹⁴ См.: Гражданское и торговое право капиталистических государств/ Под ред. Е.А.Васильева. М., 1993. С. 517.

¹⁵ См.: Беляев Е.А. Арабы, ислам и арабский халифат в раннее Средневековье. М., 1965. С. 73.

срок и обязательно должен быть оговорен вопрос о приданом. По окончании брака приданое возвращается жене.

§ 2

Условия заключения брака и обстоятельства, препятствующие вступлению в брак

Условия заключения брака – это обстоятельства, наличие которых необходимо для заключения брака (ст. 12 СК РФ). Заключение брака не должно производиться, если имеют место обстоятельства, препятствующие вступлению в брак, предусмотренные ст. 14 СК РФ

Для заключения брака необходимо:

1) *взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак*. В Российской Федерации не допускаются однополые браки. Воля лиц, вступающих в брак, должна быть выражена лично и свободно, без какого-либо принуждения (угроз, насилия как физического, так и психического не только со стороны лиц, вступающих в брак, но и со стороны других лиц). В уголовном законодательстве предусмотрена ответственность за принуждение женщины к вступлению в брак;

2) *брачный возраст*. До начала XVIII в. в России брачный возраст для девушек составлял 12 лет, а для юношей – 15. Причем традицией было женить детей в 8 – 10 лет, а иногда и раньше, как правило, с целью более выгодно выдать дочь замуж в определенную семью или породниться с известным родом. В начале XVIII в. Петр I установил новый брачный возраст: для юношей – 20 лет, для девушек – 18.

В настоящее время общий брачный возраст на территории Российской Федерации совпадает с возрастом полной гражданской дееспособности – 18 лет. Достижение брачного возраста необходимо на момент регистрации брака. В связи с тем, что фактические брачные отношения складываются и в более раннем возрасте, в соответствии с п. 2 ст. 13 СК РФ при наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста 16 лет, по их просьбе. Снижение брачного возраста производится органами местной администрации по месту жительства лиц, вступающих в брак. Отказ в снижении брачного возраста может быть обжалован в суд. Во Франции разрешение на вступление в брак несовершеннолетних дает прокурор, а в Испании – Министерство юстиции.

Снижение брачного возраста ниже 16 лет возможно только в тех субъектах Федерации, где принят закон, устанавливающий порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения может быть разрешено до достижения 16-летнего возраста. Такие законы приняты в различных субъектах Федерации: Калужской, Московской, Мурманской Новгородской, Орловской, Ростовской, Рязанской, Тверской областях и других субъектах Федерации. Так, например, в Московской области эти вопросы регулируются Законом Московской области от 30 апреля 2008 г. № 61/2008-ОЗ «О порядке и условиях вступления в брак на территории Московской области лиц, не достигших возраста шестнадцати лет»¹⁶.

Жителям Московской области, не достигшим 16 лет, брачный возраст может быть снижен до 14 лет при наличии одного из следующих обстоятельств: беременность, рождение общего ребенка (детей) у граждан, желающих вступить в брак, непосредственная угроза жизни одной из сторон. Последнее обстоятельство встречается на практике крайне редко. Например, молодому человеку предстоит операция в больнице, исход которой неизвестен.

В российском законодательстве, к сожалению, отсутствуют нормы, определяющие единые подходы к условиям заключения ранних браков. Так, в трех субъектах Федерации

¹⁶ Ежедневные новости. Подмосковье. 2008. № 96. 14 мая.

(Республике Башкортостан, Новгородской и Орловской областях) возрастные ограничения вообще отсутствуют, т.е. брак может быть разрешен и лицу, не достигшему 14-летнего возраста. В других субъектах Федерации снижение возраста возможно до 14 или 15 лет. В некоторых субъектах Федерации заключение брака в возрасте до 16 лет возможно только при наличии беременности сроком 22 недели и более, прерывание которой противопоказано заключением медицинской комиссии. В ряде регионов допускается возможность снижения брачного возраста при непосредственной угрозе жизни одной из сторон.

Верхний предел брачного возраста в Российской Федерации не установлен. Большая разница в возрасте также не является препятствием для вступления в брак;

3) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно состоит в другом зарегистрированном браке. Это условие соответствует принципу моногамного брака. При регистрации брака лица, состоявшие ранее в браке, должны предъявить документ, подтверждающий прекращение брака (свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга и др.). В соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 25 СК РФ супруги не вправе вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органе записи актов гражданского состояния по месту жительства любого из них.

В мусульманских странах допускается многоженство. Мужчина может иметь до четырех жен. При этом супруг имеет право разводиться с супругами. Если супруг развелся с супругой три раза, то он не сможет больше жениться на ней, пока она не выйдет замуж за кого-нибудь другого. В Тунисе ни при каких обстоятельствах нельзя в четвертый раз жениться на бывшей супруге;

4) не допускается брак между близкими родственниками. К ним относятся родственники по прямой восходящей и нисходящей линии: родители и дети, дедушка, бабушка и внуки; а также полнородные и неполнородные братья и сестры. При этом родство может быть и внебрачным. Это объясняется недопустимостью кровосмешения, высоким количеством заболеваний и пороков развития у потомства из таких браков. Не является препятствием к заключению брака двоюродное (двоюродные братья и сестры) и более дальнее родство, а также отношения свойства (не запрещены браки между сводными братьями и сестрами);

На практике иногда возникают споры по поводу того, кого из лиц можно считать близкими родственниками. Так, гражданка И. и гражданин А. решили зарегистрировать брак. А. по отцу являлся братом И. Мать А. не состояла в браке, но после рождения А. было подано совместное заявление в орган записи актов гражданского состояния о признании отцовства. Отец И. признал А. своим сыном, хотя фактическим отцом по его словам не являлся. И. и А. обратились в орган записи актов гражданского состояния с вопросом, могут ли они зарегистрировать брак, несмотря на то, что юридически у них общий отец, но фактическим отцом для А. он не является. Представитель органа записи актов гражданского состояния ответил, что это недопустимо, сославшись на абз. 3 ст. 14 СК РФ, в соответствии с которым не допускается заключение брака между близкими родственниками, в том числе неполнородными братом и сестрой, каковыми юридически являются И. и А.

Поскольку отец И. и А. ради детей готов был отказаться от отцовства, то И. принесла в орган записи актов гражданского состояния заявление от отца об отказе от отцовства в отношении А. Однако там разъяснили, что отказ от отцовства российским законодательством не допускается. Согласно п. 1 ст. 52 СК РФ запись родителей в книге записей рождений может быть оспорена только в судебном порядке по требованию лица, записанного в

качестве отца или матери ребенка, а также самого ребенка по достижении им совершеннолетия, опекуна (попечителя) ребенка, опекуна родителя, признанного судом недееспособным. Кроме того, согласно п. 2 ст. 52 СК РФ требования лица, записанного отцом ребенка, об оспаривании отцовства не может быть удовлетворено, если в момент записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребенка. Таким образом, А. может обратиться в суд с заявлением об оспаривании отцовства.

5) *запрещены браки между усыновителями и усыновленными*, что обосновано этическими соображениями, поскольку правоотношения между этими лицами юридически приравнены к отношениям между родителями и детьми;

б) *не разрешается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным* вследствие психического расстройства. Это обусловлено как медицинскими соображениями, так и невозможностью недееспособного лица дать осознанного согласия на вступление в брак, что ведет к несоблюдению принципа добровольности брачного союза. Данное положение не касается лиц, ограниченных в гражданской дееспособности.

Никаких других ограничений, кроме вышеобозначенных, наше законодательство не предусматривает, хотя в некоторых странах имеются и иные ограничения. Так, в некоторых штатах США запрещено вступать в брак душевнобольным, больным некоторыми видами венерических болезней. В Великобритании запрещены браки между свойственниками. В Болгарии не допускаются браки между родственниками по нисходящей и восходящей линии вплоть до четвертой степени родства. В некоторых странах необходимо, чтобы прошло определенное время после расторжения брака или смерти супруга, прежде чем супруг мог бы вступить в новый брак.

В истории развития России был период, когда в брак можно было вступать только при наличии определенного уровня образования. Петр I с целью привлечения молодых людей к учебе запретил дворянским детям, детям дьячих и подьячих жениться без документа об образовании – «свидетельствованного письма». В настоящее время уровень образования не имеет никакого значения для возможности регистрации брака.

В Российской Федерации отсутствуют препятствия при вступлении в брак по религиозным убеждениям, как, например, в некоторых мусульманских странах, где мусульманка не может выйти замуж за немусульманина.

Статья 15 СК РФ предусматривает бесплатное медицинское обследование лиц, вступающих в брак, а также консультирование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи государственными и муниципальными учреждениями здравоохранения по месту жительства с согласия лиц, вступающих в брак. Это право предусмотрено ст. 22 Основ законодательства РФ «Об охране здоровья граждан» от 22 июля 1993 г. № 5487-1. Результаты обследования лица, вступающего в брак, могут быть сообщены его будущему супругу только с его согласия.

§ 3

Порядок регистрации брака

Регистрация брака осуществляется органами записи актов гражданского состояния, образованными органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Правовое положение органов записи актов гражданского состояния регулируется федеральным законодательством и законодательством субъектов Федерации. Например, в Московской области действуют закон Московской области от 7 июня 1999 г. № 31/99-03 «Об образовании и деятельности органов записи актов гражданского состояния Московской области»¹⁷, постановление Губернатора Московской области от 14 февраля 2000 г. № 53-ПГ «Об органах записи актов гражданского состояния Московской области»¹⁸.

Брак, заключенный по религиозному обряду, не имеет правового значения. Из этого правила есть исключение: в соответствии с п. 7 ст. 169 СК РФ правовое значение придается браку, заключенному по религиозному обряду на территории СССР, временно оккупированной в период Великой Отечественной войны, до момента восстановления органов записи актов гражданского состояния. Они признаются законными независимо от того, были ли они в последующем зарегистрированы в государственных органах или нет.

В некоторых странах юридическое значение придается браку, заключенному не только в гражданской, но и религиозной форме, например в: Великобритании, Дании, Испании, Италии, Канаде, на Кипре и др. В ФРГ, Франции, Швейцарии, Японии, как и в Российской Федерации, признается брак, заключенный только в государственных органах, а в Иране, Ираке и некоторых других странах существует только религиозная форма брака.

Регистрация брака в соответствии со ст. 25 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» производится любым органом записи актов гражданского состояния на территории Российской Федерации по выбору лиц, вступающих в брак. В случае отказа органа записи актов гражданского состояния зарегистрировать брак такой отказ может быть обжалован в орган исполнительной власти или в суд в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом РФ (ГПК РФ).

Гражданин А. 22 лет из Владивостока в отпуске в городе Анапа познакомился с гражданкой Е. 18 лет из Красноярск. Через некоторое время молодые люди решили пожениться, однако Е. не имела возможности поехать во Владивосток, а А. – в Красноярск. В органе записи актов гражданского состояния г. Анапы им отказали в связи с тем, что они в этом городе не проживают и не зарегистрированы по месту жительства. Кроме того, орган записи актов гражданского состояния потребовал от А. представить воинский билет.

Однако в соответствии со ст. 25 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» государственная регистрация заключения брака производится любым органом записи актов гражданского состояния на территории Российской Федерации по выбору лиц, вступающих в брак. Таким образом, граждане А. и Е. могут обратиться в любой орган записи актов гражданского состояния на территории Российской Федерации по своему выбору, в том числе в г. Анапа. В соответствии со ст. 26 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» одновременно с

¹⁷ Вестник Московской областной Думы. 1999. № 8.

¹⁸ Информационный вестник Администрации Московской области. 2000. № 4.

подачей совместного заявления о заключении брака необходимо предъявить документы, удостоверяющие личности вступающих в брак. Указанный Федеральный закон не предусматривает обязанности лиц, вступающих в брак, представить воинский билет. Такое требование органов записи актов гражданского состояния неправомерно. Таким образом, орган записи актов гражданского состояния г. Анапы должен зарегистрировать брак А. и Е.

Основанием для регистрации брака является совместное заявление лиц, вступающих в брак, которое должно быть ими подписано. Одновременно с подачей совместного заявления о заключении брака необходимо предъявить: документы, удостоверяющие личности вступающих в брак (паспорт или документ, его заменяющий); документ, подтверждающий прекращение предыдущего брака, в случае, если лицо (лица) состояло в браке ранее (свидетельство о расторжении брака, выписка из решения суда о расторжении брака); разрешение органов местного самоуправления на вступление в брак до достижения брачного возраста (п. 2 ст. 13 СК РФ) в случае, если лицо (лица), вступающее в брак, является несовершеннолетним. В заявлении должны быть указаны сведения, которые приведены в образце заявления.

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

Заключение брака и его государственная регистрация производятся в соответствии со ст. 11 СК РФ по истечении одного месяца со дня подачи совместного заявления о заключении брака в орган записи актов гражданского состояния. Установление месячного срока позволяет будущим супругам проверить серьезность своих намерений, а органу записи актов гражданского состояния провести проверку достоверности сообщенных в заявлении сведений. Этот срок при наличии уважительных причин может быть уменьшен или увеличен не более чем на месяц руководителем органа записи актов гражданского состояния по совместному заявлению лиц, вступающих в брак. Законодательство не называет исчерпывающего перечня таких причин. Чаще всего к ним относятся беременность, рождение ребенка, фактическое создание семьи, длительная командировка, болезнь, призыв в армию и другие. При наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других особых обстоятельств) брак может быть заключен в день подачи заявления.

Государственная регистрация заключения брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак. Регистрация брака через представителей не допускается. В некоторых странах (Испания, Перу) допускается выдача доверенности представителю на заключение брака. В мусульманских странах человек, имеющий полную правоспособность независимо от того, мужчина или женщина, может уполномочить другого человека заключить брак с его стороны. Причем такие полномочия могут быть выражены в устной или письменной форме.

Если лицо, вступающее в брак, не может явиться в орган записи актов гражданского состояния вследствие тяжелой болезни или по другой уважительной причине, государственная регистрация заключения брака может быть произведена на дому, в медицинской или иной организации в присутствии лиц, вступающих в брак. Если будущий супруг находится под стражей или в местах лишения свободы, то он не лишается права зарегистрировать брак, но при этом регистрация производится в помещении, определенном начальником соответствующего учреждения по согласованию с руководителем органа записи актов гражданского состояния. После регистрации заключения брака супругам выдается свидетельство о заключении брака – одно на двоих.

Действующее законодательство не предусматривает обязательного присутствия свидетелей при регистрации брака, как это требовалось ранее действовавшим Кодексом о браке и семье РСФСР 1969 г. В большинстве стран церемония бракосочетания осуществляется в присутствии установленного в законе числа свидетелей (Германия, Швейцария, Италия, Великобритания). Это число в разных странах колеблется от двух до шести. В мусульманских странах действует безусловное правило: если оба будущих супруга мусульмане, то и свидетели должны быть мусульманами. Во многих странах бракосочетанию предшествует процедура публичного оглашения, например, путем вывешивания сообщения на специальных досках муниципалитета или публикация в специальной газете. Любой может заявить возражения и сообщить о препятствиях к заключению брака, которые в зависимости от их характера могут быть рассмотрены в суде.

§ 4

Признание брака недействительным

Хотя брак не является сделкой, тем не менее он может быть признан недействительным в судебном порядке, что установлено п. 2 ст. 27 СК РФ. До тех пор, пока брак не признан недействительным судом, несмотря на наличие соответствующих оснований, брак считается действительным. В некоторых странах к браку применяются положения об оспоримых и ничтожных сделках и их последствиях (например, в Великобритании).

Основания признания брака недействительным. Основаниями для признания брака недействительным являются:

- отсутствие взаимного добровольного согласия на вступление в брак;
- недостижение брачного возраста, если он не был снижен в установленном порядке;
- близкое родство;
- отношения усыновления;
- недееспособность одного из супругов при вступлении в брак;
- не расторгнутый предыдущий брак;
- брак с лицом, скрывшим наличие у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания;
- фиктивный брак.

Брак с лицом, скрывшим наличие у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания. В соответствии со ст. 13 Федерального закона от 30 марта 1995 г. № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» ВИЧ-инфицированное лицо имеет право на получение информации о результатах своего медицинского освидетельствования. Лицо, которое знает о наличии у него ВИЧ-инфекции или венерической болезни, обязано уведомить своего будущего супруга об этом. В противном случае брак может быть признан недействительным в течение одного года с того момента, когда супруг узнал о наличии у другого супруга заболевания.

Фиктивным браком признается брак, заключенный без намерения создания семьи (п. 1 ст. 27 СК РФ). Это намерение может отсутствовать либо у одного из супругов, либо у обоих. Как правило, такой брак имеет целью получение права на жилплощадь супруга, российского гражданства либо преследует другие, как правило, корыстные цели. Заинтересованная в признании такого брака недействительным сторона обязана доказать, что в данном случае имеет место не просто семейная ссора, а то, что при заключении брака у другого супруга не было цели создания семьи. Суд не может признать брак фиктивным, если лица, зарегистрировавшие такой брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью. Подать исковое заявление в суд о признании фиктивного брака недействительным может только добросовестный супруг либо прокурор. Добросовестным супругом является супруг, права которого нарушены заключением брака, признанного недействительным

Порядок признания брака недействительным. В ст. 28 СК РФ перечислены лица, имеющие право требовать признания брака недействительным. В некоторых случаях это может сделать

- только супруг, права которого нарушены (например, при заключении брака с лицом, скрывшим наличие у него ВИЧ-инфекции или венерической болезни);
- иногда также прокурор (если брак был заключен при отсутствии добровольного согласия одного из супругов);
- родители (если брак заключен лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии соответствующего разрешения);

- орган опеки и попечительства;
- опекун супруга, признанного недееспособным;
- другие лица, права которых нарушены таким браком. К другим лицам можно отнести детей супруга от первого брака, супруга от предыдущего нерасторгнутого брака и др.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Так, отец, имевший детей от первого брака, вступил в 1995 году во второй брак. Однако, как выяснилось, первый брак не был расторгнут в установленном законом порядке. Супруги расторгли брак в суде в 1994 году, однако в орган записи актов гражданского состояния ни один из них не явился для регистрации расторжения брака. В соответствии с действовавшим в то время Кодексом о браке и семье РСФСР брак считался расторгнутым при условии регистрации расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния и получения супругами (или хотя бы одним из супругов) свидетельства о расторжении брака. Таким образом, первый брак фактически не был расторгнут. Супруг потерял паспорт и при его восстановлении, думая, что брак действительно расторгнут, не представил сведений о первом браке. Получив новый паспорт, супруг вступил во второй брак, который впоследствии по инициативе супруги от первого брака был признан недействительным. В 1997 году супруг умер, и супруга от первого брака, претендуя на наследство как наследница по закону, обратилась в суд с просьбой признать брак недействительным, поскольку заключен с нарушением действующего законодательства. Суд удовлетворил исковые требования.

Брак может быть признан недействительным только судом. Суд вправе признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела о признании брака недействительным отпали те обстоятельства, которые в силу закона препятствовали его заключению. Например, если лицо достигло брачного возраста, или предыдущий нерасторгнутый брак супруги расторгли. Согласно п. 2 ст. 29 СК РФ суд может отказать в иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга, а также при отсутствии его согласия на признание брака недействительным.

Признание брака недействительным осуществляется мировым судьей. В соответствии с Гражданским процессуальным кодексом РФ (ГПК РФ) мировые судьи рассматривают дела о расторжении брака, дела о разделе имущества между супругами, а также иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка. В тех субъектах Федерации, где мировые судьи еще не осуществляют свою деятельность, дела, подсудные мировым судьям, рассматриваются районными судами.

Суд обязан в течение 3 дней со дня вступления в силу решения суда о признании брака недействительным направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака. Брак признается недействительным со дня его заключения.

В соответствии с п. 4 ст. 29 СК РФ супруги после расторжения брака не вправе ставить вопрос о признании этого брака недействительным, за исключением случаев, когда действительность брака оспаривается по мотивам наличия между супругами запрещенной законом степени родства либо состояния одного из них на время регистрации брака в другом нерасторгнутом браке. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»

даются следующие разъяснения. Если брак расторгнут в судебном порядке, то признание брака недействительным может быть только после отмены решения о расторжении брака. Если брак расторгнут в органах записи актов гражданского состояния, то суд может рассмотреть требование об аннулировании записи о расторжении брака и о признании его недействительным в одном производстве.

Последствия признания брака недействительным:

аннулирование прав и обязанностей супругов, возникших с момента регистрации брака и существовавших до признания его недействительным. В отличие от развода права и обязанности аннулируются не с момента расторжения брака, а с момента заключения брака;

супругам, изменившим фамилию при заключении брака, возвращается добрачная фамилия;

к имуществу, приобретенному в период брака, применяются положения об общей долевой, а не совместной собственности;

брачный договор признается недействительным;

утрачивается право на алименты супруга, имевшего право на их получение.

Было бы несправедливым применять эти последствия и к добросовестному супругу, права которого были нарушены заключением такого брака. В соответствии с п. 4 ст. 30 СК РФ суд может в интересах добросовестного супруга признать за ним право на получение от другого супруга содержания, а в отношении имущества, приобретенного совместно в период брака, применять положения об общей совместной собственности, а также признать брачный договор действительным полностью или частично.

Добросовестный супруг может сохранить фамилию, избранную им при регистрации заключения брака.

Кроме того, добросовестный супруг вправе требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда, который им будет доказан в суде.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Гражданин А., состоявший во втором браке с гражданкой И., расторг этот брак в органах записи актов гражданского состояния. Спустя один год И. узнала, что А. до женитьбы на ней состоял в браке с гражданкой В. и расторг его в суде в 1991 г., но ни один из супругов не зарегистрировал расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния. Таким образом, первый брак так и не был расторгнут в соответствии с Кодексом о браке и семье РСФСР 1969 г., который действовал в то время. Гражданка И. подала заявление в суд о признании брака недействительным и о взыскании морального вреда. Суд отказал в приеме заявления, сославшись на то, что брак уже расторгнут, а взыскание морального вреда при расторжении брака законом не предусматривается.

И. обжаловала определение суда об отказе в приеме заявления в вышестоящий суд. В суде кассационной инстанции было установлено, что суд неправоммерно отказал в приеме заявления. Согласно п. 4 ст. 29 СК РФ брак не может быть признан недействительным после его расторжения, за исключением признания недействительным брака по причине ...состояния одного из супругов в момент регистрации брака в другом нерасторгнутом браке (ст. 14 СК РФ). Подобное разъяснение дается в п. 24 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака». Если брак расторгнут в судебном порядке, то иск о признании брака недействительным может быть рассмотрен судом при условии отмены решения о расторжении брака, поскольку, принимая такое решение, суд

исходил из факта действительности заключенного брака. Если же брак расторгнут в органах записи актов гражданского состояния, а впоследствии предъявлены требования об аннулировании записи о расторжении брака и о признании его недействительным, суд вправе рассмотреть эти требования в одном производстве.

И. имеет право требовать признания брака недействительным, так как согласно абз. 4 п. 1 ст. 28 СК РФ супруг, не знавший о наличии обстоятельств, препятствующих заключению брака, произведенного с нарушением требований ст. 14 СК РФ, вправе требовать признания брака недействительным. В соответствии с абз. 2 п. 4 ст. 30 СК РФ в качестве последствий признания брака недействительным предусматривается право добросовестного супруга требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда.

Признание брака недействительным согласно п. 3 ст. 30 СК РФ не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным. То есть в отношении детей, родившихся в таком браке, действует презумпция отцовства супруга матери, которая может быть опровергнута только в суде.

Контрольные вопросы

1. Допускается ли в Российской Федерации заключение брака через представителей?
 - а) нет;
 - б) да;
 - в) только в случаях, предусмотренных Семейным кодексом РФ;
 - г) только в случаях, установленных законом субъекта Федерации.
2. Между какими из перечисленных родственников не может быть заключен брак в Российской Федерации?
 - а) между двоюродным братом и сестрой;
 - б) между сводными братом и сестрой;
 - в) между неполнородными братом и сестрой;
 - г) между теткой и племянником.
3. Какой общий брачный возраст установлен законодательством?
 - а) 18 лет;
 - б) 16 лет;
 - в) для женщин – 16 лет, для мужчин – 18;
 - г) 14 лет.
4. Какой орган принимает решение о разрешении вступить в брак лицам в возрасте от 16 до 18 лет?
 - а) орган местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак;
 - б) орган местного самоуправления по месту регистрации брака;
 - в) орган внутренних дел по месту жительства лиц, желающих вступить в брак;
 - г) орган актов гражданского состояния.
5. Может ли усыновитель и усыновленный заключить брак между собой при условии, что усыновление отменено?
 - а) да;
 - б) нет;
 - в) да, при условии, что разница в их возрасте не менее 16 лет;
 - г) да, при условии, что разница в их возрасте не менее 29 лет.
6. Распространяются ли в отношении брака положения российского законодательства о сделках?
 - а) нет;
 - б) да;
 - в) по общему правилу нет, за исключением норм о признании сделок недействительными, которые применяются к недействительному браку;
 - г) да, потому что брак по российскому законодательству является сделкой.
7. С какого момента возникают права и обязанности супругов, предусмотренные семейным законодательством?
 - а) со дня государственной регистрации брака в органах записи актов гражданского состояния;
 - б) со дня венчания в церкви;
 - в) со дня заключения брачного договора;
 - г) со дня их совместного проживания.
8. Какие последствия не возникают при признании брака недействительным?
 - а) супругам возвращается добрачная фамилия;

б) в отношении детей, родившихся в период недействительного брака, прекращается действие презумпции отцовства супруга матери ребенка;

в) признается недействительным брачный договор, заключенный в период недействительного брака;

г) к имуществу, приобретенному лицами в период недействительного брака, применяются нормы о долевой собственности.

9. Можно ли признать брак недействительным в том случае, если один из супругов в период брака был признан недееспособным?

а) нет, такого основания для признания брака недействительным российским законодательством не предусматривается;

б) да;

в) да, если у него есть опекун.

10. Что означает понятие «фиктивный брак»?

а) брак, заключенный без цели создания семьи;

б) брак, заключенный по религиозному обряду;

в) брак, заключенный на определенный срок;

г) брак, заключенный в органах загса.

11. В каком органе записи актов гражданского состояния может быть зарегистрирован брак?

а) в любом на территории России по желанию будущих супругов;

б) только по месту жительства брачующихся (одного из них);

в) только по месту жительства брачующихся (одного из них) либо по месту жительства их родителей;

г) только по месту жительства родителей брачующихся.

12. Какие из обстоятельств не препятствуют заключению брака?

а) инфицирование ВИЧ-инфекцией;

б) если будущие супруги являются родными неполнородными братом и сестрой;

в) недееспособность одного из супругов;

г) если будущие супруги являются усыновителем и усыновленным.

13. Разрешено ли на территории России в виде исключения вступать в брак лицам, не достигшим 16 лет?

а) да, если это предусмотрено законами субъектов Федерации;

б) да, но только для женщин;

в) нет, в брак можно вступать только по достижении 16 лет;

г) нет, в брак можно вступать только по достижению 18 лет.

14. Кто может потребовать в судебном порядке признания фиктивного брака недействительным?

а) только прокурор и добросовестный супруг;

б) любой из супругов, прокурор и органы опеки и попечительства;

в) только супруги и их родственники, права которых были нарушены;

г) только добросовестный супруг.

15. Может ли быть брак заключен в день подачи заявления в орган записи актов гражданского состояния?

а) нет;

б) да, без каких-либо ограничений;

в) да, но лишь при наличии особых обстоятельств;

г) да, если есть решение органа местного самоуправления.

16. По истечении какого срока после подачи заявления в орган записи актов гражданского состояния может быть зарегистрирован брак?

а) по истечении одного месяца, а при наличии уважительных причин этот срок может быть уменьшен или увеличен не более чем на месяц;

б) по истечении трех месяцев;

в) по истечении одного месяца, и изменение этого срока законодательством не допускается;

г) по истечении трех месяцев, и изменение этого срока законодательством не допускается.

17. Может ли опекун недееспособного супруга требовать в судебном порядке признания брака недействительным?

а) нет;

б) да;

в) да, но только в тех случаях, когда супруг был недееспособным в момент вступления в брак;

г) да, но только в тех случаях, когда супруг стал недееспособным после вступления в брак.

18. С какого момента брак признается недействительным?

а) со дня вступления решения суда о признании брака недействительным;

б) со дня внесения записи в акт гражданского состояния о признании брака недействительным;

в) со дня его заключения;

г) со дня выявления добросовестным супругом фактов недействительности брака.

19. В каких случаях можно признать недействительным расторгнутый брак?

а) если супруги являлись близкими родственниками;

б) если один из супругов при заключении брака был признан недееспособным;

в) если один из супругов скрыл от другого наличие ВИЧ-инфекции;

г) если один из супругов в момент регистрации брака был невменяем.

20. Какие из обстоятельств устраняют недействительность брака?

а) смерть одного из супругов;

б) отпадение тех обстоятельств, которые в силу закона препятствовали его заключению;

в) осознание супругами неправомерности заключения брака;

г) расторжение брака.

5 глава

Прекращение брака

§ 1

Понятие и основания прекращения брака

Под **прекращением брака** понимается прекращение правоотношений между супругами, возникших из зарегистрированного брака.

В отличие от признания брака недействительным правоотношения в данном случае прекращаются на будущее время с момента наступления одного из следующих юридических фактов:

- смерть супруга;
- объявление в судебном порядке супруга умершим;
- расторжение брака.

В случае смерти супруга или объявления его умершим не требуется какого-либо специального оформления прекращения брака.

При явке супруга, объявленного умершим, брак может быть восстановлен органами записи актов гражданского состояния по совместному заявлению обоих супругов. Если другой супруг вступил в новый брак, то восстановление брака невозможно.

Восстановление брака означает, что правовые последствия, возникшие с момента заключения брака, не прекращались. Например, приобретенное во время отсутствия супруга имущество является общей совместной собственностью, если иное не предусмотрено в брачном договоре. На детей, родившихся в таком браке, распространяется презумпция отцовства супруга матери.

§ 2

История института расторжения брака

На протяжении всего исторического развития семейного права в России отношение к разводу было разным. Так, например, в 20-е годы XX в. расторжение брака производилось только в органах записи актов гражданского состояния, причем без вызова супруга, ему только сообщалось о факте развода¹⁹, а в сороковые послевоенные годы процедура развода была существенно ужесточена: необходимо было пройти две судебные инстанции, дать публикацию в газете. Суду же предоставлялось право при отсутствии надлежащих оснований отказать в иске о расторжении брака.

Христианская религия традиционно относила брачный союз к святым и вечным понятиям. Заключение брака несло в себе идею нравственного обязательства супругов друг перед другом. Христианская идея состояла в том, что трудности супружеской жизни не уменьшают ценность союза, но прибавляют ему дополнительный смысл. Практически единственным основанием для развода признавалось на Руси прелюбодеяние²⁰.

В XIX в. проблема прекращения брака путем развода являлась одной из наиболее трудноразрешимых в странах с христианской традицией, в силу которой брак является священным, пожизненным и нерасторгаемым союзом. Долгое время развод не допускался в Италии, Испании и некоторых странах Латинской Америки. В Италии обсуждение вопроса о возможности разводов даже было вынесено на общенациональный референдум, в результате которого расторжение брака в стране стало возможным только при наличии одного из нескольких оснований, предусмотренных законом.

Начиная со второй половины 60-х годов XX в. во многих развитых странах были проведены реформы законодательства о разводе. Основной и наиболее выраженной тенденцией проведенных реформ является отказ от идеи «развод – санкция за виновное поведение супруга» и переход к концепции «развод – констатация неудачи брака». В результате реформ получение развода было в значительной степени либерализовано.

Кроме расторжения брака стороны могут использовать другую возможность, предоставляемую законодательством Великобритании и некоторых других стран, – а именно просить суд о вынесении решения о сепарации (судебном разлучении). В этом случае брак не прекращается, но супруги получают право раздельного жительства. Часто судебная сепарация является стадией, предшествующей разводу. Если во время сепарации один из супругов умирает, то другой не теряет наследственных прав²¹.

¹⁹ См.: Антокольская М.В. Лекции по семейному праву. М., 1995. С. 69.

²⁰ Цатурова М.К. Русское семейное право XVI – XVIII вв. М., 1991.

²¹ Гражданское и торговое право капиталистических государств/ Под ред. Е.А.Васильева. М., 1983. С. 527 – 529.

§ 3

Расторжение брака в административном порядке

Российское законодательство в настоящее время не называет причин для расторжения брака. Брак может быть расторгнут в судебном или административном порядке.

Расторжение брака по совместному заявлению супругов. В административном порядке брак расторгается в органах записи актов гражданского состояния, если у супругов нет общих несовершеннолетних детей и оба супруга согласны на расторжение брака. При этом усыновленные дети имеют такое же правовое положение, как и родные. Однако если ребенок усыновлен одним из супругов, а другой лишь дал согласие ему на усыновление, то брак может быть расторгнут в органах записи актов гражданского состояния.

Так, супруги В. обратились в орган записи актов гражданского состояния с просьбой расторгнуть их брак. При подаче совместного заявления выяснилось, что у супругов имеется усыновленный ребенок 10 лет. В качестве усыновителя выступала только супруга. Супруг дал лишь согласие на усыновление, но сам в качестве усыновителя не выступал. Однако работник отдела записи актов гражданского состояния отказал в принятии заявления в связи с тем, что у супругов имеется несовершеннолетний ребенок. Супруга В. обратилась к руководителю органа записи актов гражданского состояния с просьбой обосновать отказ работника органа записи актов гражданского состояния. При рассмотрении жалобы выяснилось, что работник органа записи актов гражданского состояния допустил ошибку и поступил неправомерно. Согласно п. 1 ст. 19 СК РФ при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей, расторжение брака производится в органах записи актов гражданского состояния.

Поскольку у супругов В. нет общих детей, ребенок усыновлен только одним из супругов, то брак может быть расторгнут в органах записи актов гражданского состояния. Руководитель органа записи актов гражданского состояния обязал работника принять заявление и произвести через месяц запись о расторжении брака.

Органы записи актов гражданского состояния не исследуют причин развода, их функции сводятся к регистрации расторжения брака. Основанием для расторжения брака является совместное заявление супругов. В заявлении о расторжении брака супруги должны подтвердить взаимное согласие на расторжение брака и отсутствие у них общих детей, не достигших совершеннолетия. В совместном заявлении о расторжении брака также должны быть указаны следующие сведения:

фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию каждого из супругов), место жительства каждого из супругов;

реквизиты записи акта о заключении брака;

фамилии, которые избирает каждый из супругов при расторжении брака;

реквизиты документов, удостоверяющих личности супругов.

Если супруги (один из супругов), вступая в брак, изменили фамилию, то они имеют право вернуть себе добрачную фамилию. Согласие другого супруга при этом не требуется. Супруги, желающие расторгнуть брак, подписывают совместное заявление и указывают дату его составления. Причины расторжения брака в заявлении не указываются.

Если один из супругов не имеет возможности явиться в орган записи актов гражданского состояния, волеизъявления супругов могут быть оформлены отдельными заявлениями, а подпись не явившегося в орган записи актов гражданского состояния супруга должна быть нотариально удостоверена.

Супруги Галкины, не имеющие общих несовершеннолетних детей, решили расторгнуть брак в органах записи актов гражданского состояния. В связи с отъездом в командировку Галкин дал супруге заявление о расторжении брака, подписанное руководителем организации, где он работал, с просьбой расторгнуть брак в его отсутствие. Галкина, явившись в орган записи актов гражданского состояния, попросила расторгнуть брак в течение недели, так как она хочет вступить в новый брак в течение этого месяца. Уполномоченный работник органа записи актов гражданского состояния отказался принять у нее заявление и разъяснил, что согласно ст. 33 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» основанием для расторжения брака является совместное заявление супругов. Если один из супругов не имеет возможности явиться в орган записи актов гражданского состояния, волеизъявление супругов может быть оформлено отдельными заявлениями, и подпись не явившегося в орган записи актов гражданского состояния супруга должна быть нотариально удостоверена. Удостоверение руководителя организации по месту работы к нотариальному не приравнивается. В соответствии с п. 4 ст. 33 указанного Закона расторжение брака производится органом записи актов гражданского состояния в присутствии хотя бы одного из супругов по истечении месяца со дня подачи супругами совместного заявления. Этот срок не может быть ни уменьшен, ни увеличен независимо от каких-либо причин. После расторжения брака бывший супруг может вступить в новый брак в любое время.

Таким образом, в соответствии с п. 4 ст. 33 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» расторжение брака производится органом записи актов гражданского состояния в присутствии хотя бы одного из супругов по истечении месяца со дня подачи супругами совместного заявления. Этот срок не может быть ни уменьшен, ни увеличен. Государственная регистрация расторжения брака производится органом записи актов гражданского состояния либо по месту жительства супругов (одного из них), либо по месту государственной регистрации заключения брака.

Расторжение брака по заявлению одного из супругов. Пункт 2 ст. 19 СК РФ предусматривает случаи, когда брак расторгается в органах записи актов гражданского состояния по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг:

- признан судом безвестно отсутствующим;
- признан судом недееспособным;
- осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Во всех названных случаях брак может быть расторгнут не только в органах записи актов гражданского состояния, но и в суде по желанию супруга.

Государственная регистрация расторжения брака производится по истечении одного месяца со дня подачи заявления. При этом орган записи актов гражданского состояния в течение трех дней со дня принятия заявления извещает супруга, отбывающего наказа-

ние, либо опекуна недееспособного супруга, либо управляющего имуществом безвестно отсутствующего супруга. Супруг, отбывающий наказание, а также опекун недееспособного должны сообщить фамилию, которую избирает супруг при расторжении брака.

При расторжении брака в органах записи актов гражданского состояния брак считается прекращенным с момента внесения соответствующей записи в книгу актов гражданского состояния, одновременно с которой выдается свидетельство о расторжении брака.

Если между супругами возникают споры по поводу имущества, алиментного содержания, о несовершеннолетних детях, то они рассматриваются судом. На требования о разделе имущества распространяется трехлетний срок исковой давности.

§ 4

Расторжение брака в суде

Разъяснения некоторых вопросов, возникающих в судебной практике, даны в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

Основания и порядок расторжения брака в суде. Согласно ст. 21 СК РФ брак может быть расторгнут в суде, если у супругов имеются общие несовершеннолетние дети, а также при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака либо если один из супругов уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния, например отказывается подать заявление.

Возможность подачи искового заявления о расторжении брака ограничена для мужа в период беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка. Процесс развода может особенно неблагоприятно в этот период отразиться на здоровье женщины и ребенка, и в соответствии со ст. 17 СК РФ муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака. 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 разводе судья отказывает в принятии искового заявления, а если оно было принято, то прекращает производство по делу. Закон не ограничивает супругу в праве подать исковое заявление о расторжении брака в любое время.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Гражданин М. подал заявление в суд о расторжении брака с супругой, ожидающей ребенка, и о разделе имущества. Суд отказал в принятии искового заявления, ссылаясь на ст. 17 СК РФ, по причине отсутствия согласия супруги. Однако супруг привел доказательство того, что он долгое время был в командировке и не мог быть отцом будущего ребенка, в связи с чем определение суда об отказе в принятии искового заявления было обжаловано в суд кассационной инстанции.

Суд кассационной инстанции подтвердил правильность решения в части отказа в принятии заявления о расторжении брака. Согласно ст. 17 СК РФ муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены. При этом закон не обуславливает это тем, что отцом ребенка истец не является. Согласно п.1 ст. 38 СК РФ раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов. Иск о разделе имущества может быть предъявлен независимо от согласия супруги, но без требования о расторжении брака. Таким образом, супруг может подать заявление о разделе имущества независимо от согласия супруги. Такие споры в настоящее время подлежат рассмотрению мировыми судьями по месту нахождения ответчика. После рождения ребенка супруг может подать в суд заявление об оспаривании отцовства.

Основанием для расторжения брака в суде является заявление одного из супругов. В заявлении о расторжении брака одновременно могут содержаться требования о взыскании алиментов на содержание ребенка или на самого супруга, требования о разделе имущества.

Для рассмотрения дела по указанным требованиям кроме искового заявления в двух экземплярах в суд необходимо представить:

– свидетельство о заключении брака;

- свидетельства о рождении;
- документ об уплате госпошлины;
- документы, подтверждающие доход ответчика (для взыскания алиментов), при необходимости и документ о доходах истца (например, для снижения размера госпошлины, взыскания алиментов с ответчика);
- документы, подтверждающие стоимость имущества, подлежащего разделу (справка БТИ об оценке квартиры, справка страховой компании о стоимости автотранспортного средства и др.).

При взаимном согласии супругов на расторжение брака суд не выясняет причин развода, а ограничивается констатацией факта распада семьи и расторжения брака, а также принимает меры к защите интересов несовершеннолетних детей.

При отсутствии взаимного согласия суд в соответствии с п. 1 ст. 22 СК РФ должен установить, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. В законодательстве не дается перечня причин, которые служат основаниями для расторжения брака. Если суд не убежден в распаде семьи, то он может дать супругам время для примирения в пределах трех месяцев. Если же по истечении срока для примирения истец продолжает настаивать на разводе, суд обязан расторгнуть брак независимо от того, убежден ли он в невозможности сохранения супругами семьи.

Дела о расторжении брака могут рассматриваться судом по просьбе супругов в закрытом заседании, поскольку разбирательство дела может затрагивать их личную жизнь. Согласно п. 2 ст. 23 СК РФ расторжение брака производится судом не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления о расторжении брака.

Вопросы, разрешаемые судом при расторжении брака. Расторжение брака влечет прекращение правовых отношений между супругами, при этом не всегда супруги могут сами разрешить вопросы о детях, имуществе, нажитом в период брака, об алиментах. В связи с этим согласно п. 2 ст. 24 СК РФ при отсутствии соглашения между супругами по этим вопросам либо если заключенное между ними соглашение нарушает интересы детей либо одного из супругов, суд обязан:

- определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода;
- определить, с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на детей;
- по требованию супругов (одного из них) произвести раздел имущества, находящегося в их совместной собственности;
- по требованию супруга, имеющего право на получение содержания от другого супруга, определить размер этого содержания.

Одновременно с иском о расторжении брака может быть рассмотрено и требование о признании брачного договора недействительным полностью или в части.

Все эти вопросы должны быть разрешены судом при вынесении решения о расторжении брака, за исключением споров о разделе имущества, если они затрагивают интересы третьих лиц. В последнем случае согласно п. 3 ст. 24 СК РФ суд может выделить требование о разделе имущества в отдельное производство. Например, если имущество, подлежащее разделу, является собственностью участников крестьянского (фермерского) хозяйства либо жилищно-строительного кооператива. Кроме того, в отдельное производство может быть выделено требование о взыскании алиментов на детей, если другая сторона оспаривает запись об отце или матери ребенка в книге актов гражданского состояния.

Правило о недопустимости раздела имущества супругов в бракоразводном процессе, если спор о нем затрагивает права третьих лиц, не распространяется на случаи раздела вкладов, внесенных супругами в кредитные организации за счет общих доходов, независимо от того, на имя кого из супругов внесены денежные средства, поскольку при разделе таких

вкладов права банков или иных кредитных организаций не затрагиваются. Если же третьи лица предоставили супругам денежные средства и последние внесли их на свое имя в кредитные организации, третьи лица вправе предъявить иск о возврате соответствующих сумм по нормам Гражданского кодекса РФ, который подлежит рассмотрению в отдельном производстве (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».)

Момент прекращения брака, расторгнутого в суде. Моментом прекращения брака, расторгнутого в суде, считается вступление решения суда в законную силу. В течение трех дней с момента вступления решения в законную силу суд направляет выписку из решения в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака. В соответствии с п. 3 ст. 169 СК РФ данное правило не распространяется на случаи, когда брак расторгнут до 1 мая 1996 г. До этого действовали нормы Кодекса о браке и семье РСФСР 1969 г., в соответствии с которыми брак считался прекращенным с момента регистрации расторжения в книге актов гражданского состояния. Кроме того, у судов не было обязанности представлять в органы записи актов гражданского состояния выписки из решений о расторжении брака. Таким образом, если ни один из супругов не обращался в орган записи актов гражданского состояния с просьбой о регистрации расторжения брака, то их брак считался сохраненным, несмотря на вынесенное судебное решение.

§ 5

Правовые последствия расторжения брака

Расторжение брака влечет за собой прекращение личных и имущественных правоотношений супругов. Все, что приобретают супруги с момента вступления решения суда в законную силу, является их раздельной собственностью. Для совершения сделок с недвижимым имуществом, в том числе по приобретению недвижимости, нотариально удостоверенного согласия другого супруга не требуется.

При внесении записи в книгу актов гражданского состояния о расторжении брака супругу по его желанию может быть возвращена добрачная фамилия. Как правило, супруги производят раздел имущества, нажитого в период брака, по взаимному согласию либо по решению суда. В случаях, предусмотренных законодательством либо алиментным соглашением, бывший супруг имеет право на алименты.

Контрольные вопросы

1. По каким причинам супруги могут расторгнуть брак?
 - а) только по причинам измены супругов;
 - б) по причинам, признанным судом уважительными;
 - в) супруги не обязаны объяснять причины расторжения брака;
 - г) только по причинам несостоятельности одного из супругов.
2. Может ли супруг в течение года после рождения ребенка возбудить дело в суде о расторжении брака?
 - а) да, если супруга выразит на это свое согласие;
 - б) может независимо от согласия супруги, если ребенок родился мертвым;
 - в) не может ни при каких обстоятельствах до достижения ребенком одного года;
 - г) может независимо от согласия супруги, если ребенок умер до достижения одного года.
3. В каких случаях брак можно расторгнуть без согласия супруга в органах записи актов гражданского состояния независимо от наличия несовершеннолетних детей?
 - а) если супруг признан судом безвестно отсутствующим;
 - б) если супруг осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок один год;
 - в) если место жительства супруга установить не удастся в течение одного года;
 - г) если другой супруг уклоняется от расторжения брака в органах загса.
4. Какие последствия наступают в том случае, если один из супругов не может явиться в орган записи актов гражданского состояния для подачи заявления о расторжении брака?
 - а) брак не может быть расторгнут;
 - б) супруг может оформить заявление о расторжении брака, при этом подпись должна быть удостоверена нотариусом, и направить заявление в органы записи актов гражданского состояния;
 - в) супруг может оформить заявление о расторжении брака и без какого-либо специального удостоверения направить заявление в органы записи актов гражданского состояния;
 - г) супруг может устно через представителя изъяснить свою волю.
5. Срок исковой давности по спорам о разделе имущества супругов, чей брак расторгнут
 - а) один год;
 - б) три года;
 - в) срок исковой давности на эти отношения не распространяется;
 - г) пять лет.
6. Какой максимальный срок для примирения супругов при расторжении брака в суде установлен законодательством?
 - а) три месяца;
 - б) шесть месяцев;
 - в) максимальных сроков нет;
 - г) девять месяцев.
7. По истечении какого срока расторжение брака производится органом записи актов гражданского состояния?
 - а) один месяца;
 - б) два месяцев;
 - в) один месяц, но в некоторых случаях срок может быть уменьшен или увеличен органом записи актов гражданского состояния;

- г) три месяцев.
8. С какого момента брак, расторгнутый в суде, считается прекращенным?
- а) с момента вступления решения суда в законную силу;
 - б) с момента вынесения решения судом;
 - в) с момента регистрации расторжения брака в органах записи актов гражданского состояния;
 - г) с даты, которую просят указать в решении суда разводящиеся супруги.
9. Применяется ли режим общей совместной собственности супругов в случае признания брака недействительным?
- а) да, во всех случаях;
 - б) суд может применить нормы законодательства об общей совместной собственности только в интересах добросовестного супруга;
 - в) ни при каких обстоятельствах;
 - г) только режим долевой собственности.
10. Кто, кроме супругов, может подать заявление о расторжении их брака?
- а) опекун супруга, признанного судом недееспособным;
 - б) родители несовершеннолетнего супруга;
 - в) никто, кроме самих супругов;
 - г) их дети.
11. В каком органе записи актов гражданского состояния супруги могут расторгнуть брак?
- а) в любом на территории РФ по выбору супругов;
 - б) только по месту регистрации брака;
 - в) по месту жительства супругов или по месту регистрации брака;
 - г) только по месту жительства супругов.
12. Какие вопросы суд обязан разрешить при вынесении решения о расторжении брака, если отсутствует соглашение между супругами?
- а) о сроке регистрации расторжения брака;
 - б) о том, с кем из супругов будут проживать совершеннолетние дети супругов;
 - в) о том, с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на их детей;
 - г) вопрос о сроке, в течение которого один из супругов должен освободить жилую площадь.
13. Может ли суд, рассматривая спор о расторжении брака супругов, выделить требование о разделе имущества в отдельное производство?
- а) может по желанию супругов;
 - б) может только в случае, если раздел имущества затрагивает интересы третьих лиц;
 - в) может, если спор о разделе имущества затягивает рассмотрение вопроса о расторжении брака;
 - г) может, если один из супругов желает этого.
14. С какого момента супруги могут вступить в новый брак после расторжения брака в суде?
- а) с момента вынесения решения;
 - б) с момента вступления решения в законную силу;
 - в) с момента получения свидетельства о расторжении брака в органах записи актов гражданского состояния;
 - г) с момента внесения актовой записи о расторжении брака.
15. В течение какого срока суд обязан направить выписку из решения суда о расторжении брака в орган записи актов гражданского состояния по месту регистрации брака?
- а) немедленно после вынесения решения о расторжении брака;

- б) в течение трех дней со дня вступления решения в законную силу;
- в) в течение недели со дня вступления решения в законную силу;
- г) в течение месяца со дня вступления решения в законную силу.

16. Требуется ли согласие супруга на сохранение его фамилии, избранной в качестве общей при заключении брака, другим супругом в случае расторжения брака?

- а) нет;
- б) согласие обязательно;
- в) согласие не требуется, если у супругов есть общие дети и они имеют такую же фамилию;
- г) согласие требуется, если есть общие дети, у которых другая фамилия.

17. При каких условиях может быть восстановлен брак с супругом, признанным безвестно отсутствующим?

- а) в случае явки супруга при наличии совместного заявления супругов, если другой супруг не вступил в новый брак;
- б) брак автоматически восстанавливается в случае отмены судебного решения о признании гражданина безвестно отсутствующим;
- в) в случае явки супруга брак восстанавливается по его заявлению, если нет возражений со стороны другого супруга;
- г) по совместному заявлению или по заявлению одного из супругов.

18. Может ли суд отказать в расторжении брака между супругами, если не будет убежден в распаде семьи?

- а) в соответствии с принципом добровольности брачного союза суд обязан немедленно расторгнуть брак;
- б) да, может;
- в) в такой ситуации суд может дать супругам время для примирения, если по истечении этого срока истец настаивает на расторжении брака, то суд обязан расторгнуть брак;
- г) нет, потому что он обязан в семидневный срок расторгнуть брак.

19. Где может расторгнуть брак гражданин, супруга которого признана безвестно отсутствующей?

- а) только в суде;
- б) только в органах записи актов гражданского состояния;
- в) в суде либо в органах записи актов гражданского состояния по своему выбору;
- г) только в суде, где было вынесено решение о признании супруга безвестно отсутствующим.

20. По истечении какого срока со дня подачи супругами заявления о расторжении брака суд может расторгнуть брак между ними?

- а) расторжение брака производится судом не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления;
- б) по истечении одного месяца, но при наличии уважительных причин суд может уменьшить этот срок;
- в) расторжение брака производится судом ровно через месяц после подачи супругами заявления;
- г) расторжение брака производится судом в течение недели со дня подачи супругами заявления.

6 глава Правовое положение супругов

§ 1 Личные неимущественные права и обязанности супругов

Правоотношения, которые возникают между супругами, делятся на **личные неимущественные и имущественные**. Личные неимущественные правоотношения являются преобладающими в семейном праве, поскольку определяются самой сущностью брака, основанного, как правило, на любви, взаимопонимании и взаимоуважении. Многие личные неимущественные правоотношения находятся за рамками правового регулирования. Личные неимущественные отношения создают правовую основу для имущественных отношений.

Виды личных неимущественных прав и обязанностей супругов. Личные права и обязанности супругов неразрывно связаны с их обладателями и не могут быть переданы другим лицам. Некоторые из них предусмотрены в Конституции РФ (ст. 23, 27 и др.).

Семейный кодекс РФ закрепляет следующие личные неимущественные права и обязанности:

- право на выбор супругами рода занятий, профессии, места пребывания и жительства (п. 1 ст. 31);
- равные права супругов в решении вопросов семейной жизни: воспитании и образовании детей, отцовства и материнства (п. 2 ст. 31);
- обязанность строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей (п. 3 ст. 31);
- право на выбор фамилии (ст. 32).

Первые три группы правомочий носят декларативный характер, и законодательство не предусматривает механизмов их реализации. Право на выбор супругами рода занятий, профессии, места пребывания и места жительства определяется каждым супругом самостоятельно по своей воле. Никто не может быть принужден следовать месту нахождения супруга, работать по трудовому договору или заниматься предпринимательской деятельностью. Семейный кодекс не предусматривает права супругов на выбор гражданства, поскольку во многих странах существуют весьма жесткие правила относительно приобретения гражданства. В ряде стран, например в ФРГ, вступление в брак с гражданином данной страны не дает права его супругу на приобретение гражданства. Независимость выбора супругом гражданства от желания другого супруга предусмотрена Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве в Российской Федерации». В соответствии со ст. 8 этого Закона в Российской Федерации заключение или расторжение брака между гражданином Российской Федерации и лицом, не имеющим гражданства Российской Федерации, не влечет за собой изменение гражданства указанных лиц. Согласно п. 2 ст. 13 СК РФ состояние иностранного гражданина в браке с гражданином Российской Федерации не менее трех лет сокращает срок проживания на территории Российской Федерации, необходимый для приобретения российского гражданства (необходимый срок проживания на территории России для приобретения гражданства – 5 лет).

До XVIII в. на Руси действовали такие принципы супружества, как единая фамилия, общее местожительство, социальный статус, т.е. супруга должна была следовать судьбе мужа: иметь одинаковую с ним фамилию, жить там, где живет супруг, иметь его социальный статус. Ни один из этих принципов в настоящее время не действует.

Право на выбор фамилии состоит в том, что каждый из супругов сам решает вопрос о том, какую ему иметь фамилию, независимо от согласия другого супруга или третьих лиц (например, родителей). Изменение фамилии одним из супругов не влечет за собой перемену фамилии другого супруга. При заключении брака супруги могут выбрать в качестве общей фамилию одного из супругов, либо сохранить добрачную фамилию, либо, если иное не установлено законом субъекта Федерации, присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга. Пункт 2 ст. 28 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» предусматривает, что двойную фамилию супруги могут избрать в качестве общей посредством присоединения фамилии жены к фамилии мужа. Общая фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом. В случае расторжения брака каждый из супругов вправе сохранить фамилию, которую он приобрел, вступая в брак, или восстановить свою добрачную фамилию независимо от согласия другого супруга.

Осуществление данных прав производится только при заключении или расторжении брака. Перемена фамилии в период брака или после его расторжения осуществляется в общем порядке, предусмотренном гл. VII вышеуказанного Закона, с подачей заявления в органы записи актов гражданского состояния, указанием причин перемены и уплатой государственной пошлины. Если орган записи актов гражданского состояния отказал в перемене фамилии или имени, то такой отказ может быть обжалован в суд.

Более детально в законодательстве регулируются **имущественные отношения** между супругами, которые делятся на отношения собственности супругов и алиментные отношения. Алиментные правоотношения будут подробно рассмотрены в главе 8 учебника.

§ 2

Законный режим имущества супругов

В Российской Федерации, как и во многих других странах, различают законный и договорной режим имущества супругов. Законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности. Режим общей совместной собственности супругов предусмотрен ст. 256 ГК РФ и конкретизирован гл. 7 СК РФ. Ранее в Кодексе о браке и семье РСФСР нормы, регулирующие имущественный режим супругов, носили императивный характер. В настоящее время режим общей совместной собственности может быть изменен брачным договором, в котором можно предусмотреть как режим общей долевой собственности, так и раздельной собственности супругов, а также смешанный режим.

Сущность совместной собственности состоит в том, что ее участники владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им составляющим единое целое имуществом, в котором доли заранее не определены. Супруги выступают в гражданских правоотношениях с третьими лицами как единый субъект правоотношений. Например, имущество, которое приобретает один супруг, становится автоматически собственностью и другого супруга. Определение долей осуществляется при разделе совместного имущества. Например, если раздел имущества супругов производится в принудительном порядке судом, то режим совместной собственности трансформируется сначала в режим общей долевой, а затем раздельной собственности.

Имущество, являющееся общей собственностью супругов. Совместной собственностью супругов является имущество, нажитое во время брака, т.е. с момента, когда брак зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено или внесено. Виды имущества перечислены в п. 2 ст. 34 СК РФ:

доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности;

полученные пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения;

движимое и недвижимое имущество;

права требования, выраженные в ценных бумагах, паях, вкладах, долях в капитале, внесенные в коммерческие организации, в том числе в кредитные;

а также любое другое имущество, нажитое супругами в период брака.

Так, **общей собственностью** является имущество, которое супруги получают на работе в качестве оплаты за свой труд, имущество, которое работодатель предоставляет в качестве премии, поощрения либо на льготных условиях за труд, например акции, которые работник получил в результате приватизации бесплатно либо по льготной цене, и количество этих акций напрямую зависело от стажа работы и размера заработной платы на момент приватизации.

Супруги приобретают равные права на общее имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено (например, квартира или машина), либо на имя кого или кем внесены денежные средства. Равные права на общее имущество имеют не только супруги, которые равным образом или в части участвовали в его приобретении. Право на общее имущество принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода, что предусмотрено п. 3 ст. 34 СК РФ. К таким причинам относятся болезнь, инвалидность, невозможность трудоустройства, учеба и др.

Согласно ст. 37 СК РФ к **совместной собственности** супругов может быть отнесено имущество каждого из супругов, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества. Например, если в доме, который принадлежал супругу до брака или получен в период брака по безвозмездной сделке, был произведен капитальный ремонт или реконструкция, то это имущество в целом может быть признано совместной собственностью. Если в период брака принадлежащая одному из супругов часть дома была капитально отремонтирована за счет общих средств и ее стоимость существенно увеличилась, то общей собственностью супругов может быть признана часть дома, соответствующая по стоимости произведенным улучшениям. Если произведенные вложения не существенно увеличили стоимость имущества, то другой супруг может требовать раздела тех средств, которые были потрачены на произведенные улучшения. Договором между супругами может быть предусмотрено иное.

Семейным законодательством регулируются правовые отношения по поводу материальных объектов, которые приобретаются супругами (квартиры, машины, мебель, деньги и т.д.). В то же время в общее имущество супругов могут входить не только материальные объекты, но также и имущественные права, в том числе на объекты интеллектуальной собственности. Пункт 2 ст. 34 СК РФ определяет судьбу доходов, полученных от использования прав на объекты интеллектуальной собственности. Эти доходы являются совместной собственностью. Так, например, супруг до брака написал картину, которую продал будучи женатым и получил вознаграждение, ставшее общим имуществом супругов. Или, например, супруг до брака создал изобретение, которое стало приносить доход в период брака. Этот доход также является общим.

В то же время на практике могут быть такие ситуации, когда один из супругов, не получая доходов в период брака, работает над созданием нового результата интеллектуальной деятельности, который впоследствии может принести хороший доход. Обеспечение семьи осуществляется за счет средств другого супруга. А затем, когда это произведение начинает приносить доход, супруги разводятся. Имеет ли право супруг, который обеспечивал семью, на какую-либо компенсацию, если доход получен автором уже после расторжения брака? Доход, полученный после расторжения брака, не является общей собственностью супругов. Для защиты прав того супруга, который обеспечивал семью, необходимо доказать в суде, что супруг-автор не получал доходов по неуважительным причинам, в связи с чем суд может уменьшить размер доли, причитающейся последнему.

Сами результаты интеллектуальной деятельности и права на них не входят в состав общего имущества супругов, а, следовательно, принадлежат тому из супругов, который создал объект или приобрел на него права.

Имущество, не являющееся совместной собственностью. Не являются общим следующие виды имущества:

- имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак;
- имущество, приобретенное хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак;
- имущество, полученное в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, например, безвозмездная приватизация жилья, а также премии и награды, не входящие в систему оплаты труда;
- вещи индивидуального пользования, за исключением драгоценностей и предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов. К драгоценностям относятся предметы из драгоценных металлов: золота, серебра, платины, палладия. Вопрос о том, что является предметом роскоши для семьи, разрешается судом в каждом конкретном случае, исходя из доходов, уровня жизни семьи и других обстоятельств.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Так, супруг А. решил расторгнуть брак с супругой К. и, уходя из дома, забрал все ценные вещи, в том числе шубу. Гаражом и машиной, приобретенными в период брака, супруг пользовался сам и жене не давал ключи ни от машины, ни от гаража. В судебном заседании при рассмотрении иска о расторжении брака супруга предъявила иск о разделе всего имущества, а шубу просила отдать ей, так как это ее личная вещь. Супруг иск не признал, ссылаясь на то, что все эти вещи были приобретены в период брака исключительно на его доходы. Супруга нигде не работала, а лишь вела домашнее хозяйство. Детей у них не было. Супруг в свою очередь предъявил встречный иск о разделе квартиры, которая была приобретена по договору купли-продажи в период брака на имя супруги. Брачного договора супруги не заключали.

При разрешении спора суд пришел к следующим выводам. Поскольку деньги, гараж, машина и квартира были приобретены в период брака, то они являются совместной собственностью супругов, независимо от того, на имя кого из супругов они приобретены (п. 2 ст. 34 СК РФ). Все имущество должно быть разделено поровну в соответствии с их стоимостью и попредметно. При определении того, является ли шуба совместной собственностью либо это предмет личного пользования, суд исходил из доходов семьи и стоимости шубы. Поскольку стоимость шубы составляла менее одной ежемесячной заработной платы мужа, то суд решил, что эту вещь можно признать не дорогостоящей для семьи и передать супруге без соответствующей компенсации.

Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них, что предусмотрено п. 4 ст. 38 СК РФ.

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по их обоюдному согласию. Согласно п. 2 ст. 253 ГК РФ распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом. В случаях, когда одним из супругов совершается сделка по распоряжению общим имуществом, предполагается, что он действует с согласия другого супруга. Другой стороне в сделке не нужно требовать доказательств согласия другого супруга. Однако сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению таким имуществом, может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга только по требованию последнего и только в случаях, если доказано, что другая сторона в сделке действовала недобросовестно, т.е., знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки.

Например, соседи супругов знали об их постоянных конфликтах, о том, что супруг злоупотребляет спиртными напитками и все деньги тратит на их приобретение. Когда денег не хватает, супруг вопреки желанию супруги уносит из дома вещи и продает их для получения денег. В один из таких дней соседи приобрели у супруга по дешевке импортный телевизор за цену гораздо ниже его реальной стоимости. Узнав об этом, супруга потребовала возврата телевизора. Однако соседи заявили, что договор они заключили не с ней, а с супругом, который вправе сам распоряжаться вещами, находящимися в доме. В соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 35 СК РФ

такая сделка может быть признана недействительной по иску супруги ввиду отсутствия ее согласия на совершение сделки, поскольку в данной ситуации есть доказательства того, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки.

В соответствии с п. 3 ст. 35 СК РФ для совершения одним из супругов сделок по распоряжению недвижимостью или сделок, требующих нотариального удостоверения и (или) государственной регистрации, (как правило, такие сделки совершаются в отношении дорогостоящего имущества, значительного для бюджета супругов), согласие другого супруга должно быть выражено письменно и нотариально удостоверено. Причем такое согласие требуется не только при отчуждении недвижимости, но и при ее приобретении. В противном случае супруг вправе требовать признания сделки недействительной в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки. Сделки, объектом которых являются, например, автотранспортные средства, если их заключают без нотариального удостоверения, к таковым не относятся, так как регистрация автотранспортных средств не является гражданско-правовой.

Сделки, связанные с приобретением, предприятия, требуют государственной регистрации, поскольку предприятия относят к недвижимому имуществу, а, следовательно, эти сделки требуют и согласия супруга.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

К. обратилась в суд с иском к ЗАО «Орел» и супругу-предпринимателю Л. о признании недействительным договора купли-продажи предприятия от 25 мая 2008 г., применении последствий ничтожной сделки, а также признании недействительными последующих договоров купли-продажи предприятия. Требования были мотивированы тем, что при заключении договора купли-продажи не было получено ее согласия как супруги продавца-предпринимателя. Решением Энского городского суда от 17 ноября 2008 г. предприятие признано совместной собственностью К. и Л., договор купли-продажи недействительным, в связи с чем, каждую из сторон суд обязал возвратить друг другу все полученное по сделке. Согласно п. 3 ст. 35 СК РФ при совершении сделок с недвижимым имуществом, нажитым в период брака, а предприятие является недвижимостью, согласие другого супруга должно быть выражено письменно и нотариально удостоверено. В противном случае сделка может быть признана недействительной по требованию супруга в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки.

Раздел общего имущества супругов на основании договора. Супруги могут в любой момент прекратить режим совместной собственности, произвести раздел. Иными словами, раздел общего имущества может быть произведен не только после расторжения брака, но и в период брака. Во время брака необходимость в разделе имущества может возникнуть, например, в связи с обращением взыскания на имущество одного из супругов. Согласно п. 6 ст. 38 СК РФ в случае раздела общего имущества супругов в период брака та часть общего имущества супругов, которая не была разделена, а также имущество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют их совместную собственность.

Раздел может быть произведен добровольно путем заключения в письменной форме договора о разделе имущества. Согласно п. 2 ст. 38 СК РФ нотариальное удостоверение такого договора осуществляется по желанию супругов, т.е. не является обязательным. Отличие соглашения о разделе имущества от брачного договора состоит в том, что соглашение

о разделе определяет судьбу лишь существующего имущества, а брачный договор также судьбу имущества, которое будет приобретено в будущем.

Раздел имущества супругов в судебном порядке. При недостижении соглашения раздел производится в судебном порядке. Доли супругов признаются равными. Размер доходов каждого из супругов не влияет на размер доли. Лишь в отдельных случаях суд может отступить от начала равенства долей, учитывая интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов. **Под интересами детей** подразумеваются интересы, связанные с их воспитанием и обеспечением жильем, одеждой и т.д. Так, суд может увеличить долю того супруга, с которым после расторжения брака будут проживать несовершеннолетние дети.

Дети при жизни родителей, в том числе и при расторжении брака, не имеют права на имущество родителей, поэтому при разделе имущества между супругами дети ничего не получают из их имущества. Но те вещи, которые были приобретены супругами для ребенка, разделу не подлежат. Имущество, которое предназначено для ребенка: обувь, одежда, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и др. — исключаются из раздела и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети. Тот же правовой режим действует и в отношении вкладов, внесенных супругами на имя несовершеннолетних детей. Они считаются принадлежащими детям и не учитываются при разделе общего имущества супругов.

Доля одного из супругов может быть увеличена, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи, а также по другим причинам.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Так, супруги состояли в браке несколько лет. За все время брака супруг не работал, доходов не получал, хотя и был трудоспособным и имел возможность трудоустроиться. Эти обстоятельства он объяснял тем, что супруга имеет возможность получать намного больше, чем он, и в его доходах в семье нет необходимости. Домашнее хозяйство вела мать супруга. Супруга предъявила в суд иск о расторжении брака. Супруг в свою очередь предъявил иск о разделе имущества, нажитого в период брака, поровну. Суд признал, что супруг по неуважительным причинам не имел доходов, а также иногда тратил деньги в ущерб интересам семьи (играл в азартные игры и проигрывал деньги, заработанные супругой). В связи с этим в иске супругу была выделена доля в имуществе, нажитом в период брака, в размере, меньшем, чем доля супруги.

Основания для отступления от начала равенства долей супругов в их общем имуществе должны быть приведены в решении суда.

В тех случаях, когда будет установлено, что один из супругов произвел отчуждение общего имущества или израсходовал его по своему усмотрению вопреки воле другого супруга и не в интересах семьи, либо скрыл имущество, при разделе будет учитываться это имущество или его стоимость (п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»). Например, если супруг для того, чтобы избежать раздела имущества, на деньги, нажитые в период брака, без согласия супруги купил родителям квартиру, то потраченные деньги также будут учитываться при разделе имущества, и супруг должен был выплатить соответствующую компенсацию супруге.

Раздел имущества производится попредметно и в стоимостном выражении. Первоначально определяются идеальные доли, затем производится натуральный раздел, т.е. опреде-

ляется, кому из супругов достанутся те или иные виды имущества. При этом учитываются прежде всего пожелания самих супругов в зависимости от профессиональной деятельности, состояния здоровья, привычек и других обстоятельств. Например, если один из супругов профессиональный музыкант, то ему, безусловно, будет передан рояль, приобретенный в период брака, а другому супругу – иное имущество или соответствующая компенсация.

В случае, если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация. Стоимость имущества, подлежащего разделу, определяется на момент рассмотрения дела. В состав имущества, подлежащего разделу, включается не только общее имущество, имеющееся у супругов в наличии в данное время либо находящееся у третьих лиц, но также и общие долги супругов, которые распределяются пропорционально присужденным долям, а также права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи. Например, права, удостоверенные акциями, или право на получение квартиры по договору об участии в долевом строительстве и инвестировании денег в строительство жилья.

Срок исковой давности для требований о разделе имущества, являющегося общей собственностью супругов, брак которых расторгнут, согласно п. 7 ст. 38 СК РФ, – 3 года. Этот срок следует исчислять не со времени прекращения брака, а со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

§ 3

Брачный договор

Режим общей совместной собственности супругов может быть изменен **брачным договором**. Впервые в Российской Федерации брачный договор был предусмотрен в части первой Гражданского кодекса РФ, в ст. 256 которого указано, что договором между супругами может быть установлен иной режим супружеского имущества. Более подробно особенности брачного договора регламентированы Семейным кодексом.

Брачный договор – это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения (ст. 40 СК РФ).

Из данного определения следует, что брачный договор может быть заключен либо до регистрации брака, но при этом он вступает в силу только после его государственной регистрации, либо в любое время в период брака.

Поскольку брачный договор является разновидностью гражданско-правового договора, то к нему применяются и соответствующие нормы гражданского законодательства, в частности порядок заключения договора, его изменения, расторжения и т.д. Так, например, брачный договор могут заключить лица, не достигшие 18 лет и не обладающие полной дееспособностью, с учетом положений ст. 26 ГК РФ (для заключения брачного договора необходимо согласие родителей (попечителей)). Если несовершеннолетний вступил в брак, то, приобретя полную дееспособность, он может сам совершить любую сделку, в том числе и брачный договор.

Форма и содержание брачного договора . По *форме* брачный договор должен быть письменным и нотариально удостоверенным. При этом брачный договор следует отличать от договора о разделе имущества, который требует простой письменной формы. Договор о разделе имущества, нажитого в период брака, может быть заключен только после регистрации брака и только в отношении того имущества, которое уже приобретено, а не будет приобретено в будущем.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Так, А. и Д. решили пожениться. По совету родителей они решили заключить брачный договор, что и сделали еще до государственной регистрации брака. Будущие супруги удостоверили данный договор у руководителя организации, где они оба работали. Когда в период брака у супругов возник имущественный спор, и они обратились в суд, судья отказался рассматривать условия брачного договора, сославшись на его недействительность, поскольку он не был удостоверен у нотариуса. Однако супруги возразили, что это договор о разделе имущества, который не требует нотариального удостоверения.

В судебном решении отмечалось, что брачный договор является в данном случае недействительным, поскольку не соблюдено требование к форме договора. Брачный договор требует нотариального удостоверения (п. 2 ст. 41 СК РФ). Данный договор нельзя признать соглашением о разделе имущества, которое в соответствии с п. 2 ст. 38 СК РФ не требует обязательной нотариальной формы. Соглашение о разделе имущества может определять судьбу общего имущества, которое уже имеется у супругов. Брачный договор может определять режим имущества, которое будет приобретено в будущем. Поскольку договор заключен до регистрации брака,

то у супругов еще не было общего имущества. В рассматриваемом договоре определяется режим имущества, которое приобретается в браке, и в связи с этим данный договор нельзя признать соглашением о разделе имущества.

Содержание брачного договора могут образовывать следующие условия, предусмотренные в ст. 42 СК РФ:

1) *режим имущества супругов*. Как правило, основной целью брачного договора является изменение режима совместной собственности супругов и замена его на долевую или раздельную собственность. В брачном договоре может быть изменен режим в отношении отдельных видов имущества, например недвижимого имущества или определенных доходов. Так, в брачном договоре может быть указано, что доходы от предпринимательской деятельности будут принадлежать супругу, который ее осуществляет. В договоре можно определить, что установленный договором режим распространяется на имущество, которое будет приобретено в определенный период времени. Например, все, что приобретают супруги до рождения ребенка, является их раздельной собственностью, а после рождения – совместной. В брачном договоре может быть изменен режим имущества, приобретенного до брака или полученного по безвозмездным сделкам в период брака, т.е. являющегося раздельной собственностью супругов.

Чаще всего брачные договоры включают в себя так называемые смешанные режимы, сочетающие в себе элементы раздельной и общей собственности;

2) *обязательства по взаимному содержанию или по содержанию одного из супругов другим*. При этом не должны нарушаться нормы Семейного кодекса РФ об алиментах. В частности, если в брачном договоре будет предусмотрено, что супруга не имеет права на получение материального содержания ни при каких обстоятельствах, то это положение будет противоречить ст. 89 СК РФ и признается ничтожным. Супруга не утратит права на получение содержания, если она будет нетрудоспособной и нуждающейся, а также в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка, а также в других случаях, установленных законодательством.

Включение в брачный договор положений о содержании может защитить интересы того супруга, который оставляет работу для того, чтобы заниматься семьей, но при этом по закону права на получение алиментов не имеет;

3) *способы участия в доходах друг друга*. Это условие может быть включено в брачный договор в тех случаях, когда оба супруга имеют самостоятельные доходы, а также когда один из супругов не имеет дохода, но приобретает таким образом право собственности на доходы, получаемые другими супругом, например, в виде определенного процента от доходов от предпринимательской деятельности;

4) *порядок несения каждым из супругов семейных расходов*. К ним могут относиться как текущие расходы, например плата за квартиру, коммунальные услуги, приобретение продуктов питания и т.п., так и другие, например на обучение, лечение и т.д.;

5) *порядок распределения имущества*, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. Такие условия в договоре позволят избежать споров и обращения в суд в случае расторжения брака;

6) *другие положения*, касающиеся имущественных отношений супругов. Так, например, семейное законодательство, как указывалось выше, не регулирует вопросы, связанные с правами супругов на результаты интеллектуальной деятельности, созданные в период брака. Для того чтобы избежать споров, которые могут возникнуть между супругами при разделе доходов от использования прав на объекты интеллектуальной собственности, целесообразно в брачном договоре внести специальные положения. Например, указать, если доход от использования прав на результаты интеллектуальной деятельности, созданных в

период брака, получен супругом после расторжения брака, то другой супруг имеет право на получение части этого дохода в виде алиментов.

Однако следует учитывать, что некоторые положения относительно регулирования прав на результаты интеллектуальной деятельности не могут быть включены в брачный договор. Это касается, например, личных неимущественных прав. Нельзя закрепить в брачном договоре положение о том, что произведения, созданные в период брака, будут публиковаться только под именем одного из супругов, хотя произведение создано в соавторстве, либо обнародование произведений (отзыв), созданных в браке, осуществляется только по взаимному согласию супругов. Во-первых, брачный договор в соответствии с п. 3 ст. 42 СК РФ не может регулировать личные неимущественные отношения между супругами, а во-вторых, согласно п. 1 ст. 150 ГК РФ право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. То есть они могут принадлежать только супругу-автору.

В брачном договоре можно предусмотреть особенности совершения сделок с имуществом супругов. Так, например, в договоре можно установить, что для совершения сделок на крупную сумму требуется предварительное письменное согласия другого супруга. Особо можно оговорить условия относительно дохода, полученного от совершения сделок с имуществом, принадлежавшим супругам до брака.

Например, супруга до брака приобрела однокомнатную квартиру и в период брака решила улучшить жилищные условия, продав ее и купив двухкомнатную большей площади. Если между супругами не заключен брачный договор, то двухкомнатная квартира, которую супруга приобретет в период брака, будет совместной собственностью супругов. В случае возникновения спора о разделе имущества между супругами жене придется доказывать в суде, что часть денег на покупку квартиры были получены за счет продажи имущества, нажитого до вступления в брак, и являются исключительно ее собственностью. Чтобы избежать подобных споров, целесообразно в брачном договоре указать, что все доходы, полученные от продажи имущества, приобретенного до брака, являются собственностью супруга, которому это имущество принадлежало. Для избежания спора по поводу двухкомнатной квартиры в брачном договоре следует указать, что право собственности на данную квартиру принадлежит супруге; либо следует установить в брачном договоре общее правило, что недвижимое имущество, приобретенное в период брака, принадлежит тому супругу, на чье имя оно зарегистрировано.

На практике довольно часто в брачном договоре предусматриваются особенности правового режима отдельных видов имущества. Так, например, банковские вклады, сделанные супругами во время брака, а также проценты по ним являются собственностью того супруга, на имя которого они сделаны. Акции и другие ценные бумаги, приобретенные в период брака, а также доходы по ним принадлежат тому супругу, на чье имя они приобретены. Свадебные подарки принадлежат супругам в период брака на праве общей собственности, а в случае расторжения брака – переходят в собственность того из супругов, чьими родственниками, друзьями эти подарки были сделаны.

Брачный договор может быть условной сделкой, как с отлагательными, так и отменительными условиями, с указанием или без указания срока.

Законодательством предусмотрен ряд условий, которых не должно быть в брачном договоре. В противном случае они являются недействительными и влекут отказ нотариуса в удостоверении договора.

К ним относятся *условия*:

– ограничивающие правоспособность или дееспособность супругов. Например, нельзя ограничить право супруга на составление завещания;

Так, при заключении брачного договора большая часть имущества, приобретенного в браке супругом-предпринимателем, признавалась его собственностью. Супруга согласилась заключить такой договор при условии, что супруг завещает это имущество не своему сыну от первого брака, а их общим детям – сыну и дочери. Супруг не возражал против включения такого условия в брачный договор, однако нотариус отказался удостоверить такой договор, поскольку вышеназванное положение ограничивает право– и дееспособность супруга. В соответствии со ст. 18 ГК РФ одним из элементов содержания правоспособности является право граждан завещать имущество и не допускается ограничение граждан в этом праве согласно ст. 22 ГК РФ.

– ограничивающие право на обращение в суд. Например, нельзя в брачном договоре предусмотреть, что супруги в случае отсутствия у них несовершеннолетних детей обязуются расторгнуть брак в органах записи актов гражданского состояния, а не в суде, и не требовать раздела имущества;

– устанавливающие личные неимущественные отношения между супругами. Поскольку личные неимущественные права супругов, как отмечалось ранее, практически не регулируются законодательством и их реализация не может быть обеспечена принудительной силой государства, то их включение в договор не будет носить правового характера. Нельзя в договоре предусмотреть, например, распределение обязанностей по уборке квартиры, обязанность соблюдать супружескую верность и т.п. В некоторых странах, например в США, допускается регулирование в брачном договоре личных неимущественных отношений между супругами, а также прав и обязанностей в отношении детей;

– устанавливающие права и обязанности в отношении детей. Поскольку дети являются самостоятельными субъектами права, то все акты, затрагивающие права детей, должны совершаться отдельно;

– ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания. Нельзя ограничивать также и права супругов на алименты по основаниям, отличным от предусмотренных ст. 89 СК РФ;

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Супруги А. заключили брачный договор, где предусмотрели отказ от обязанности по взаимному содержанию как в период брака, так и после его расторжения, независимо от каких-либо обстоятельств. Нотариус отказался удостоверить договор как противоречащий действующему законодательству. Возражая против действий нотариуса, супруги обратились с жалобой в Федеральную нотариальную палату. В письменном ответе заявителем представитель Федеральной нотариальной палаты дал следующий ответ: «Нотариус правильно отказал в удостоверении брачного договора, поскольку согласно п. 3 ст. 42 СК РФ брачный договор не может предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получения содержания, а также другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение. Таким образом, положения об отказе от обязанности по взаимному содержанию как в период брака, так и после его расторжения независимо от обстоятельств являются недействительными».

– ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное положение. Например, условия, в соответствии с которыми все имущество, приобретенное в период брака, является собственностью одного из супругов, а другой супруг полностью лишается права собственности на это имущество, без какой-либо компенсации;

– противоречащие основным началам семейного законодательства. Это касается прежде всего норм-принципов, предусмотренных в ст. 1 СК РФ.

В зарубежных странах существуют и другие основания признания брачного договора недействительным. Например, в Германии брачный договор считается недействительным, если он переходит границы нравственности.

Изменение и расторжение брачного договора. Брачный договор, как и любая сделка, может быть изменен или расторгнут. Семейный кодекс РФ подробно не регламентирует эти вопросы, поскольку в большей степени они уже урегулированы Гражданским кодексом РФ. Так, брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов, которое также должно быть нотариально удостоверено.

По требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда при существенном нарушении договора другим супругом. Согласно абз. 4 п. 2 ст. 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Например, в соответствии с условиями брачного договора на имущество, нажитое в браке, распространяется режим раздельной собственности, при этом супруг обязан выплачивать супруге алименты ежемесячно в определенном размере. Однако супруг эту обязанность не выполняет, в связи с чем супруга может в судебном порядке предъявить иск об изменении или расторжении брачного договора. В случае расторжения договора режим раздельной собственности, установленной брачным договором, может быть прекращен.

Не допускается односторонний отказ от исполнения брачного договора. Однако возможны такие ситуации, когда обстоятельства, при которых заключался договор, существенно изменились, и исполнение приведет к значительному ущербу для сторон, что предусмотрено ст. 451 ГК РФ. Например, если супруг, который занимался предпринимательской деятельностью и обеспечивал семью, потерял трудоспособность и стал инвалидом, то договор может быть расторгнут или изменен судом по заявлению заинтересованного супруга.

Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака. Например, обязательства по разделу имущества, пользованию им после расторжения брака, обязательства по содержанию одного из супругов.

Признание брачного договора недействительным. Брачный договор может быть признан недействительным (оспоримым или ничтожным) по тем же основаниям, что и любая гражданско-правовая сделка. Например, брачный договор может быть признан притворной сделкой, если он совершен с целью прикрыть договор купли-продажи имущества для избежания налогообложения, или брачный договор может быть признан недействительным в силу того, что был заключен под влиянием обмана, угрозы либо насилия.

Кроме того, брачный договор может быть признан недействительным в случае признания брака недействительным, за исключением случаев, когда условия брачного договора защищают интересы добросовестного супруга (п. 4 ст. 30 СК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 44 СК РФ суд может также признать брачный договор недействительным полностью или частично по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение, т.е. такой договор является оспоримым.

§ 4

Ответственность супругов по обязательствам

В состав имущества супругов могут входить не только материальные объекты и права требования, но и обязательства супругов (долги). На практике важное значение имеет определение характера долга: является он общим или личным. В то же время не следует забывать, что обязательства (долги) входят в состав имущества и, следовательно, если долг возник в период брака, то по общему правилу он является совместным независимо от того, каким из супругов этот долг приобретен.

Традиционно основным критерием отнесения обязательства к личному является то, что это обязательство взял на себя супруг самостоятельно, а общими являются обязательства, которые вместе взяли на себя супруги. Из этого правила могут быть исключения, которые указаны ниже. Обязательства супругов могут быть внутренними и внешними. Внутренние обязательства возникают в семье, например алиментные обязательства перед другим супругом или иными членами семьи. Внешние долги возникают в отношении третьих лиц, например в отношении банка по кредитному договору.

Личные обязательства супругов. К личным относятся обязательства, возникшие у каждого из супругов:

- до регистрации брака;
- после заключения брака, но с целью удовлетворению личных нужд;
- неразрывно связанные с личностью должника (из причинения вреда, авторского договора), которые не могут переходить ни по закону, ни по договору;
- обременяющие отдельное имущество супругов, например долги наследодателя, перешедшие к супругу-наследнику;
- перед другими членами семьи, например алиментные обязательства, и др.

В зависимости от характера долга определяются и правовые последствия. По личным обязательствам взыскание может быть обращено лишь на личное имущество супруга-должника, а при недостаточности – на его долю в общем имуществе супругов, которая определяется путем раздела в соответствии со ст. 255, 256 ГК РФ.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Банк обратился с иском к супругу С. о взыскании с него суммы кредита на приобретение квартиры. Кредит был выдан до вступления в брак. При определении имущества, на которое можно обратить взыскание, был выявлен загородный дом, который супруги приобрели в период брака. Поскольку дом был признан совместной собственностью супругов, то возникла проблема раздела имущества между супругами с целью обращения взыскания на его долю. Суд на основании заключения эксперта определил, что раздел дома невозможен. Кредитор потребовал продажи супругом-должником своей доли другому супругу по рыночной цене. Однако супруга отказалась от ее приобретения, в связи с чем банк подал заявление об обращении взыскания на долю должника в праве общей собственности супругов путем продажи с публичных торгов, что предусмотрено ст. 255 ГК РФ.

Если в ходе обращения взыскания затронуто имущество, принадлежащее другому супругу, то такое имущество должно быть возвращено его собственнику. Например, если при наложении ареста на имущество одного супруга в опись было включено имущество другого супруга, то последний имеет право подать иск об освобождении имущества от ареста.

На практике довольно часто кредиторы одного из супругов-должника претендуют на имущество, нажитое супругами в период брака. Прежде чем разрешить вопрос об обращении взыскания на подобное имущество или о передаче такого имущества кредитору, необходимо определить его правовой режим: является ли это имущество общим совместным либо принадлежит одному из супругов. Иногда от этого зависит и подведомственность спора определенному суду: суду общей юрисдикции или арбитражному суду. Следующий пример из практики Федерального арбитражного суда Московского округа подтверждает это.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Индивидуальный предприниматель без образования юридического лица С. обратился в Арбитражный суд Московской области с иском к индивидуальному предпринимателю без образования юридического лица Р. о признании права собственности на холодильное оборудование, находящееся по адресу: пос. Томилино, ул. Гоголя, 18. Определением суда первой инстанции от 9 апреля 2001 г. производство по делу прекращено в связи с тем, что при разрешении данного спора судом затрагивались бы интересы супруга – физического лица, которое не может быть лицом, участвующим в рассмотрении дела в арбитражном суде. При установлении обстоятельств дела, связанных с приобретением ответчиком Р. спорного имущества в период нахождения в браке с гражданкой Д., суд первой инстанции исходил из того, что спорное имущество приобретено во время брака, и заключение брака подтверждается наличием штампов в паспортах Д. и Р.

Суд первой инстанции, делая выводы о нахождении спорного имущества в совместной собственности супругов, руководствовался ст. 34 СК РФ.

Указанные выводы суда первой инстанции нельзя считать достаточно обоснованными, поскольку в соответствии с п. 2 ст. 10 СК РФ права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации брака в органах записи актов гражданского состояния.

Однако суд первой инстанции не проверял наличие государственной регистрации заключения брака, которая производится в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния (ст. 11 СК РФ, ст. 24 – 30 Федерального закона «Об актах гражданского состояния») и подтверждается свидетельством о заключении брака, которое не было исследовано в судебном заседании. Кроме того, суд первой инстанции, делая вывод о нахождении спорного имущества, приобретенного ответчиком Р., в совместной собственности супругов Р. и Д., не устанавливал обстоятельства, подтверждающие приобретение ответчиком спорного имущества за счет общих доходов супругов (п. 2 ст. 34 СК РФ). Учитывая изложенное, суд кассационной инстанции признал, что определение суда первой инстанции от 9 апреля 2001 г. является недостаточно обоснованным, принятым с нарушением норм процессуального права, которые могли привести к принятию неправильного судебного акта. В связи с тем, что указанное нарушение норм процессуального права можно устранить только при новом рассмотрении дела в суде первой инстанции, дело подлежит передаче на новое рассмотрение в первую инстанцию Арбитражного суда Московской области.

Общие обязательства супругов. Общими являются обязательства,

- по которым оба супруга стали содолжниками в соответствии с законом (например, при совместном причинении вреда) или взяли на себя обязательства по договору;
- должником по которым выступает один из супругов, но все полученное было израсходовано на нужды семьи;
- обременения общего имущества;
- по возмещению вреда, причиненного общими несовершеннолетними детьми, за исключением случаев, когда ребенок вступил в брак или эмансипирован, и др.

По общим обязательствам ответственность несут оба супруга. Сначала взыскание обращается на их общее имущество, а при его недостаточности – на личное имущество обоих супругов. Эта ответственность является солидарной. В соответствии со ст. 323 ГК РФ при солидарной ответственности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Иными словами, кредитор вправе обратиться с взысканием на личное имущество любого из супругов как полностью, так и в части долга. Если имущества одного из супругов будет недостаточно для удовлетворения требований кредитора, то кредитор имеет право обратиться с взысканием на имущество другого супруга. При обращении с взысканием на имущество супругов необходимо учитывать, что ст. 446 ГПК РФ предусматривает перечень имущества, на которое недопустимо обращать взыскание. **Взыскание** по исполнительным документам **не может быть обращено** на следующее имущество, принадлежащее гражданину на праве собственности:

жилое помещение (его части), если для должника и членов его семьи, совместно проживающих в этом помещении должника, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, кроме тех случаев, когда оно стало предметом залога;

земельные участки, на которых расположены объекты, перечисленные выше, а также земельные участки, использование которых не связано с осуществлением должником предпринимательской деятельности;

предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши и др.

Особое внимание в Семейном кодексе РФ уделено обращению с взысканием на общее имущество супругов или его часть, если оно было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем. В соответствии с п. 2 ст. 45 СК РФ взыскание в этом случае может быть обращено соответственно на общее имущество супругов или его часть. Факт совершения преступления должен быть установлен судом.

При разделе имущества долги супругов распределяются пропорционально присужденной доле.

В брачном договоре супруги могут распределить не только имущество, но и обязательства между собой, могут трансформировать общие долги в личные и наоборот, что может весьма существенно затронуть интересы кредиторов. Поэтому согласно п. 1 ст. 46 СК РФ супруг обязан уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора. Однако СК РФ не предусматривает обязанности информировать именно о содержании брачного договора, вносимых изменениях, что наиболее важно для кредиторов. При невыполнении вышеназванной обязанности супруг отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора.

Кроме того, для защиты интересов кредиторов супруга-должника им предоставлено право требовать изменения условий или расторжения договора, заключенного с этим супругом, если условия брачного договора существенно изменили его имущественное положение. Согласно п. 1 ст. 451 ГК РФ *существенным* признается изменение таких обстоятельств, которые изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, дого-

вор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Но эти обстоятельства в суде придется доказывать самому кредитору.

Контрольные вопросы

1. Могут ли супруги при заключении брака присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга?
 - а) нет, в России это запрещено;
 - б) могут, если иное не предусмотрено законом субъекта Федерации;
 - в) могут при наличии согласия органов записи актов гражданского состояния;
 - г) могут при наличии согласия органов местного самоуправления.
2. Какие требования предъявляет Семейный кодекс РФ к форме договора о разделе имущества?
 - а) договор требует нотариальной формы;
 - б) договор должен быть заключен в простой письменной форме;
 - в) договор может быть заключен устно;
 - г) договор может быть заключен как в письменной, так и в устной форме.
3. Какой из перечисленных режим имущества супругов является законным?
 - а) режим совместной собственности;
 - б) режим общей долевой собственности;
 - в) режим раздельной собственности;
 - г) смешанный режим.
4. Какое из перечисленного имущества, полученное в период брака, не является совместной собственностью супругов?
 - а) имущество, приобретенное по безвозмездным сделкам;
 - б) проценты на вклад, внесенный в банк до вступления в брак;
 - в) доходы от использования прав на объекты интеллектуальной собственности, созданные до брака;
 - г) доходы каждого из супругов, полученные от предпринимательской деятельности.
5. В каких случаях имущество, приобретенное супругами до брака, может быть признано совместной собственностью супругов?
 - а) во всех случаях, если брак зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния;
 - б) если это имущество используется в течение длительного времени обоими супругами;
 - в) если 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;
 - г) если это имущество используется длительное время супругом, который не является собственником имущества.
6. В каких случаях суд может отступить от начала равенства долей супругов в общем имуществе?
 - а) в интересах несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов;
 - б) исключительно в интересах детей;
 - в) в интересах родителей супругов;
 - г) в интересах братьев и сестер супругов.
7. В каких случаях для совершения одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом требуется нотариально удостоверенное согласие другого супруга?
 - а) во всех случаях, если имущество нажито в период брака;
 - б) только в случаях, если предметом сделки является недвижимость;

- в) при совершении сделок по распоряжению недвижимостью, а также сделок, требующих нотариального удостоверения или регистрации;
 - г) не требуется нотариально удостоверенного согласия другого супруга.
8. Какова форма брачного договора, установленного законодательством?
- а) простая письменная;
 - б) письменная, нотариально удостоверенная;
 - в) может быть устной или письменной по соглашению сторон;
 - г) устная.
9. Может ли суд при отсутствии брачного договора признать имущество, нажитое в период брака, собственностью каждого из супругов?
- а) нет;
 - б) может, если это имущество нажито каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений;
 - в) может, если это не затрагивает интересы другого супруга;
 - г) может, если это не затрагивает интересы их общих детей.
10. Допускается ли односторонний отказ от исполнения брачного договора?
- а) не допускается;
 - б) допускается по решению суда, если обстоятельства, при которых заключался договор, существенно изменились, и исполнение договора приведет к значительному ущербу для сторон;
 - в) допускается без каких-либо ограничений;
 - г) допускается в устной форме в присутствии не менее чем двух свидетелей.
11. Каков срок исковой давности по требованиям супругов о разделе общего имущества, брак которых расторгнут?
- а) один год;
 - б) три года;
 - в) срок исковой давности не распространяется;
 - г) 5 лет.
12. Требуется ли для заключения брачного договора несовершеннолетним супругом, вступившим в брак, согласие родителей?
- а) да, во всех случаях;
 - б) нет;
 - в) да, за исключением случаев, когда несовершеннолетний супруг эмансипирован;
 - г) да, если один из супругов не достиг 16-летнего возраста.
13. Как распределяются общие долги супругов при разделе общего имущества?
- а) всегда поровну;
 - б) пропорционально присужденным им долям имущества;
 - в) в зависимости от доходов супругов;
 - г) либо поровну, либо пропорционально присужденным им долям имущества.
14. Когда может быть заключен брачный договор?
- а) только после регистрации брака;
 - б) как до регистрации брака, так и в любое время в период брака;
 - в) до момента регистрации брака в органах записи актов гражданского состояния;
 - г) только по истечении месяца после регистрации брака.
15. По каким основаниям брачный договор может быть признан недействительным?
- а) лишь по основаниям признания брачного договора недействительным, предусмотренным в Семейном кодексе РФ;

б) по основаниям признания брачного договора недействительным, предусмотренным в Семейном кодексе РФ, а также по основаниям признания сделок недействительными, предусмотренным в Гражданском кодексе РФ;

в) в случае прекращения брака между супругами;

г) лишь по основаниям признания брачного договора недействительным, предусмотренным в Гражданском кодексе РФ.

16. Какие условия не могут содержаться в брачном договоре?

а) права и обязанности супругов в отношении детей;

б) права и обязанности по взаимному содержанию супругов;

в) условия, определяющие режим имущества супругов;

г) условия, касающиеся имущества, которое будет передано каждому из супругов после расторжения брака.

17. На любое ли имущество супругов может быть обращено взыскание?

а) да, за исключением перечня имущества, установленного в Гражданском процессуальном кодексе РФ, которое освобождено от взыскания со стороны кредиторов;

б) да, без каких-либо исключений;

в) нет, обращение взыскания допускается только на денежные средства супругов;

г) нет, обращение взыскания допускается только на недвижимое имущество.

18. В каких случаях взыскание может быть обращено на общее имущество супругов?

а) если это имущество получено одним из супругов преступным путем;

б) если обязательство, по которому производится взыскание, возникло у одного из супругов до регистрации брака;

в) по алиментным обязательствам супруга;

г) если обязательство возникло в результате наследования.

19. Личными неимущественными правами и обязанностями супругов являются:

а) право на участие в демонстрациях, уличных шествиях и т.д.;

б) право на выбор фамилии; право дать согласие на усыновление ребенка другим супругом;

в) право требовать от другого супруга согласования общего места жительства и выбора рода занятий;

г) право на раздел супружеского имущества.

20. Брачный договор, заключенный до государственной регистрации брака, вступает в силу:

а) с даты, указанной в брачном договоре;

б) с момента подачи заявления о регистрации брака;

в) со дня государственной регистрации заключения брака;

г) с момента заключения брачного договора.

7 глава

Родительские правоотношения и правоотношения между другими членами семьи

§ 1

Установление происхождения детей

Основанием возникновения семейно-правовых отношений между родителями и детьми является происхождение детей, т.е. кровное родство, удостоверенное в установленном законом порядке. Удостоверение происхождения ребенка осуществляется органами записи актов гражданского состояния.

Установление материнства. Основанием для государственной регистрации рождения является документ, подтверждающий происхождение ребенка от матери. В большинстве случаев в качестве такового выступает документ о рождении, выданный медицинской организацией, в которой происходили роды. Это может быть не только государственное учреждение, а любая медицинская организация независимо от организационно-правовой формы. Если роды ребенка проходили вне медицинского учреждения, то основанием для регистрации может быть документ, выданный медицинской организацией, врач которой оказывал медицинскую помощь при родах или в которую обратилась мать после родов, либо лицом, занимающимся частной медицинской практикой. При родах вне медицинской организации и без оказания медицинской помощи регистрация производится на основании заявления лица, присутствовавшего во время родов, о рождении ребенка. Такое заявление может быть сделано лицом, присутствовавшим при родах, работнику органа записи актов гражданского состояния, производящему государственную регистрацию рождения ребенка. В случае рождения ребенка на морском, речном, воздушном судне, в поезде капитан судна (начальник поезда) может составить акт о рождении ребенка. При отсутствии вышеперечисленных оснований регистрация производится в соответствии с решением суда об установлении факта рождения ребенка данной женщиной. В этом случае установление происхождения ребенка от матери может быть основано на других допустимых доказательствах. Оспаривание материнства возможно в судебном порядке.

Государственная регистрация рождения ребенка. В соответствии с п. 1 ст. 15 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» регистрация рождения ребенка производится органом записи актов гражданского состояния по месту рождения ребенка или по месту жительства родителей (одного из родителей). Если ребенок родился при переезде (в самолете, на судне, в поезде и т.д.), то регистрация рождения производится органом записи актов гражданского состояния по месту жительства родителей (одного из родителей) или любым органом записи актов гражданского состояния, расположенным по маршруту следования транспорта. Согласно ст. 70 Кодекса торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ капитан судна обязан сделать запись в судовом журнале о каждом случае рождения ребенка на судне. При рождении ребенка в таких ситуациях местом рождения ребенка указывается место государственной регистрации рождения ребенка. Если ребенок, родители которого – граждане России, родился за пределами страны, то регистрация рождения может быть произведена в соответствующем консульском учреждении Российской Федерации. Значение государственной регистрации рождения ребенка состоит в том, что лишь на основании такой регистрации возникают юридические права и обязанности между родителями и детьми.

Родители или один из родителей должны в течение одного месяца со дня рождения ребенка заявить о его рождении устно или письменно. Однако закон не предусматривает санкций за нарушение этого срока. Если родители не имеют возможности лично заявить о рождении ребенка (например, по состоянию здоровья), то заявление может быть сделано родственником одного из родителей либо лицом, уполномоченным родителями, либо должностным лицом медицинской организации или иной организации, в которой находилась мать во время родов или находится ребенок. Родители ребенка имеют право обратиться в орган записи актов гражданского состояния с просьбой о регистрации рождения независимо от своего возраста. Даже если родители – несовершеннолетние граждане, согласие их законных представителей на регистрацию рождения ребенка не требуется.

При этом органы записи актов гражданского состояния делают запись о рождении ребенка.

Федеральный закон «Об актах гражданского состояния» особое внимание уделяет вопросам государственной регистрации рождения найденного (подкинутого) ребенка. Лицо, нашедшее ребенка, обязано заявить об этом в течение 48 часов в орган внутренних дел или в орган опеки и попечительства по месту обнаружения ребенка. Орган внутренних дел, орган опеки и попечительства либо медицинская организация, воспитательная организация или организация социальной защиты населения, в которую помещен ребенок, обязаны заявить о государственной регистрации рождения найденного (подкинутого) ребенка, родители которого неизвестны, не позднее чем через семь дней со дня обнаружения ребенка. Основанием для государственной регистрации будут служить следующие документы:

- документ об обнаружении ребенка, выданный органом внутренних дел или органом опеки и попечительства, с указанием времени, места и обстоятельств, при которых ребенок найден;
- документ, выданный медицинской организацией и подтверждающий возраст и пол найденного (подкинутого) ребенка.

В запись акта о рождении ребенка сведения о ребенке (фамилия, имя, отчество) вносятся по указанию организации, в которую помещен ребенок (орган внутренних дел, орган опеки и попечительства и т.п.). Сведения о родителях найденного (подкинутого) ребенка в запись акта о его рождении не вносятся.

Установление отцовства в добровольном порядке. Рождение ребенка женщиной, состоящей в браке, порождает презумпцию отцовства супруга этой женщины, которая действует в течение 300 дней с момента:

- расторжения брака между родителями ребенка;
- признания судом брака недействительным;
- смерти супруга.

При этом сведения об отце вносятся на основании следующих документов:

- свидетельства о браке;
- иного документа, подтверждающего факт регистрации заключения брака;
- документа, подтверждающего факт и время прекращения брака (свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга).

Происхождение ребенка от отца, не состоящего в браке с матерью ребенка, может быть установлено добровольно либо принудительно. **Добровольное отцовство** устанавливается путем подачи в орган записи актов гражданского состояния совместного заявления отцом и матерью ребенка.

Отцовство устанавливается по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия – по решению суда в следующих случаях, предусмотренных п. 3 ст. 48 СК РФ:

- в случае смерти матери;

- признания ее недееспособной;
- невозможности установления ее места нахождения;
- лишения ее родительских прав.

Согласие органов опеки и попечительства необходимо для того, чтобы избежать ситуации, когда заявление об установлении отцовства подается в корыстных целях для извлечения каких-то выгод без цели заботы о ребенке, его воспитания.

Добровольное признание отцовства представляет собой юридический акт, порождающий правоотношения между отцом и ребенком. Признание отцовства является безотзывным с момента, когда произведена соответствующая запись в книге актов гражданского состояния. Запись об отцовстве может быть оспорена только в судебном порядке, например, если выясняется, что мужчина, записанный в качестве отца ребенка, фактическим отцом не является. Однако если в момент записи отцовства заявитель знал об этом, то в соответствии с п. 2 ст. 52 СК РФ он в последующем не может оспорить произведенную запись, ссылаясь на эти обстоятельства.

В некоторых случаях подача совместного заявления об установлении отцовства после рождения ребенка может быть затруднительна, например, если отец будет призван в армию или планируется длительная командировка. В этих случаях будущие родители могут подать заявление в орган записи актов гражданского состояния во время беременности матери. Запись о родителях ребенка будет произведена после рождения ребенка. До тех пор любой из родителей может отозвать заявление.

Установление отцовства в судебном порядке. Вопросы установления отцовства в судебном порядке разъясняются в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов».

В соответствии со ст. 49 СК РФ, если родители не состоят в браке и отсутствует совместное заявление родителей или заявление отца ребенка (п. 4 ст. 48 СК РФ), отцовство устанавливается в судебном порядке в исковом производстве. Заявление об установлении отцовства может быть подано:

- одним из родителей (несовершеннолетняя мать ребенка может самостоятельно подать исковое заявление об установлении отцовства с 14 лет);
- опекуном (попечителем) ребенка;
- лицом, на иждивении которого находится ребенок;
- самим ребенком, достигшим совершеннолетия.

При установлении отцовства в отношении детей, родившихся после вступления в силу Семейного кодекса РФ, т.е. с 1 марта 1996 г., суд принимает во внимание любые доказательства (письменные, устные и др.), с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица, в том числе экспертизу. Существуют такие виды экспертизы, которые позволяют установить отцовство с высокой степенью точности. К ним относится, например, генетическая дактилоскопия (по ДНК, содержащей генетический код, индивидуальный для каждого человека. ДНК ребенка всегда сочетает признаки ДНК отца и матери), по амниотической жидкости (воды при беременности). Генетическая дактилоскопия стала возможной с 1988 г. Алименты – наиболее частая причина, по которой люди обращаются в целях проведения подобной экспертизы, но не единственная. Например, дела о подмене детей в роддоме, когда выясняется, что ни один из супругов, зарегистрированных в качестве родителей ребенка, биологическими родителями не являются.

Заключение экспертизы по вопросу происхождения ребенка является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Неявка стороны на экспертизу по делам об установлении отцовства, когда без этой

стороны экспертизу провести невозможно, либо непредставление экспертам необходимых предметов исследования, сами по себе не являются безусловным основанием для признания судом установленным или опровергнутым факта, для выяснения которого экспертиза была назначена. Этот вопрос разрешается судом в каждом конкретном случае в зависимости от того, какая сторона, по каким причинам не явилась на экспертизу или не представила экспертам необходимые предметы исследования, а также какое значение для нее имеет заключение экспертизы, исходя из имеющихся в деле доказательств в их совокупности.

На требования об установлении отцовства независимо от возраста ребенка срок исковой давности не распространяется. В соответствии с п. 4 ст. 48 СК РФ установление отцовства в отношении ребенка, достигшего 18 лет, допускается только с его согласия, а если он признан недееспособным, – с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства. Такое согласие необходимо для того, чтобы избежать недобросовестности со стороны лица, желающего установить отцовство и впоследствии взыскать алименты.

Если при жизни отца ни добровольно, ни принудительно отцовство не было установлено и родители не состояли в браке, суд в соответствии со ст. 50 СК РФ вправе установить факт признания им отцовства при жизни. Такой факт устанавливается по правилам особого производства как с помощью письменных, так и других доказательств.

Установление отцовства влечет возникновение личных неимущественных и имущественных правоотношений между родителями и детьми. Причем дети, рожденные вне брака, имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке между собой.

Одновременно с иском об установлении отцовства, как правило, предъявляются требования о взыскании алиментов. В этих случаях алименты присуждаются со дня предъявления иска, а не с момента рождения ребенка (п.2 ст. 107 СК РФ). Возможность взыскания средств на содержание ребенка за прошлое время исключается, поскольку до удовлетворения иска об установлении отцовства ответчик не был признан отцом ребенка.

Если отцовство не установлено ни добровольно, ни принудительно, то запись об отце ребенка в книге записей актов гражданского состояния делается по указанию матери. Фамилия отца ребенка записывается по фамилии матери, а имя и отчество отца – по ее указанию. Эта запись в последующем не мешает установлению отцовства как добровольно, так и принудительно. Кроме того, законодательство допускает по усмотрению матери не указывать никого в качестве отца ребенка, тогда в свидетельстве о рождении в графе «отец» ставится прочерк.

16-летняя И. родила ребенка, отец которого отказался зарегистрировать с ней брак и признать отцовство в органах записи актов гражданского состояния. В книге актов гражданского состояния в графе «отец» И. пожелала записать фактического отца, но работник органа записи актов гражданского состояния сказал, что в графе «фамилия отца» может быть записана только ее фамилия. В связи с этим мать И. обратилась в юридическую консультацию с просьбой разъяснить ей следующие вопросы: Как правовыми средствами обязать отца ребенка жениться на И.? Как установить отцовство в отношении ребенка? Может ли И. сама подать в суд соответствующее заявление? Почему орган записи актов гражданского состояния отказался записать в качестве отца фактического отца ребенка? Можно ли потребовать выплаты алиментов на ребенка с отца, начиная с даты рождения?

Специалист юридической консультации дал следующие ответы на поставленные вопросы. «В соответствии с принципом добровольности брачного союза, предусмотренного в ст. 1 СК РФ, никто не может быть

принужден к вступлению в брак, даже гражданин, у которого родился ребенок. Отцовство может быть установлено в судебном порядке путем подачи заявления в соответствии со ст. 49 СК РФ. В заявлении должны быть приведены доказательства, с помощью которых отцовство может быть установлено, например письменные доказательства, свидетельские показания, заключения эксперта и др. Согласно п. 3 ст. 62 СК РФ несовершеннолетняя мать может сама подать заявление в суд об установлении отцовства с 14 лет. Если отцовство не установлено ни добровольно, ни принудительно, то согласно п. 3 ст. 51 СК РФ фамилия отца ребенка записывается по фамилии матери, а имя и отчество – по ее указанию. Таким образом, в графе «фамилия отца» органы записи актов гражданского состояния не могут указать иную фамилию, кроме фамилии матери ребенка. Алименты взыскиваются не с момента рождения ребенка, если отцовство добровольно не установлено, а с момента обращения в суд (п.2 ст.107 СК РФ), если будет в судебном порядке удовлетворено требование об установлении отцовства.

Установление материнства и отцовства при применении искусственных методов репродукции человека. Эти способы применяются в тех случаях, когда супружеская пара или одинокая женщина не могут иметь детей. Согласно медицинской статистике в России 20% всех супружеских пар, находящихся в детородном возрасте, остаются бесплодными помимо их желания, при этом причины бесплодия в равном количестве распределены между полами²².

К искусственным методам репродукции человека относятся искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона. При этом возможны две ситуации:

- юридические родители являются фактическими родителями ребенка (например, при имплантации использован эмбрион, генетически происходящий от супружеской пары);
- отсутствие биологической связи между ребенком и родителями (одним из них).

Согласно абз.1 п. 4 ст. 51 СК РФ лица, состоящие в браке и давшие свое согласие на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребенка в результате применения этих методов записываются его родителями в книге записей рождений. При этом не имеет значения, являются ли оба супруга или один из них генетическими родителями или нет. Таким образом, в случае рождения ребенка в результате искусственных методов оплодотворения действует общий порядок установления отцовства и материнства.

Несколько иная ситуация возникает при **суррогатном материнстве**. Суррогатное материнство состоит в том, что оплодотворенная яйцеклетка пересаживается в организм генетически посторонней женщины, которая вынашивает и рождает ребенка не для себя, а для бездетной супружеской пары. Поскольку семейное законодательство исходит из того, что матерью ребенка является та женщина, которая его родила, то супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, записываются в качестве родителей ребенка только при наличии ее согласия, которое дается после рождения ребенка. Семейный кодекс РФ не предусматривает срока, в течение которого суррогатная мать может дать такое согласие. Если исходить из срока для регистрации рождения ребенка в органах записи актов гражданского состояния, то этот срок равен одному месяцу.

Если суррогатная мать дает в письменной форме и удостоверенное руководителем медицинского учреждения согласие на запись вышеуказанных супругов в качестве роди-

²² Григорович Е.В. Искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона человека: Автореф. дисс... канд. юрид. наук. М., 1999. С. 3.

лей, то медицинское учреждение выдает справку обычного образца о рождении у супругов ребенка. На основании этой справки, а также документа, подтверждающего факт получения согласия суррогатной матери на запись данных супругов родителями ребенка, регистрация рождения ребенка в органах записи актов гражданского состояния производится в обычном порядке.

Между суррогатной матерью и потенциальными родителями, как правило, заключается договор в письменной форме, хотя специальных требований к этому договору законодательством не установлено. В качестве условий договора могут быть:

- условия о компенсации расходов на медицинское обслуживание суррогатной матери;
- медицинское учреждение, где будет проводиться искусственное оплодотворение и приниматься роды;
- последствия рождения ребенка с физическими или психическими недостатками;
- обязанности суррогатной матери, за исключением обязанности передать родившегося ребенка супругам, с которыми заключен договор;
- последствия того, что суррогатная мать после рождения ребенка не откажется от ребенка;

– условия и порядок оплаты услуг суррогатной матери, если это возмездный договор. Договор с суррогатной матерью может быть безвозмездным, например, когда в качестве суррогатной матери выступает родственница супругов;

– основания расторжения договора. Например, в договоре можно установить сроки (в период беременности), когда суррогатная мать может расторгнуть договор в одностороннем порядке.

Если суррогатная мать отказывается дать свое согласие и хочет оставить ребенка у себя, то на основании справки медицинского учреждения она сама записывается в качестве матери ребенка в органах записи актов гражданского состояния, и ее нельзя принудить отказаться от ребенка даже на основании заключенного с ней договора. Согласно статистике около 15% заменяющих матерей отказываются отдать ребенка после его рождения супругам-заказчикам²³. Если суррогатная мать состоит в браке, то действует презумпция отцовства ее супруга, если нет – то запись об отце производится на общих основаниях.

Следует заметить, что далеко не все правовые вопросы, возникающие в данной сфере, урегулированы законодательством. Так, например, не решен вопрос о правовых последствиях ошибки врачей при применении методов искусственного оплодотворения. Нижеописанная ситуация, которая реально имела место в Великобритании, может случиться в любой стране.

В одной из клиник Великобритании в результате применения метода искусственного оплодотворения у супругов-европейцев родился чернокожий ребенок. Выяснилось, что в ходе операции врачи пересадили роженице геномы другой пары, проходившей лечение в этой же клинике. В результате биологическим отцом ребенка оказался другой человек, а не супруг матери.

Оспаривание отцовства или материнства. Запись родителей в книге актов гражданского состояния может быть оспорена только в судебном порядке по требованию следующих лиц:

- лица, записанного в качестве отца или матери ребенка (несовершеннолетние родители вправе признавать или оспаривать свое отцовство или материнство независимо от возраста);

²³ Григорович Е.В. Указ. соч. С. 17.

- лица, фактически являющегося отцом или матерью ребенка;
- самого ребенка по достижении им совершеннолетия;
- опекуна (попечителя) ребенка;
- опекуна родителя, признанного судом недееспособным.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Суд отказал свекрови в принятии искового заявления об оспаривании отцовства в отношении ребенка, родившегося у ее сына и невестки. Будучи несовершеннолетними (17 лет), они зарегистрировали брак и спустя несколько месяцев у них родился ребенок. По мнению свекрови, отцом родившегося ребенка является не ее сын, а другой молодой человек, с которым раньше ее невестка проживала в гражданском браке. Поскольку ее сын достиг 18 лет после того, как ребенок родился, она от его имени обратилась в суд с заявлением об оспаривании отцовства и просьбой проведения генетической дактилоскопии, ссылаясь на то, что невестка сама не желает обращаться в суд и отказывается дать разрешение на проведение в отношении ребенка необходимой в этом случае экспертизы. Суд отказал в принятии искового заявления, поскольку ее сын достиг совершеннолетия и ч. 1 ст. 52 СК РФ не предусматривает в числе лиц, которые могут оспаривать запись об отцовстве, бабушку.

При рассмотрении дела об оспаривании отцовства фактическим отцом или матерью ребенка или другими перечисленными выше лицами суд обязан привлечь к делу лицо, которое записано в качестве отца ребенка, так как в случае удовлетворения заявленных требований прежние сведения об отце должны быть исключены из актовой записи о рождении ребенка.

Ранее Кодекс о браке и семье РСФСР предусматривал годичный срок исковой давности по оспариванию отцовства или материнства с момента, когда лицу, записанному в качестве отца или матери, стало известно о произведенной записи. В настоящее время сроки исковой давности на данные требования не распространяются.

В ряде случаев право лиц, записанных в качестве отца и матери ребенка, оспаривать отцовство или материнство ограничено в интересах прежде всего самого ребенка. Эти обстоятельства перечислены в п. 2 – 3 ст. 52 СК РФ:

- не может быть удовлетворено требование лица, записанного в качестве отца ребенка на основании добровольного признания отцовства, ссылающегося на то, что он не является фактическим отцом ребенка, если в момент записи этому лицу было известно об этих обстоятельствах;
- супруг, давший согласие на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, не вправе при оспаривании отцовства ссылаться на эти обстоятельства;
- супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать не вправе при оспаривании материнства или отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства.

§ 2

Права несовершеннолетних детей

Семейный кодекс РФ предусматривает личные неимущественные и имущественные права несовершеннолетних детей. Большинство норм, регулирующих эти права, включены в Семейный кодекс на основе и во исполнение Конвенции ООН о правах ребенка 1989 г., ратифицированной Российской Федерацией 13 июля 1990 г. и вступившей в силу 15 сентября 1990 г.

Конвенция исходит из того, что все государства-участники уважают и обеспечивают права за каждым ребенком без какой-либо дискриминации (независимо от расы, рождения в браке или вне брака, имущественного положения, состояния здоровья и т.п.), а также обеспечивают ребенку защиту и заботу, которые необходимы для его благополучия.

Понятие ребенка дается в ст. 1 данной Конвенции и п. 1 ст. 54 СК РФ. Ребенком является лицо, не достигшее 18 лет. Основные права ребенка перечислены в гл. 11 СК РФ, а также в Федеральном законе от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации».

Личные неимущественные права ребенка. *Право ребенка жить и воспитываться в семье; право знать своих родителей, право на их заботу и на совместное с ними проживание*, за исключением случаев, когда это противоречит интересам ребенка (ст. 54 СК РФ). При отсутствии родителей, лишении родительских прав или в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства в соответствии с принципом приоритетного семейного воспитания. Среди форм устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей, приоритетной является усыновление. Кроме того, применяются такие формы, как передача в приемную семью, семью опекуна (попечителя), детский дом семейного типа. И лишь при отсутствии возможности устройства ребенка в семью он передается на воспитание в детские учреждения.

Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками (ст. 55 СК РФ). Ребенок имеет право на общение с родителями, в том числе и в тех случаях, когда они расторгли брак, прекратили совместное проживание и даже если находятся в разных государствах. Согласно ст. 10 Конвенции ООН о правах ребенка государства-участники обязаны содействовать воссоединению разлученных семей.

Ребенок имеет право на общение не только с родителями, но и другими членами семьи: дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. Это право должно быть реализовано также в случаях расторжения брака между родителями или признания брака недействительным.

При возникновении экстремальных ситуаций, например задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном учреждении и т.п., ребенок также имеет право на общение со своими родителями и родственниками и ограничение этого права возможно только при наличии существенных причин (например, опасность для ребенка со стороны родственников). В соответствии со ст. 96 УПК РФ дознаватель, следователь или прокурор не позднее 12 часов с момента задержания подозреваемого уведомляет кого-либо из близких родственников, а при их отсутствии – других родственников или предоставляет возможность такого уведомления самому подозреваемому. При необходимости сохранения в интересах предварительного расследования в тайне факта задержания уведомление с санкции прокурора может не производиться, за исключением случаев, когда подозреваемый является несовершеннолетним. В соответствии со ст. 423 УПК РФ о задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого незамедлительно извещаются его законные представители.

Право ребенка на защиту своих прав и законных интересов (ст. 56 СК РФ). Эти обязанности возлагаются прежде всего на родителей (лиц, их заменяющих), а также органы опеки и попечительства, прокурора и суд. Право на защиту несовершеннолетних имеют также другие лица, например, право на взыскание алиментов с родителей в отношении несовершеннолетних детей имеют лица, на иждивении которых находится несовершеннолетний; руководитель общеобразовательного учреждения может подать иск об ограничении родительских прав и др. Согласно п. 1 ст. 147 СК РФ детям, находящимся на полном государственном попечении в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях, опекуны (попечители) не назначаются. Выполнение их обязанностей возлагается на администрации этих учреждений.

Ребенок может сам обращаться за защитой своих прав, например, в случаях злоупотребления родителями своими правами либо неисполнения своих обязанностей: с 14 лет ребенок может обратиться в суд, а до достижения 14 лет – в органы опеки и попечительства. Однако многие дети даже не знают о существовании таких органов и чаще всего сообщают о своих проблемах родственникам, друзьям, учителям, воспитателям. В связи с этим п. 3 ст. 56 СК РФ установлена обязанность должностных лиц организаций и иных граждан, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка.

В международном праве, а в частности в Конвенции ООН о правах ребенка, предусматривается необходимость защиты прав ребенка от следующих посягательств:

- а) произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь или посягательства на честь и достоинство;
- б) всех форм физического или психического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации;
- в) экономической эксплуатации и выполнения любой работы, которая может представлять опасность для его здоровья или служить препятствием в получении им образования либо наносить ущерб его здоровью и физическому, умственному, духовному, моральному и социальному развитию;
- г) незаконного потребления наркотических средств и психотропных веществ;
- д) всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения;
- е) бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания;
- ж) всех других форм эксплуатации, наносящих ущерб любому аспекту благосостояния ребенка (ст. 16, 19, 32 – 34, 37).

Право ребенка выражать свое мнение при решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства (ст. 57 СК РФ). Например, при решении вопроса о том, с кем будет проживать ребенок. Это право может быть реализовано с того возраста, когда ребенок будет способен самостоятельно сформулировать свое мнение.

Учет мнения ребенка, достигшего десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. При несогласии с мнением ребенка суд, другие государственные и муниципальные органы обязаны обосновать, по каким причинам решение было принято вопреки мнению ребенка. Под **интересами ребенка** необходимо понимать обеспечение ему здорового образа жизни, нормального психического и физического развития, получения образования, надлежащих материально-бытовых условий и иных потребностей.

Мнение ребенка должно учитываться при разрешении ряда вопросов. Прежде всего при разрешении судом спора:

- о том, с кем будет проживать ребенок при раздельном проживании родителей;

– по иску родителей о возврате им детей (в случае, если кто-либо незаконно удерживает ребенка у себя);

– по иску родственников ребенка об устранении препятствий к общению с ним в соответствии с п. 3 ст. 67 СК РФ. А также:

– при рассмотрении дел об оспаривании записи об отцовстве;

– при разрешении родителями вопросов, касающихся семейного воспитания детей, их образования, выбора образовательного учреждения, формы обучения.

В первых четырех случаях суд обязан в решении отразить позицию ребенка по рассматриваемому вопросу.

Обязательное согласие ребенка, достигшего 10 лет, требуется при:

– изменении ребенку имени, фамилии, отчества, в том числе при усыновлении;

– усыновлении ребенка, а также при записи в книге актов гражданского состояния усыновителей в качестве родителей ребенка, за исключением случаев, когда ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем;

– передаче ребенка в приемную семью, детский дом семейного типа;

– восстановлении родителей в родительских правах.

Право ребенка на имя, фамилию, отчество (ст. 58, 59 СК РФ). Имя ребенку дается по соглашению между родителями. Отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Федерации или не основано на национальном обычае. Возможна ситуация, когда отчество вообще не присваивается ребенку.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях ребенку присваивается фамилия одного из родителей по их соглашению, если иное не предусмотрено законами субъектов Федерации. Споры по данным вопросам разрешаются органами опеки и попечительства.

Если отцовство в отношении ребенка не установлено, то в свидетельстве о рождении ребенка и в записи актов гражданского состояния фамилия указывается по фамилии матери, имя – по ее указанию, а отчество – по имени лица, записанного по указанию матери в качестве отца.

По достижении 14 лет ребенок может сам инициировать изменение фамилии, имени в порядке, предусмотренном Федеральным законом «Об актах гражданского состояния». Причины могут быть самыми разными, например неблагозвучность имени или фамилии. Изменение имени и фамилии ребенка до достижения им 14 лет возможно по совместной просьбе родителей с согласия органа опеки и попечительства. С десятилетнего возраста обязательно согласие ребенка. Если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов ребенка и с учетом мнения другого родителя. В некоторых случаях учет мнения другого родителя не обязателен:

– при невозможности установления его места нахождения;

– при лишении его родительских прав;

– при признании недееспособным;

– если родитель уклоняется без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка.

Если отцовство в отношении ребенка не установлено и мать ребенка фамилию поменяла, то она может просить орган опеки и попечительства изменить и фамилию ребенка.

Имущественные права ребенка. В большинстве своем имущественные права несовершеннолетних детей регулируются гражданским законодательством (совершение сделок, имущественная ответственность за нарушения и др.). Семейное законодательство регулирует лишь некоторые имущественные права ребенка, возникающие в кругу семьи, например имущественные отношения между родителями и детьми. Так, дети при жизни родителей не

имеют права собственности на их имущество, а родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Но при этом, если дети и родители проживают совместно, то они владеют и пользуются имуществом друг друга по взаимному согласию. Совместное приобретение имущества родителями и детьми не влечет возникновения права совместной собственности. Их отношения регулируются нормами об общей долевой собственности. Исключение составляет право совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства.

В числе имущественных отношений важное место занимают алиментные обязательства между родителями и детьми. До достижения 18 лет дети не обязаны содержать своих родителей. Зато обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей возникают независимо от возраста, дееспособности и трудоспособности. Алименты выплачиваются на ребенка, который становится их собственником, но право распоряжения этими средствами принадлежит родителям или лицам, их заменяющим. Иногда недобросовестные родители, получающие алименты, допускают их расходование не только в интересах ребенка. Например, недобросовестная мать тратит алименты на собственные нужды, оделяя ребенка. Тогда родитель-плательщик в соответствии с п. 2 ст. 60 СК РФ вправе потребовать в судебном порядке перечисления части алиментов (до 50%) на счет, открытый на имя ребенка в банке.

§ 3

Родительские правоотношения

Общая характеристика родительских правоотношений. Родительские правоотношения представляют собой отношения между родителями и их несовершеннолетними детьми, возникающие на основании записи в книге актов гражданского состояния о материнстве и отцовстве. К их особенностям можно отнести:

срочный характер (до достижения ребенком 18 лет или приобретения полной дееспособности);

особый субъектный состав;

юридическое равенство родителей при осуществлении родительских прав независимо от возраста, пола, места жительства и т.д.;

родительские права, составляющие содержание правоотношений, одновременно являются и их обязанностями;

реализация родительских прав должна осуществляться в интересах ребенка;

особые санкции, носящие личный неимущественный характер за уклонение от выполнения родительских обязанностей.

Родительские правоотношения прекращаются в следующих случаях:

по достижении ребенком 18 лет;

при вступлении в брак несовершеннолетнего;

при эмансипации ребенка, достигшего 16 лет.

Права и обязанности родителей. Большинство прав родителей, предусмотренных семейным законодательством, одновременно представляют собой и родительские обязанности, за уклонение от исполнения которых предусмотрена ответственность.

К ним согласно Семейному кодексу РФ относятся:

право на воспитание (п. 1 ст. 63 СК РФ);

право на образование ребенка (п. 2 ст. 63 СК РФ);

право представлять интересы ребенка (ст. 64 СК РФ);

право на защиту ребенка (п. 1 ст. 64 СК РФ);

право требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его не на законном основании (абз. 1 п. 1 ст. 68 СК РФ).

Споры по данному вопросу подлежат разрешению в судебном порядке. Однако суд вправе с учетом мнения ребенка отказать родителю в иске, если придет к выводу, что передача ребенка родителю противоречит интересам несовершеннолетнего (абз. 2 п. 1 ст. 68 СК РФ). При рассмотрении таких дел суд учитывает реальную возможность родителя обеспечить надлежащее воспитание ребенка, характер сложившихся взаимоотношений родителя с ребенком, привязанность ребенка к лицам, у которых он находится, и другие обстоятельства.

Споры, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом их мнения (п. 2 ст. 65 СК РФ). При наличии разногласий между родителями они вправе обратиться в орган опеки и попечительства или в суд. Все споры по поводу воспитания и осуществления других прав в отношении детей разрешаются судом с участием органа опеки и попечительства. Одним из самых сложных вопросов является вопрос определения места жительства несовершеннолетнего при раздельном проживании его родителей. Например, при расторжении брака каждый из родителей желает, чтобы ребенок проживал с ним. При этом суд должен все-таки определить, с кем из родителей будет проживать ребенок. Пункт 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при раз-

решении споров, связанных с воспитанием детей» содержит критерии, которыми следует руководствоваться суду при разрешении подобных споров. Это:

- интересы ребенка, а также учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, при условии, что это не противоречит его интересам (п. 3 ст. 65, ст. 57 СК РФ);
- возраст ребенка. Как правило, детей в возрасте до трех лет оставляют с матерью;
- привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям, сестрам, 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 (с учетом рода деятельности и режима работы родителей, их материальное и семейное положение);
- другие обстоятельства, характеризующие обстановку, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

В суд обратилась гражданка И. с иском о расторжении брака с А. и просьбой передать ей на воспитание сына 12 лет, которого удерживает отец и препятствует ее встречам с ребенком. А. в суде заявил, что мать не может надлежащим образом воспитывать мальчика, поскольку зарабатывает немного, работает посменно и живет далеко от бассейна, куда необходимо в связи с болезнью ходить на занятия ребенку. Мать в суде пояснила, что у А. уже есть новая семья – супруга, которая плохо относится к ребенку и хочет иметь своих детей.

Согласно п. 2 ст. 24 СК РФ суд обязан определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода. Рассматривая спор, суд руководствовался п. 3 ст. 65 СК РФ, согласно которому при разрешении вопроса о месте жительства несовершеннолетнего при раздельном проживании его родителей суд должен исходить из интересов ребенка и с учетом его мнения. Кроме того, учитывается привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и др.).

В ходе судебного разбирательства было установлено, что ребенок действительно имеет плохие отношения с мачехой и не хочет жить с ней в одной квартире. Поскольку с матерью ребенка проживает бабушка, которая не работает и имеет возможность заботиться о ребенке, то суд решил передать ребенка матери. Отец по решению суда получил возможность видеться с ребенком два раза в неделю, брать на выходные в свою семью и водить в бассейн.

Осуществление родительских прав несовершеннолетними родителями. Несовершеннолетние родители сами являются детьми, если не приобрели полную дееспособность вступлением в брак или эмансипацией. Тем не менее они имеют практически те же самые родительские права, что и совершеннолетние лица.

Согласно п. 1 ст. 62 СК РФ несовершеннолетние родители имеют право на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Поскольку несовершеннолетний гражданин далеко не всегда является сформировавшейся личностью, обладающей интеллект-

альным уровнем и волевой зрелостью, то он не может правильно воспитать ребенка, а иногда еще и сам нуждается в воспитании. Таким образом, несовершеннолетние родители имеют право лишь участвовать в воспитании ребенка.

С 16 лет родители могут сами осуществлять родительские права в отношении ребенка, перечисленные выше. Однако при этом необходимо учитывать, что в гражданско-правовых отношениях законным представителем ребенка являются его родители, которые до достижения ребенком 14 лет осуществляют практически все сделки от его имени (ст. 28 ГК РФ). В то же время несовершеннолетний родитель не вправе без согласия своих родителей совершать многие сделки (ст. 26 ГК РФ), хотя сам является законным представителем своего ребенка и может совершать сделки от имени ребенка. Так, несовершеннолетний родитель не может без согласия своего родителя продать свою квартиру, но может распоряжаться имуществом своего ребенка, в том числе и недвижимым (с согласия органа опеки и попечительства).

До достижения несовершеннолетними родителями 18 лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Как правило, в качестве опекунов выступают бабушки и дедушки ребенка. Если между опекуном и родителями возникают разногласия, споры решаются органом опеки и попечительства.

Несовершеннолетний родитель независимо от возраста имеет право признавать или оспаривать свое отцовство и материнство как в административном, так и в судебном порядке, а с 14 лет имеет право требовать установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет те же самые права, что и родитель, с которым проживает ребенок. Отличие состоит в том, что эти права осуществляются, как правило, не ежедневно и с учетом ряда обстоятельств. Например, если в судебном порядке разрешается вопрос о реализации права на общение с ребенком, то суд учитывает возраст ребенка, состояние его здоровья, привязанность к каждому из родителей и другие обстоятельства, способные оказать воздействие на физическое и психическое здоровье ребенка, его нравственное развитие.

Согласно ст. 66 СК РФ родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право:

- на общение с ребенком;
- на участие в его воспитании;
- решения вопросов получения ребенком образования;
- на получение информации о своем ребенке из воспитательных и иных учреждений (за исключением случаев наличия угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны родителей).

Родители могут заключить соглашение о порядке осуществления родительских прав, в противном случае спор будет разрешен судом с участием органа опеки и попечительства.

Согласно п. 3 ст. 66 СК РФ в случае злостного невыполнения решения суда родителем, с которым проживает ребенок (например, не дает другому родителю общаться с ребенком), суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка. Этот вопрос решается исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка.

В некоторых случаях родители могут быть ограничены в реализации своих прав. Например, когда общение ребенка с отдельно проживающим родителем может нанести вред ребенку, суд в соответствии с п. 1 ст. 65 СК РФ вправе отказать этому родителю в удовлетворении иска об определении порядка его участия в воспитании ребенка (например, родители настраивают ребенка против другого родителя, грубо разговаривают с ребенком и т.п.).

Если родители не осуществляют или осуществляют ненадлежащим образом родительские права, которые являются одновременно и обязанностями, то они несут ответственность, предусмотренную уголовным, административным и семейным законодательством. Статья 156 Уголовного кодекса РФ предусматривает ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего родителем или иным лицом, на которое возложены эти обязанности, а равно педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за несовершеннолетним, если это деяние соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним. Статьи 5.35, 6.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях к административным нарушениям относят неисполнение родителями или иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию и воспитанию несовершеннолетних, вовлечение несовершеннолетнего в употребление спиртных напитков или одурманивающих веществ.

Семейный кодекс РФ устанавливает ответственность в виде лишения или ограничения родительских прав, а также и в других формах. Особенностью этих видов ответственности является их неимущественный характер.

§ 4

Ответственность за нарушение родительских прав

Лишение родительских прав – крайняя мера ответственности, которая применяется в исключительных случаях за совершение родителями виновного правонарушения в отношении своих детей.

Основания для лишения родительских прав предусмотрены в ст. 69 СК РФ и разъяснены в п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей». К ним относятся:

- уклонение родителей от выполнения родительских обязанностей. Одно из самых распространенных оснований, которое выражается в отсутствии заботы о нравственном и физическом развитии детей, их обучении, оставлении детей без присмотра, злостный неплатеж алиментов;

- отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из аналогичных организаций. В качестве уважительных причин могут быть признаны невозможность забрать ребенка из названных учреждений вследствие отсутствия условий для проживания, рождение ребенка беженцами, лицами, не имеющими гражданства, работы, и т.п.;

- злоупотребление своими родительскими правами, то есть использование этих прав в ущерб интересам детей. Например, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству, проституции, употреблению спиртных напитков или наркотиков и т.п.;

- жестокое обращение с детьми может проявляться не только в осуществлении родителями насилия над ними либо в покушении на их половую неприкосновенность, но и в применении недопустимых способов воспитания, в грубом, пренебрежительном, унижающем человеческое достоинство обращении с детьми, оскорблении или эксплуатации детей. Насилие может быть как физическим, так и психическим. Под *физическим насилием* понимается реальное или потенциальное причинение физического вреда (нарушение анатомо-физиологической целостности человека). По характеру оно может выражаться в нанесении ударов, побоев, ранений и в ином воздействии на наружные покровы тела человека посредством применения физической силы, оружия либо иных предметов, жидкостных, сыпучих веществ и т.д. *Психическое насилие* может включать в себя причинение душевной или психической травмы, а также ограничение свободы волеизъявления (независимо от реальности наступления физического вреда). Физическое и психическое насилие, как правило, взаимосвязаны между собой;

- хронический алкоголизм или наркомания, что должно быть подтверждено медицинским заключением. Признание ответчика ограниченно дееспособным при этом не обязательно;

- совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга, что должно быть установлено приговором суда. При этом форма умысла значения не имеет.

Как правило, на практике одновременно имеет место несколько оснований.

Не могут быть лишены родительских прав лица, которые не выполняют свои родительские обязанности вследствие стечения тяжелых обстоятельств или по другим причинам, не зависящим от них, например, по причине болезни, психического расстройства, недееспособности.

собности и т.п. В этих случаях родители могут быть ограничены в родительских правах, либо суд может вынести решение об отобрании ребенка и передаче его органам опеки и попечительства в соответствии с п. 2 ст. 73 СК РФ, если будет установлено, что оставление ребенка у родителей опасно для него. Лишение родительских прав возможно в отношении конкретного ребенка (детей). Нельзя лишить родительских прав в отношении еще не родившихся детей.

Лишение родительских прав возможно только в судебном порядке. Лица, которые могут подать заявление о лишении родительских прав, определены в п. 1 ст. 70 СК РФ. К ним относятся:

- один из родителей либо лица, их заменяющие;
- прокурор;
- органы или организации, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органы опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и другие).

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

В органы внутренних дел Октябрьского района г. Костромы поступило заявление от граждан, в котором содержались следующие сведения.

Их сосед – гражданин А. постоянно пьянствует и издевается над своей четырехлетней дочерью, вплоть до того, что бьет ее головой об стену, сквернословит при ней, выгоняет из дома мать, бьет ее. Мать ребенка в связи с неудавшейся семейной жизнью не следит за своей дочерью, оставляет ее одну дома, иногда на целые сутки, не водит в детский сад. Соседи, которые постоянно пытаются защитить дочь, вынуждены выслушивать грубости и угрозы от ее родителей. Не выдержав, соседи обратились в органы внутренних дел с просьбой защитить ребенка.

Органы внутренних дел обязаны отреагировать на полученное заявление, и если факты подтвердятся, то должно быть возбуждено дело в суде о лишении родителей девочки родительских прав. Соседи и органы внутренних дел не могут обратиться в суд с таким иском. В соответствии с п.1 ст. 70 СК РФ в данной ситуации заявление в суд может быть подано прокурором, органом опеки и попечительства, комиссией по делам несовершеннолетних. ОВД должно проинформировать эти органы и возбудить уголовное дело в случае подтверждения фактов, описанных в заявлении.

При рассмотрении дел о лишении родительских прав обязательно участие прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

Разрешение споров о лишении родительских прав осуществляется судом на основании акта обследования условий жизни ребенка и заключения со всеми собранными по делу доказательствами. Далеко не всегда при рассмотрении таких споров суд удовлетворяет требование. Суд имеет право отказать в удовлетворении искового заявления, предупредив виновного о необходимости изменения своего поведения, возложив на органы опеки и попечительства контроль за выполнением им родительских обязанностей. При этом суд может исходя из ст. 73 СК РФ разрешить вопрос об отобрании ребенка у родителя и передаче его органам опеки и попечительства, если этого требуют интересы ребенка.

При подготовке к судебному разбирательству дела о лишении родительских прав одного из родителей судье в целях защиты прав несовершеннолетнего и обеспечения надлежащих условий его дальнейшего воспитания, а также охраны прав родителя, не проживаю-

щего вместе с ребенком, необходимо в каждом случае извещать этого родителя о времени и месте судебного разбирательства и разъяснять, что он вправе заявить требование о передаче ему ребенка на воспитание (п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»).

В течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о лишении родительских прав суд обязан направить выписку из этого решения в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Лишение родительских прав является исключительной мерой и влечет за собой утрату родителями не только тех прав, которые они имели до достижения детьми 18 лет, но и других, основанных на факте родства с ребенком. К ним относятся право:

- на воспитание;
- на представление и защиту интересов детей;
- на истребование детей от других лиц;
- на дачу согласия на усыновление. При этом усыновление возможно не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения решения суда о лишении родительских прав;
- на дачу согласия на совершение сделок детьми в возрасте от 14 до 18 лет;
- на алименты от совершеннолетних детей;
- на дачу согласия на эмансипацию;
- на получение пособий, пенсионное обеспечение после смерти детей;
- на наследование по закону.

Лишение родительских прав является основанием для выселения родителя из жилого помещения, где он проживает совместно с ребенком на основании договора социального найма, без предоставления другого жилого помещения. Данная норма, как правило, не применяется. Это вызвано скорее всего тем, что она противоречит ст. 40 Конституции РФ, закрепляющей право граждан на жилище. Выход из такой ситуации обычно предлагают органы опеки и попечительства. Он состоит в определении формы устройства ребенка и переселении его к усыновителю, опекуну, приемному родителю.

Родитель, лишенный родительских прав, также теряет право на социальные и трудовые льготы, предоставляемые ему Трудовым кодексом РФ и другим законодательством.

В отличие от родителей ребенок сохраняет имущественные права, в частности право на получение алиментов, наследственные права, право собственности или право пользования жилым помещением и др.

Восстановление в родительских правах. Лишение родительских прав носит бессрочный характер, но не является бесповоротным решением. Если родители изменяют поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребенка, то они могут быть восстановлены судом в родительских правах в соответствии со ст. 72 СК РФ. Если ребенок усыновлен, то необходимо принятие решения об отмене усыновления, а затем о восстановлении в родительских правах.

Иск о восстановлении в родительских правах подается самим родителем. Ответчиком является другой родитель либо лицо, на попечении которого находится ребенок (приемный родитель, опекун, детское учреждение). Дело рассматривается с обязательным участием органа опеки и попечительства, а также прокурора. Основным критерием, исходя из которого суд разрешает спор, являются интересы ребенка. Нельзя восстановить в родительских правах, если ребенок достиг 10 лет и возражает против этого. Если ребенок не достиг 10 лет, то его мнение лишь учитывается при рассмотрении иска.

Как правило, одновременно с заявлением о восстановлении в родительских правах рассматривается требование о возврате ребенка родителям. Выписка из решения суда в течение

трех дней со дня вступления решения в законную силу направляется в орган записи актов гражданского состояния.

Ограничение родительских прав. Другой мерой, связанной с отображением ребенка у родителей, но уже без лишения родительских прав, является ограничение родительских прав. Далеко не во всех случаях эта мера может применяться как санкция за виновное поведение.

Основанием для ее применения служит опасность оставления ребенка с родителями:

- по обстоятельствам, от них не зависящим (психическое расстройство, болезнь, стечение тяжелых обстоятельств);
- вследствие поведения родителей при отсутствии достаточных оснований для лишения родительских прав.

В последнем случае ограничение родительских прав является временной мерой. Если в течение шести месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав родители не изменят своего поведения, то орган опеки и попечительства обязан предъявить иск о лишении родительских прав. В интересах ребенка этот срок может быть сокращен.

Круг лиц, которые могут предъявить иск об ограничении родительских прав, более широкий по сравнению с заявителями по делам о лишении родительских прав. К ним относятся близкие родственники ребенка, органы или организации, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органы опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и другие), прокурор. Прокурор и представитель органа опеки и попечительства должны участвовать при рассмотрении дела об ограничении родительских прав.

Последствия ограничения родительских прав также имеют определенные особенности:

- права и обязанности родителей не прекращаются, а лишь ограничиваются, и, как правило, ограничение носит временный характер;
- родителям могут быть разрешены контакты с ребенком в соответствии со ст. 75 СК РФ;
- не прекращаются алиментные обязательства, наследственные правоотношения;
- родители теряют право на личное воспитание ребенка, право на льготы и пособия.

В течение трех дней с момента вступления решения в законную силу суд направляет выписку из решения суда в орган записи актов гражданского состояния.

В последующем ограничение родительских прав может быть отменено судом в порядке ст. 76 СК РФ. Если основания, в силу которых родители (один из них) были ограничены в родительских правах, отпали, суд по иску родителей (одного из них) может вынести решение о возвращении ребенка родителям (одному из них) и об отмене соответствующих ограничений. Суд с учетом мнения ребенка вправе отказать в удовлетворении иска, если возвращение ребенка родителям (одному из них) противоречит его интересам. Согласие ребенка, достигшего десяти лет, на отмену ограничения родительских прав не требуется. Сравнительная характеристика лишения и ограничения родительских прав приведена ниже в *таблице 1*.

Отобрание ребенка без ограничения или лишения родительских прав. При непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью, когда нет возможности ждать судебного разбирательства о лишении или ограничении родительских прав, орган опеки и попечительства вправе на основании административного акта органа исполнительной власти субъекта РФ немедленно отобрать ребенка, уведомив при этом прокурора (ст. 77 СК РФ). Эта мера может быть применена не только к родителям, но и другим лицам, на попечении которых находится ребенок. В течение семи дней после вынесения административного акта орган

опеки и попечительства обязан обратиться в суд с иском о лишении или ограничении родительских прав. Действия органов опеки и попечительства могут быть обжалованы родителями в суд.

Критерии	Лишение родительских прав	Ограничение родительских прав
Орган, принимающий решение о лишении и ограничении родительских прав	Суд	
Лица, которые могут подать заявление о лишении или ограничении родительских прав	Родители (лица, их заменяющих), прокурор, органы или организации, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и другие)	
		Не только родители, но и другие близкие родственники, дошкольные образовательные учреждения, общеобразовательные учреждения и другие учреждения
Лица, участие которых в рассмотрении дела о лишении или ограничении родительских прав обязательно	Прокурор, орган опеки и попечительства	
Основания для лишения или ограничения родительских прав	Уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов;	Ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями (одним
	отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из аналогичных организаций; злоупотребление своими родительскими правами; жестокое обращение с детьми, в том числе физическое или психическое насилие над ними, хронический алкоголизм или наркомания; совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга	из них) опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей (одного из них) не зависящим (психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и другие). Ограничение родительских прав допускается также в случаях, если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения является опасным для ребенка, но не установлены достаточные основания для лишения родителей (одного из них) родительских прав
Получение согласия десятилетнего ребенка для лишения или ограничения родительских прав	не требуется	
Последствия лишения или ограничения родительских прав		
Права и обязанности родителей в отношении ребенка	прекращаются	ограничиваются
Право родителей на воспитание ребенка, льготы и пособия	прекращается	

Обязанность родителей содержать ребенка	сохраняется	
Право родителей на получение алиментов от совершеннолетних детей	прекращается	сохраняется
Право ребенка на жилое помещение, иные имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками	сохраняется	
Право детей наследовать после смерти родителей	сохраняется	
Право родителей наследовать по закону после смерти детей	прекращается	сохраняется
Правовые последствия отпадения основания лишения или ограничения родительских прав	Восстановление в родительских правах	Отмена ограничения родительских прав
Получение согласия десятилетнего ребенка	Необходимо для восстановления в родительских правах	Нет необходимости для отмены ограничения родительских прав

§ 5

Правоотношения между другими членами семьи

В Семейном кодексе РФ не так много норм, посвященных правоотношениям между другими членами семьи, к которым относятся дедушки, бабушки, братья, сестры, мачехи, отчимы и падчерицы, пасынки, фактические воспитатели и воспитанники. Согласно ст. 55 СК РФ ребенок имеет право на общение не только с родителями, но и с бабушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. На осуществление этих прав не должен влиять развод родителей, их раздельное проживание. Например, если родители расторгли брак и мать не хочет, чтобы ребенок общался с родителями отца (бабушкой и бабушкой), то последние имеют право в судебном порядке требовать реализации права на общение (например, предоставление свиданий с ребенком). Согласно ст. 67 СК РФ в случае отказа родителей от предоставления близким родственникам ребенка возможности общаться с ним, орган опеки и попечительства может обязать родителей не препятствовать такому общению. Если родители не подчиняются решению органа опеки и попечительства, близкие родственники ребенка либо орган опеки и попечительства вправе обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком. Суд разрешает спор исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. Орган опеки и попечительства, а также суд могут отказать в праве родственников на общение с ребенком, если придет к выводу, что такое общение может помешать нормальному воспитанию ребенка, окажут на него неблагоприятное воздействие. Например, когда бабушка или бабушка настраивают ребенка против родителей, пытаются увести его к себе вопреки воле родителей, грубо ведут себя и т.д.

Родители имеют преимущественное право на воспитание ребенка перед всеми другими родственниками. Однако если при рассмотрении спора об отобрании ребенка родителями от других лиц, у которых он находится (например, бабушки, бабушки), суд вправе с учетом мнения ребенка отказать в удовлетворении иска родителей, если придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает интересам ребенка. Но те лица, у которых находится ребенок, а чаще всего это иные родственники, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие (например, бабушка, на воспитании которого находится ребенок, тяжело болен и с трудом передвигается), то суд согласно п. 2 ст. 68 СК РФ передает ребенка на попечение органа опеки и попечительства.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

В районном суде рассматривался спор между отцом пятилетнего ребенка и бабушкой со стороны матери ребенка. Мать ребенка умерла, когда ему не исполнилось и одного года. Спустя некоторое время отец женился, и в браке у него родилась дочь. Все это время ребенок проживал у отца, в его воспитании принимала активное участие бабушка, которая кормила, заботилась о малыше до достижения им трех лет, после чего ребенка отдали в детский сад. Последнее время, забирая ребенка из детского сада, бабушка стала узнавать от внука, что мачеха очень грубо относится к ребенку, иногда, когда не видит отец, бьет его, а отцу ребенка объясняет это тем, что мальчик плохо воспитан и иначе не поддается воспитанию. Отец в силу необходимости обеспечения семьи много работает и не имеет возможности уделять время сыну, видится с ним только в выходные дни, а в остальное время ребенка воспитывает бабушка либо мачеха. В то же время в суде выяснилось, что у отца хорошая трехкомнатная квартира в центре города, а бабушка, которая желает взять внука на воспитание

к себе, живет в однокомнатной «хрущевке», имеет небольшую пенсию и не может содержать внука. Суд привлек к рассмотрению дела орган опеки и попечительства, из заключения которого стало ясно, что у ребенка не складываются отношения с мачехой, а отец не имеет возможности уделять достаточно времени воспитанию ребенка. В связи с этими, а также другими обстоятельствами, исследованными в судебном заседании, суд вынес решение передать ребенка на воспитание бабушке, обязать бабушку на выходные дни давать возможность отцу забирать ребенка в свою семью и проводить с ребенком отпуск.

Как правило, отношения ребенка с другими родственниками требуют специального регулирования, когда эти родственники заменяют ребенку родителей. Например, ребенок воспитывается дедушкой и в этом случае он имеет право на защиту от злоупотреблений с его стороны (п. 2 ст. 56 СК РФ). Родственники могут осуществлять фактическое воспитание ребенка, а при отсутствии родителей (их недееспособности, лишении родительских прав и т.д.) другие родственники могут быть назначены опекунами (попечителями) и юридически осуществлять функции по воспитанию ребенка.

В случае усыновления ребенка могут быть сохранены его отношения с дедушкой и бабушкой. Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. Право родственников умершего родителя на общение с усыновленным ребенком осуществляется в соответствии со ст. 67 СК РФ. Например, отец ребенка умер, мать вышла замуж и ее супруг усыновил ребенка, но при этом ребенок продолжает общаться и сохраняет права и обязанности по отношению к бабушке и дедушке и другим родственникам умершего отца. Нетрудоспособные бабушка и дедушка имеют право на получение алиментов от совершеннолетнего трудоспособного внука. Эти вопросы более подробно рассматриваются в следующей лекции, посвященной алиментным обязательствам.

Важное значение при усыновлении ребенка имеет норма п. 2 ст. 124 СК РФ о том, что нельзя разлучать братьев и сестер, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей.

В числе иных прав ребенка по отношению к близким родственникам можно отметить право ребенка, находящегося в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу и т.д.), на общение не только с родителями, но и другими близкими родственниками.

Отчим и мачеха не относятся к родственникам ребенка. Однако, как правило, они совместно с супругом – родителем ребенка воспитывают пасынка, падчерицу, хотя при этом не являются опекунами (попечителями). При этом мачеха или отчим в старости имеют право на получение алиментов от пасынка или падчерицы при условии, что они воспитывали и содержали их. В случае смерти родителя мачеха, отчим или другие лица должны быть назначены опекунами (попечителями), иначе их правоотношения с детьми будут носить лишь фактический характер. Фактические воспитатели, которые не назначены опекуном или попечителем и в обязанности которых не входит воспитание и содержание детей, но фактически они сами взяли на себя эту обязанность, в последующем имеют право на получение алиментов от детей. В качестве таких воспитателей могут быть и другие родственники (за исключением братьев, сестер, дедушки, бабушки), а также соседи, знакомые и другие лица.

Имущественные отношения между другими членами семьи заключаются в праве на получение алиментов друг от друга.

Контрольные вопросы

1. В течение какого срока действует презумпция отцовства супруга в отношении ребенка, родившегося после расторжения брака супругов?
 - а) в течение одного года с момента расторжения брака;
 - б) в течение 300 дней с момента расторжения брака;
 - в) после расторжения брака такая презумпция не действует;
 - г) в течение двух лет с момента расторжения брака.
2. Кого записывают органы записи актов гражданского состояния в качестве родителей ребенка, рожденного суррогатной матерью?
 - а) во всех случаях суррогатную мать;
 - б) супругов, с которыми заключен договор, записывают в качестве родителей только с письменного согласия суррогатной матери, которое дается после рождения ребенка;
 - в) во всех случаях супругов, с которыми суррогатная мать заключила договор;
 - г) супругов, если договор с суррогатной матерью был заключен в устной форме.
3. Кто не может оспорить запись органов записи актов гражданского состояния об отцовстве?
 - а) лицо, фактически являющееся отцом или матерью ребенка;
 - б) опекун (попечитель) ребенка;
 - в) несовершеннолетний ребенок;
 - г) опекун родителя, признанного судом недееспособным.
4. В течение какого срока можно оспорить отцовство (материнство)?
 - а) сроки исковой давности не установлены;
 - б) в течение одного года с момента, когда лицу, записанному в качестве отца или матери, стало известно о произведенной записи;
 - в) срок исковой давности три года с момента рождения ребенка;
 - г) срок исковой давности полтора года с момента рождения ребенка.
5. При каких обстоятельствах лицо, записанное в качестве отца ребенка, ограничивают в праве оспаривать отцовство, ссылаясь на то, что он не является фактическим отцом ребенка?
 - а) если в момент записи этому лицу было известно, что оно не является фактическим отцом ребенка;
 - б) если это лицо состоит в браке с матерью ребенка;
 - в) если у ребенка и лица, записанного в качестве отца, одинаковая группа крови и резус-фактор;
 - г) если в момент записи этому лицу не было известно, что оно не является фактическим отцом ребенка.
6. С какими родственниками ребенок имеет право на общение?
 - а) только с родителями;
 - б) только с родителями, бабушкой и бабушкой;
 - в) с родителями, бабушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками, круг которых семейным законодательством точно не определен;
 - г) только с родителями и родными братьями, сестрами.
7. В чем заключаются различия между лишением и ограничением родительских прав?
 - а) в обязанности родителей уплачивать алименты на несовершеннолетних детей;
 - б) в некоторых основаниях лишения и ограничения родительских прав;
 - в) в том, какой государственный орган принимает решение о лишении или ограничении родительских прав;

г) в необходимости получения согласия от 10-летнего ребенка.

8. Кто из нижеперечисленных лиц не может подать заявление о лишении родительских прав?

- а) органы опеки и попечительства;
- б) начальник управления внутренних дел;
- в) прокурор;
- г) комиссия по делам несовершеннолетних.

9. Какие условия необходимы для добровольного установления отцовства лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае смерти матери?

- а) только заявление отца ребенка в органы записи актов гражданского состояния;
- б) заявление отца ребенка, а также согласие органов опеки и попечительства;
- в) заявление отца ребенка, а также согласие органов опеки и попечительства и родителей матери ребенка;
- г) заявление отца ребенка, а также согласие прокурора.

10. Какие доказательства необходимы для судебного установления отцовства в отношении детей, родившихся после вступления в силу Семейного кодекса?

- а) любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица;
- б) только заключение эксперта может быть признано необходимым и достаточным доказательством в этом случае;
- в) любые письменные доказательства;
- г) заключение эксперта и устные свидетельские доказательства.

11. Кем решается спор между родителями относительно имени и фамилии ребенка?

- а) судом;
- б) органом опеки и попечительства;
- в) прокуратурой;
- г) органом местного самоуправления.

12. По какому вопросу суд может принять решение только с согласия ребенка, достигшего 10 лет?

- а) о лишении родителей родительских прав;
- б) об усыновлении;
- в) об установлении опеки или попечительства;
- г) об ограничении родительских прав.

13. Какие меры не могут быть применены к родителю, с которым опасно оставлять ребенка в силу недееспособности родителя?

- а) лишение родительских прав;
- б) ограничение родительских прав;
- в) отобрание ребенка при непосредственной угрозе его здоровью;
- г) лишение и ограничение родительских прав.

14. Какие правоотношения не прекращаются после лишения родительских прав?

- а) отношения по уплате алиментов на детей;
- б) право быть наследником после смерти ребенка;
- в) право на общение с ребенком;
- г) право на льготы и пособия, установленные для граждан, имеющих детей.

15. Какие из обстоятельств не являются основанием для лишения родительских прав?

- а) злоупотребление родительскими обязанностями;
- б) жестокое обращение с детьми;
- в) хронический алкоголизм;
- г) наркотическая зависимость.

16. Какое название имеет важнейший международный договор, определяющий права детей, в котором участвует Российская Федерация?

- а) Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г.;
- б) Конвенция ВОИС о правах ребенка 1989 г.;
- в) Конвенция ООН о правах и обязанностях ребенка 1989 г.;
- г) Конвенция ВОИС о правах и обязанностях ребенка 1989 г.

17. При решении каких вопросов суд не обязан учитывать мнение ребенка?

- а) при решении вопроса о расторжении брака между супругами;
- б) при решении вопроса о том, с кем будет проживать ребенок, если родители проживают раздельно;
- в) при рассмотрении иска родителей о возврате им ребенка;
- г) при решении вопроса об усыновлении ребенка, достигшего возраста 10 лет.

18. Кто из перечисленных лиц не может обратиться в суд с иском об ограничении родителей в родительских правах?

- а) руководитель учебного учреждения, где учится ребенок;
- б) прокурор;
- в) соседи по квартире;
- г) близкие родственники ребенка.

19. Требуется ли согласие ребенка для восстановления родителей в родительских правах?

- а) нет;
- б) да, во всех случаях;
- в) требуется согласие ребенка, достигшего 10 лет;
- г) требуется согласие ребенка, достигшего 8 лет;

20. В течение какого срока орган опеки и попечительства при отобрании ребенка у родителей на основании административного акта обязан обратиться в суд с иском о лишении или об ограничении родительских прав?

- а) 7 дней после вынесения акта об отобрании ребенка;
- б) 7 дней после уведомления прокурора;
- в) немедленно после отобрания ребенка у родителей;
- г) 7 дней после отобрания ребенка у родителей.

8 глава

Алиментные обязательства

§ 1

Понятие и особенности алиментных обязательств

Алиментное обязательство (от лат. *alimentum* – пища, питание) – правоотношение, возникающее на основании соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать.

Алиментные обязательства носят длящийся строго личный характер. Это означает, что алиментное требование не может быть передано другому лицу, не может быть предъявлено к зачету, смерть одного из участников этого обязательства влечет его прекращение.

На алиментные обязательства не распространяется срок исковой давности. Алименты присуждаются с момента заключения соглашения (или иного момента, предусмотренного в нем) либо с момента обращения в суд. Согласно п. 2 ст. 107 СК РФ алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты. Например, было подано заявление в органы внутренних дел о розыске алиментоплательщика.

Семейный кодекс в ст. 115 устанавливает ответственность за несвоевременную уплату алиментов в виде зачетной неустойки в размере 1/2 % от невыплаченной суммы за каждый день просрочки, а также причитающихся убытков. Ответственность наступает только при наличии вины. Например, если алиментоплательщику задерживают заработную плату, то ответственность за просрочку уплаты алиментов не наступает.

Алименты не могут быть зачтены каким бы то ни было другими встречными требованиями, поскольку носят личный характер и предназначены для удовлетворения основных потребностей человека, а часто являются единственным источником существования. Выплаченные алименты не могут быть истребованы обратно, за исключением случаев, указанных в п. 2 ст. 116 СК РФ, а именно:

- отмены решения суда о взыскании алиментов в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений или представлением подложных документов;
- признания соглашения об уплате алиментов недействительным вследствие заключения его под влиянием обмана, угроз, насилия со стороны получателя алиментов;
- установления судом факта подделки решения суда, соглашения об уплате алиментов либо исполнительного листа, на основании которых уплачивались алименты.

Алиментные обязательства могут возникать на основании добровольного соглашения между алиментоплательщиком и алиментополучателем или решения суда, если алиментоплательщик отказывается добровольно выполнять обязанность по уплате алиментов. На основании соглашения могут возникать алиментные обязательства между членами семьи, которые по законодательству и не являются алиментобязанными, например между трудоспособной супругой-домохозяйкой и супругом-предпринимателем. На практике обязанности по уплате алиментов могут осуществляться добровольно без решения суда или алиментного соглашения.

Перечень лиц, которые имеют право на взыскание алиментов, в том числе в принудительном порядке, установлен Семейным кодексом РФ.

К ним относятся дети, родители, внуки, дедушки и бабушки, братья и сестры, фактические воспитатели, отчим и мачеха. Возможность взыскания алиментов обусловлена определенными обстоятельствами, которые относятся как к алиментоплательщикам, так и к алиментобязанным лицам. Так, например, для взыскания алиментов родителями с детей необходимы следующие условия:

- нетрудоспособность и нуждаемость родителей;

- достижение детьми-алиментоплательщиками совершеннолетия;

- трудоспособность детей;

- родители не лишены родительских прав и не уклонялись от выполнения родительских обязанностей.

Основанием для освобождения от уплаты алиментов в отношении совершеннолетнего дееспособного лица, в том числе и в отношении родителей, является совершение против алиментоплательщика умышленного преступления либо недостойное поведение алиментополучателя в семье (п. 2 ст. 119 СК РФ).

§ 2

Алиментные обязательства родителей и детей

Алиментные обязательства родителей в отношении несовершеннолетних детей. Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Эта обязанность присуща в равной степени как матери, так и отцу независимо от того, проживают они с ребенком или нет. Родители, лишенные родительских прав или ограниченные в них, также обязаны уплачивать алименты. Практически нет обстоятельств, которые бы освобождали родителей от уплаты алиментов на своих детей. Если ребенок усыновлен, то фактические родители освобождаются от уплаты алиментов. Родители обязаны содержать своих детей независимо от доходов, дееспособности и трудоспособности. Родители обязаны содержать своих детей, даже если последние находятся под опекой (попечительством), в приемной семье.

Взыскание алиментов производится до достижения ребенком 18 лет. После 18 лет независимо от доходов ребенок теряет право на получение алиментов.

Родители вправе сами определить порядок и форму предоставления содержания, в частности путем составления соглашения об уплате алиментов. Если родители уклоняются от добровольной уплаты алиментов, то они могут быть взысканы в судебном порядке.

Требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей может быть подано:

- одним из родителей;
- опекуном (попечителем);
- усыновителем, если усыновление произведено одним лицом при сохранении личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей с одним из родителей (например, мачеха усыновила ребенка, а после расторжения брака отец ребенка уклоняется от содержания ребенка);
- администрацией образовательной организации по месту нахождения ребенка;
- органом опеки и попечительства.

В судебном порядке алименты на несовершеннолетнего ребенка согласно ст. 81 СК РФ взыскиваются в долях от ежемесячного дохода: 1/4 – на одного ребенка, 1/3 – на двух детей, 1/2 – на трех и более. Примечательно, что такой размер алиментов был установлен еще в 1936 году и существует до сих пор.

Этот размер может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств, например, если алиментоплательщик нетрудоспособный, получает невысокую пенсию, а родитель, с которым проживает ребенок, имеет хороший доход, то размер взыскиваемых с отдельно проживающего родителя алиментов может быть уменьшен.

Перечень видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей утвержден постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841. Так, алименты взыскиваются со всех видов заработной платы (денежного вознаграждения, содержания) и дополнительного вознаграждения как по основному месту работы, так и за работу по совместительству, которые получают родители в денежной (рублях или иностранной валюте) и натуральной форме, со всех видов пенсий с учетом ежемесячных увеличений, надбавок, повышений и доплат к ним, установленных отдельным категориям пенсионеров, за исключением пенсий по случаю потери кормильца, выплачиваемых за счет средств федерального бюджета, и выплат к ним за счет средств бюджетов субъектов Федерации; со стипендий, с доходов от занятий предпринимательской деятельностью без образования юридического лица; с доходов от передачи в аренду имущества; с доходов по акциям и других доходов от участия в управлении собственностью организа-

ции (дивиденды, выплаты по долевым паям и т.д.); с сумм, выплачиваемых в возмещение вреда, причиненного здоровью; с сумм доходов, полученных по договорам, заключенным в соответствии с гражданским законодательством, а также от реализации авторских и смежных прав, доходов, полученных за выполнение работ и оказание услуг, предусмотренных законодательством Российской Федерации (нотариальная, адвокатская деятельность и т.д.), и др. Алименты не взыскиваются с сумм единовременной материальной помощи, выплачиваемой за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Федерации и местных бюджетов, внебюджетных фондов, за счет иностранных государств, российских, иностранных и межгосударственных организаций, иных источников в связи со стихийным бедствием или другими чрезвычайными обстоятельствами, в связи с террористическим актом, в связи со смертью члена семьи, а также в виде гуманитарной помощи и за оказание содействия в выявлении, предупреждении, пресечении и раскрытии террористических актов, иных преступлений.

В некоторых случаях суд может взыскать алименты в твердой сумме или одновременно в долях и в твердой сумме. Эти обстоятельства приведены в п.1 ст. 83 СК РФ:

- если родитель имеет нерегулярный меняющийся заработок или иной доход (например художник, который имеет нестабильный доход от продажи написанных им картин);
- родитель получает заработок или иной доход полностью или частично в натуре (например, продукцией своего предприятия) или в иностранной валюте;
- при отсутствии заработка или иного дохода (в этом случае возможно обращение взыскания на имущество алиментоплательщика);
- в других случаях, когда взыскание алиментов в долевым отношении затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон.

Для взыскания алиментов в твердой денежной сумме необходимо в судебном порядке установить одно из вышеназванных обстоятельств. В противном случае алименты должны взыскиваться в долевым отношении.

Следующий пример из судебной практики показывает, что суд не может произвольно установить алименты в твердой сумме, а также то, что положения Семейного кодекса РФ, в том числе о взыскании неустойки за просрочку уплаты алиментов, применяются с 1 января 1996 г.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Решением суда удовлетворен иск Г. о взыскании с К. алиментов на ребенка в твердой денежной сумме и взыскании неустойки за задержку выплаты алиментов по прежнему решению. Президиум областного суда решение суда оставил без изменения.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отменила судебные постановления и дело направила на новое рассмотрение в суд первой инстанции по следующим основаниям.

Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме возможно лишь при наличии обстоятельств, предусмотренных п.1 ст. 83 СК РФ. При этом согласно п. 2 ст. 83 СК РФ размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья в нарушение требований ГПК РФ не определил доказательства, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений. В результате суд приступил к рассмотрению дела при отсутствии каких-либо доказательств,

подтверждающих утверждение истицы о наличии кроме заработка у К. дополнительных доходов, а также об их размере. Кроме того, в материалах дела нет и документов о материальном положении Г. Относительно материального положения ответчика в деле есть лишь справка с места его работы, согласно которой месячный заработок К. составляет 10 тыс. рублей.

Тем не менее суд взыскал с него алименты в размере 3500 рублей ежемесячно.

Более того, суд со ссылкой на ст. 115 СК РФ взыскал с К. неустойку за период с 7 сентября 1995 г. по 18 июля 1996 г. При этом суд оставил без внимания то обстоятельство, что такой вид ответственности за несвоевременную уплату алиментов установлен лишь новым Семейным кодексом РФ, поэтому он не может применяться при образовании задолженности по алиментам до введения этого Кодекса в действие (т.е. до 1 марта 1996 г.).

Удовлетворяя требования Г., суд сослался в решении на признание ответчиком иска и принятие его судом. Между тем, как видно из жалобы К., ему был задан вопрос, согласен ли он с иском, и он понял, что речь идет лишь о его согласии платить алименты на дочь, но не допускал даже мысли о возможности взыскания алиментов в размере, значительно превышающем его среднемесячный заработок, которое привело его в крайне затруднительное положение в связи с отсутствием дополнительных доходов²⁴.

Размер алиментов в твердой денежной сумме определяется в сумме, кратной минимальному размеру оплаты труда, например 3 минимальных размера оплаты труда, и в дальнейшем подлежит индексации пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда в соответствии со ст. 117 СК РФ.

Основным критерием определения размера алиментов в твердой сумме является прежний уровень обеспечения ребенка. Например, если ребенок ходит в музыкальную школу и, для того чтобы закончить ее, необходимы дополнительные выплаты алиментов, кроме тех минимальных размеров, которые установлены Семейным кодексом в долях. Кроме того, учитываются материальное и семейное положение каждой из сторон и другие обстоятельства. При определении материального положения сторон суд учитывает все источники, образующие доход.

Если ребенок остался без попечения обоих родителей, алименты выплачиваются опекуну (попечителю), приемным родителям либо зачисляются на счета организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и учитываются отдельно по каждому ребенку. Согласно абз. 3 п. 2 ст. 84 СК РФ указанные организации вправе помещать эти суммы в банки. Пятьдесят процентов дохода от обращения поступивших сумм алиментов используется на содержание детей в указанных организациях. При оставлении ребенком такой организации сумма полученных на него алиментов и пятьдесят процентов дохода от их обращения зачисляются на счет, открытый на имя ребенка в отделении Сберегательного банка Российской Федерации.

Как отмечалось выше, алиментные обязательства в отношении детей прекращаются по достижении ими 18 лет независимо от того, приобрел ли ребенок возможность самостоятельно содержать себя. В некоторых странах, например в Германии, алименты уплачиваются до тех пор, пока ребенок не приобрел профессию либо до 27 лет.

²⁴ Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 1997 года//БВС РФ. 1997. № 12.

Требование о взыскании алиментов в долях от дохода на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц, может быть разрешено в упрощенной форме без проведения судебного заседания (приказное производство) с выдачей судебного приказа в соответствии с гл. 11 ГПК РФ. Алименты в твердой денежной сумме не могут быть взысканы в приказном производстве, так как для их определения необходимо проведение проверки соответствующих обстоятельств, что нельзя сделать без проведения судебного заседания.

Алиментные обязательства родителей в отношении совершеннолетних нетрудоспособных детей. Если ребенок нетрудоспособный и нуждается в помощи, то родители обязаны содержать его независимо от своих доходов. В законодательстве нет четкого определения термина «нетрудоспособность». **Нетрудоспособными** являются инвалиды первой и второй группы или лица, достигшие пенсионного возраста. По поводу правового положения инвалидов третьей группы в литературе существуют различные точки зрения. Вопрос о нетрудоспособности инвалидов третьей группы решается в каждом конкретном случае, исходя из возможности их трудоустройства. Например, скрипач получил травму ноги и стал инвалидом третьей группы, но от этого он не утратил трудоспособность. Он продолжает работать по специальности. Было бы справедливым всех инвалидов независимо от группы относить к нетрудоспособным лицам и обеспечить им право на получение алиментов. Степень утраты трудоспособности имеет значение при определении размера алиментов.

Под **нуждаемостью** в получении содержания понимается обеспеченность лица средствами в размере ниже прожиточного минимума. Кроме того, лицо может получать доход и выше прожиточного минимума, но при этом быть нуждающимся, например, если у него есть потребность в постороннем уходе или в дорогостоящих лекарствах, а пенсии, которую получает человек, недостаточно для их оплаты.

Размер алиментов на совершеннолетних нетрудоспособных детей при отсутствии алиментного соглашения определяется в твердой сумме, подлежащей уплате ежемесячно, исходя из материального и семейного положения, а также других заслуживающих внимания интересов сторон.

При взыскании алиментов в отношении совершеннолетних нетрудоспособных детей иск может быть подан самим совершеннолетним алиментополучателем, либо если он признан недееспособным, то его опекуном.

В качестве оснований для освобождения родителей от уплаты алиментов выступают следующие обстоятельства, указанные в п. 2 ст. 119 СК РФ:

- совершение дееспособным совершеннолетним алиментополучателем умышленного преступления в отношении алиментоплательщика;
- недостойное поведение совершеннолетнего дееспособного алиментополучателя в семье.

Алиментные обязательства детей в отношении родителей. Алиментные обязательства родителей и детей являются взаимными. Достигнув совершеннолетия, трудоспособные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся родителей независимо от своего дохода и заботиться о них. Эта норма является конституционной (ч. 3 ст. 38 Конституции РФ) и предусматривает одновременно имущественные и личные неимущественные обязанности детей в отношении родителей. Однако принудить детей осуществлять заботу о родителях, видаться с ними невозможно. Меры принуждения могут быть применены только в отношении выполнения имущественных обязанностей по уплате алиментов.

При отсутствии соглашения алименты устанавливаются в судебном порядке в твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно. При определении размера алиментов учитываются все трудоспособные несовершеннолетние дети данного родителя независимо от того,

предъявлены к ним требования или нет. Дети освобождаются от уплаты алиментов, если в суде будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей (например, уклонялись от уплаты алиментов, воспитания ребенка и т.д.). За злостное уклонение родителя от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних, а равно нетрудоспособных детей, достигших 18 лет, установлена уголовная ответственность в виде обязательных работ на срок от 120 до 180 часов, либо исправительных работ на срок до одного года, либо арестом на срок до трех месяцев.

Участие родителей и детей в дополнительных расходах. При наличии исключительных обстоятельств (болезнь, увечье и др.) у алиментополучателя может возникнуть необходимость в дополнительных средствах, связанных с приобретением лекарств, постоянного ухода, протезировании, оплаты операции и т.п. В этом случае по соглашению сторон или в судебном порядке может быть определен размер участия алиментоплательщика в дополнительных расходах, который устанавливается в твердой денежной сумме в соответствии со ст. 86, 88 СК РФ. При определении размера дополнительных расходов суд вправе обязать алиментоплательщика принять участие как в фактически понесенных алиментополучателем расходах, так и тех расходах, которые будут понесены в будущем.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

И. выплачивал в течение нескольких лет алименты на содержание несовершеннолетнего ребенка от первого брака в размере 1/4 заработка. В связи с тем, что ребенок получил серьезную травму в результате дорожно-транспортного происшествия, ему потребовалось дополнительное лечение, дорогостоящие лекарства, специальный уход, поездка в санаторий для восстановления здоровья. В связи с этим мать ребенка предъявила иск к И. о взыскании дополнительных расходов на лечение сына в размере 20 тыс. рублей. Отец отказался добровольно выплачивать дополнительные алименты, поскольку заработок у него невысокий, он имеет на иждивении еще одного ребенка от второго брака. Кроме того, отец считает, что все названные расходы следует взыскать с владельца машины, которой был сбит мальчик, поскольку весь вред, причиненный машиной как источником повышенной опасности, возмещает его владелец. Несмотря на такие доводы, суд, учитывая доходы ответчика, его семейное положение, частично удовлетворил требования матери ребенка и взыскал с отца сумму дополнительных алиментов в размере 600 рублей ежемесячно до восстановления здоровья ребенком, обосновав это следующим образом. В соответствии со ст. 86 СК РФ при отсутствии соглашения и при наличии исключительных обстоятельств каждый из родителей может быть привлечен судом к участию в несении дополнительных расходов, вызванных этими обстоятельствами. Поскольку в рассматриваемой ситуации имеют место исключительные обстоятельства, с которыми связана необходимость в дополнительных расходах, которые должна нести не только мать, но и отец ребенка, то иск матери подлежит удовлетворению. Согласно абз. 2 п. 1 ст. 86 СК РФ размер дополнительных расходов определяется судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. Кроме того, согласно п. 2 ст. 86 СК РФ суд вправе обязать родителей принять участие как в уже произведенных расходах, так и в тех, которые необходимо произвести в будущем.

§ 3

Алиментные обязательства супругов и бывших супругов

Право на получение алиментов имеет супруг, состоящий в зарегистрированном браке. В остальных случаях, когда брак не зарегистрирован в установленном законом порядке, договоры о материальном содержании будут регулироваться нормами гражданского законодательства. Если в соответствии с Семейным кодексом РФ супруги не имеют права на получение алиментов, но в соглашении предусмотрена обязанность по уплате алиментов, то на такое соглашение распространяется действие Семейного кодекса РФ об алиментных обязательствах. Например, в алиментном соглашении предусмотрена обязанность супруга содержать супругу до достижения их общим ребенком возраста 14 лет, а не трех, как предусмотрено п. 2 ст. 89 СК РФ.

В соответствии со ст. 89 СК РФ **право на получение алиментов имеет:**

нетрудоспособный нуждающийся супруг;

жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка (независимо от трудоспособности и нуждаемости);

нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

Супруг-алиментоплательщик несет обязанность по уплате алиментов только при наличии необходимых средств независимо от трудоспособности и достижения совершеннолетия.

В некоторых странах, например мусульманских, супруга имеет право на алименты практически всегда. Так, Гражданский кодекс Республики Афганистан 1976 г. предусматривает, что жена лишается права на содержание лишь в трех случаях, если:

– покидает жилище без разрешения или без обоснованных целей;

– не соблюдает супружеские обязанности;

– «препятствует своему перемещению в жилище мужа, за исключением случаев, когда жилище не отвечает материальным возможностям мужа».

Бывшие супруги имеют право на алименты практически в тех же случаях, что и супруги. Так, право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;

нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

Кроме вышеназванных обстоятельств, которые в основном совпадают с основаниями взыскания алиментов между супругами, есть еще одно дополнительное основание. Право на алименты имеет нуждающийся бывший супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Супруги состояли в браке 25 лет. В 2003 г. брак был расторгнут в органах записи актов гражданского состояния. В августе 2006 г. К. исполнилось 55 лет. В сентябре 2006 г. ею был предъявлен иск в суд к

бывшему супругу о взыскании с него алиментов в размере 5 тыс. рублей ежемесячно, ссылаясь на то, что она получает пенсию, которая в несколько раз ниже прожиточного минимума. Бывший супруг иск не признал, ссылаясь на то, что брак уже давно расторгнут, у него новая семья и жена воспитывает двухлетнего ребенка, в связи с чем он не имеет возможности содержать бывшую супругу. Суд отказал во взыскании алиментов. В суде кассационной инстанции была установлена ошибка районного суда. Согласно абз. 5 п. 1 ст. 90 СК РФ нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, имеет право на получение алиментов, если супруги состояли в браке длительное время. В связи с этим все условия для взыскания алиментов в данном случае имеют место.

Размер алиментов, взыскиваемых с бывших супругов, согласно ст. 91 СК РФ определяются судом исходя из материального и семейного положения бывших супругов и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. Безусловно, суд должен учесть доходы бывших супругов, а также семейное положение обеих сторон. Однако оснований для отказа бывшей супруге во взыскании алиментов нет.

В других случаях супруги имеют право на получение алиментов только по взаимному соглашению. Так, например, если супруга в период брака не работала, но является трудоспособной, то она не имеет право на получение алиментов иначе как на основании алиментного соглашения. Законодательство некоторых стран защищает права супруги, которая в период брака вела домашнее хозяйство и является более слабой в экономическом плане по сравнению с супругом. Так, в Германии после развода бывший супруг должен выплачивать алименты не только на детей, но и 40% доходов, оставшихся после уплаты подоходного налога, в отношении супруги. Содержать неработающую бывшую супругу приходится до тех пор, пока младшему ребенку не исполнится 14 лет или пока супруга не выйдет замуж.

Условия об алиментах могут быть оговорены в брачном договоре. Размер и порядок выплаты алиментов также могут быть установлены в алиментном соглашении, брачном договоре.

Основания для освобождения супруга от обязанности по содержанию другого супруга или ограничения этой обязанности определенным сроком перечислены в ст. 92 СК РФ. К ним относятся:

- наступление нетрудоспособности нуждающегося в помощи супруга в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления;
- непродолжительность пребывания супругов в браке;
- недостойное поведение в семье супруга, требующего выплаты алиментов.

Супруг (бывший супруг) утрачивает право на алименты в следующих случаях:

при отпадении основания для выплаты (достижение ребенком трех лет, восстановление трудоспособности и т.п.);

при вступлении в новый брак. При этом супруг приобретает право на получение алиментов от нового супруга.

Помещение супруга, получающего алименты, в дом инвалидов на государственное обеспечение либо передача его на обеспечение частных лиц (например, заключение договора пожизненного содержания с иждивением) может служить основанием для освобождения плательщика алиментов от их уплаты, в соответствии с п. 2 ст. 120 СК РФ устанавли-

вающим, что право супруга на получение алиментов утрачивается, если отпали основания для получения содержания.

§ 4

Алиментные обязательства других членов семьи

Глава 15 СК РФ устанавливает алиментные обязательства других членов семьи, иногда и не связанных кровным родством. К другим членами семьи законодательство относит:

- братьев и сестер;
- дедушку и бабушку;
- внуков;
- фактических воспитателей и воспитанников;
- мачеху и отчима;
- пасынка и падчерицу.

Обязанности по уплате алиментов других членов семьи носят дополнительный характер и возникают намного реже, чем алиментные обязательства между супругами, родителями и детьми. Алиментные обязательства других членов семьи возникают только в том случае, если невозможно получить алименты от более близких родственников.

Несовершеннолетние нуждающиеся в помощи **братья и сестры**, которые не могут получить содержание от своих родителей вследствие их смерти, болезни, безвестного отсутствия или других причин, имеют право на получение алиментов от совершеннолетних братьев и сестер, обладающих достаточными средствами. Невозможность получения содержания означает наступление таких обстоятельств, которые исключают или чрезвычайно затрудняют взыскание алиментов. Если у ребенка имеются братья (сестры) и дедушка (бабушка), то выбор, к кому предъявлять требование об уплате алиментов, принадлежит опекуну (попечителю) ребенка.

Обязанности **дедушки (бабушки)** по содержанию **внуков** являются взаимными и предусмотрены ст. 94, 95 СК РФ. Взыскание алиментов с дедушки и бабушки допускается, если нет возможности получить содержание от родителей. При предъявлении иска к дедушке и бабушке по отцовской линии они вправе просить о вызове в суд в качестве соответчиков дедушку и бабушку по материнской линии (и наоборот). Совершеннолетние нетрудоспособные нуждающиеся в помощи внуки имеют право на получение алиментов от дедушки и бабушки, если они не могут получить содержание от своих супругов (бывших супругов) или от родителей. При этом суд будет определять размер взыскиваемых алиментов с учетом материальных возможностей каждого из участников.

Дедушка и бабушка имеют право на алименты от своих внуков при наличии следующих условий:

- нетрудоспособность, нуждаемость алиментополучателя;
- невозможность получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга);
- совершеннолетие, трудоспособность, обладание необходимыми средствами со стороны алиментоплательщика.

Ранее действовавший Кодекс о браке и семье РСФСР предусматривал алиментные обязательства фактических воспитателей в случае отказа от дальнейшего воспитания и содержания своих воспитанников, а также обязанности отчима и мачехи по содержанию несовершеннолетних пасынков и падчериц, которые находились у них на воспитании и содержании, при условии, что они не имеют родителей или не могут получить достаточных средств на содержание от родителей. Семейный кодекс РФ такой обязанности не предусматривает. Однако если алименты взыскивались по решению суда, вынесенному в соответствии с Кодексом о браке и семье РСФСР, то выплата их не прекращается.

Алиментные обязанности возникают у воспитанников в отношении фактических воспитателей.

Фактические воспитатели – это лица, которые осуществляли воспитание и содержание чужих несовершеннолетних детей без назначения их опекунами (попечителями) и не в связи с принятием на основании договора детей на воспитание в приемную семью или детский дом семейного типа²⁵.

Фактическое семейное воспитание детей не приводит к установлению между воспитателем и ребенком правоотношений, которые существуют между родителями и детьми, усыновителем и усыновленным. Эта обязанность возникает только при условии, что фактические воспитатели воспитывали и содержали ребенка и не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов). Суд вправе освободить воспитанников от обязанности содержать фактических воспитателей, если последние содержали и воспитывали их менее пяти лет, а также если они содержали и воспитывали своих воспитанников ненадлежащим образом.

Если фактическим воспитателем были дедушка, бабушка, братья, сестры, то они приобретают самостоятельное алиментное право и вышеуказанные положения о праве на алименты фактических воспитателей на них не распространяются. Право на получение алиментов не распространяется на опекунов (попечителей) и приемных родителей, поскольку средства на содержание ребенка им выделяет государство.

Пасынок и падчерица согласно ст. 97 СК РФ обязаны содержать воспитывавших и содержавших их отчима и мачеху, если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга). Суд вправе освободить их от этой обязанности, если отчим (мачеха) воспитывали и содержали их менее пяти лет, а также если они выполняли свои обязанности по воспитанию или содержанию пасынков и падчериц ненадлежащим образом. Следующий пример подтверждает это положение.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Мировому судье поступило от А. исковое заявление к двадцатилетнему пасынку К. о взыскании алиментов. А. состояла в браке с отцом К. в течение пяти лет. Через три года после вступления в брак А. стала инвалидом I группы, а через два года ее супруг погиб в результате аварии. Поскольку А. состояла на иждивении отца К., то после его смерти она осталась без средств к существованию. Своих детей у А. нет. К. иск не признал и пояснил, что А. никогда не участвовала в его воспитании и содержании и оснований для удовлетворения искового заявления нет.

В ходе судебного разбирательства выяснилось, что в период брака А. пьянствовала и вела себя недостойно в семье. Мировой судья отказал в удовлетворении иска, ссылаясь на п. 2 ст. 97 СК РФ, согласно которому суд вправе освободить пасынков и падчериц от обязанностей содержать отчима или мачеху, если последние воспитывали и содержали их менее пяти лет, а также если они выполняли свои обязанности по воспитанию или содержанию пасынков или падчериц ненадлежащим образом. В рассматриваемом споре мачеха не осуществляла воспитание и содержание К. в течение пяти лет. Недостойное поведение мачехи в семье подтверждает то, что она не выполняла свои обязанности по воспитанию надлежащим

²⁵ Пчелинцева Л.М. Семейное право России. М., 1999. С. 398.

образом. Доказательств того, что мачеха участвовала в содержании пасынка, нет. Исходя из вышеизложенного, суд отказал в удовлетворении иска.

Алименты в отношении других членов семьи устанавливаются судом в твердой денежной сумме, уплачиваемой ежемесячно, исходя из материального и семейного положения плательщика и получателя алиментов, а также других заслуживающих внимания обстоятельств.

Если содержать члена семьи, требующего алименты, обязаны одновременно несколько лиц (например, у мачехи было два пасынка, но иск предъявлен к одному из них), то суд в зависимости от их материального и семейного положения определяет размер участия каждого из них в выполнении алиментной обязанности. При определении размера алиментов суд в соответствии с п. 3 ст. 98 СК РФ вправе учесть всех лиц, обязанных уплачивать алименты, независимо от того, предъявлен иск ко всем этим лицам, к одному из них или к нескольким из них.

§ 5

Соглашение об уплате алиментов

Основанием для уплаты алиментов может быть соглашение об уплате алиментов или решение суда.

Соглашение об уплате алиментов – договор, который заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем (их представителями). Содержание данного соглашения составляют следующие условия:

- размер алиментов. Алименты могут быть установлены в денежной сумме, определяемой в виде процентов к доходу, либо твердой денежной сумме. Алименты могут уплачиваться ежемесячно либо с иной периодичностью, либо единовременно. Кроме того, алименты могут быть взысканы в виде предоставления имущества и другими способами. Возможно также сочетание различных способов.

При установлении алиментов на несовершеннолетних либо недееспособных совершеннолетних лиц размер алиментов не может быть ниже того, на который алиментополучатель мог бы претендовать по закону. В противном случае соглашение может быть признано недействительным (ст. 102 СК РФ);

- порядок индексации алиментов. Стороны могут предусмотреть любой способ индексации, например в зависимости от курса иностранной валюты. Если в соглашении способ индексации не предусмотрен, то будут действовать положения ст. 117 СК РФ, и индексация будет производиться с ростом минимального размера оплаты труда;

- в соглашении могут быть предусмотрены и другие условия: порядок уплаты, срок действия соглашения, порядок изменения и расторжения, ответственность за нарушение соглашения и др.

Соглашение об уплате алиментов может быть признано недействительным, если оно существенно нарушает интересы несовершеннолетнего ребенка или недееспособного члена семьи, например, в связи с тем, что размер алиментов, установленный в соглашении, существенно ниже размера, установленного законодательством. Кроме того, как и любая сделка, алиментное соглашение может быть признано недействительным по тем основаниям, которые предусмотрены гражданским законодательством.

Заявление в суд о признании недействительным соглашения об уплате алиментов, нарушающего интересы получателя алиментов, может быть подано законным представителем несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи, а также органом опеки и попечительства или прокурором.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Р. и Г. после расторжения брака заключили нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов на четырехлетнего сына в размере 8 тыс. рублей. Через год мать Р. узнала, что Г. получает заработную плату в страховой компании, где он работает, в размере 100 тыс. рублей. Других детей у Г. нет. Р. отказалась подать заявление о признании соглашения недействительным, поскольку ее устраивает действующее соглашение. Тогда мать Р. обратилась в орган опеки и попечительства с просьбой подать исковое заявление в суд об увеличении размера алиментов на ее внука, поскольку сама не может обратиться в суд. Орган опеки и попечительства отказал в удовлетворении просьбы матери Р., поскольку, по их мнению, Р. сама имеет возможность обратиться в суд в интересах сына.

Обратившись в прокуратуру, мать Р. получила следующее разъяснение. Орган опеки и попечительства обязан рассмотреть обращение матери Р., и если те обстоятельства, на которые она ссылается, действительно имеют место, то орган опеки и попечительства должен подать заявление о признании соглашения об алиментах недействительным. Это может сделать и прокурор. Согласно ст. 102 СК РФ, если условия соглашения об уплате алиментов существенно нарушают интересы их получателя (в частности, если размер алиментов на несовершеннолетних детей ниже размера, который мог бы быть установлен в судебном порядке), то такое соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию законного представителя несовершеннолетнего, органа опеки и попечительства или прокурора. Согласно п. 1 ст. 81 СК РФ размер алиментов, взыскиваемый на одного ребенка, составляет 1/4 от доходов родителей. Таким образом, в данном случае алименты могут быть взысканы в размере 25 тыс. рублей. Орган опеки и попечительства, а также прокурор либо мать ребенка могут подать заявление о признании соглашения об алиментах недействительным и о взыскании алиментов на ребенка в судебном порядке в соответствии со ст. 81 СК РФ. Бабушка ребенка может подать заявление, только будучи законным представителем, т.е. если бабушка будет назначена в качестве опекуна (попечителя) ребенка по решению органа опеки и попечителя.

Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. В противном случае оно признается недействительным.

Семейный кодекс РФ подробно не регламентирует порядок заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным соглашения об уплате алиментов, а отсылает к нормам Гражданского кодекса РФ, регулирующим те же самые вопросы в отношении сделок.

В качестве специального основания для изменения или расторжения соглашения об уплате алиментов п. 4 ст. 101 СК РФ предусматривает существенное изменение материального или семейного положения сторон, например рождение ребенка у алиментоплательщика, или нетрудоспособность алиментоплательщика. Основанием для уменьшения размера алиментов может быть ситуация, когда мать, с которой проживал ребенок, устроилась на высокооплачиваемую работу, а отец-алиментоплательщик получает меньший по сравнению с ней доход. При этом суды должны исходить из интересов ребенка и снижать размер алиментов могут лишь в крайних случаях.

Если стороны не могут сами договориться об изменении или расторжении соглашения, то на этом основании заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском, содержащим эти требования.

Аналогичные основания предусмотрены для изменения размера алиментов, установленных в судебном порядке. В случае изменения материального или семейного положения одной из сторон суд вправе по требованию любой из сторон изменить установленный размер алиментов или освободить лицо, обязанное уплачивать алименты, от их уплаты. При изменении размера алиментов или при освобождении от их уплаты суд вправе учесть также иной заслуживающий внимания интерес сторон. Суд вправе отказать во взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, если установлено, что оно совершило в отношении лица, обязанного уплачивать алименты, умышленное преступление или в случае недостойного поведения совершеннолетнего дееспособного лица в семье.

§ 6

Порядок взыскания алиментов

При разрешении спора об алиментах суд может вынести постановление о взыскании алиментов до вступления в силу решения суда, а при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей – до вынесения судом решения о взыскании алиментов. Такая мера является временной и направлена на обеспечение алиментополучателей средствами, необходимыми для жизни, поскольку на практике бывает, что рассмотрение дел в судах затягивается на продолжительные сроки. При этом размер алиментов определяется судом исходя из материального и семейного положения сторон, а в отношении детей в долевом соотношении к заработку или иному доходу родителей: на одного ребенка – $\frac{1}{4}$, на двух детей – $\frac{1}{3}$, на трех и более – $\frac{1}{2}$. Алименты в твердой денежной сумме взыскиваются в отношении совершеннолетних нетрудоспособных детей, нетрудоспособных родителей, супругов и бывших супругов, родных братьев и сестер, дедушек и бабушек, внуков, мачехи и отчима, фактических воспитателей.

Не исключена такая ситуация, когда временные алименты на несовершеннолетнего ребенка будут взысканы в размере, большем, чем размер, установленный в последующем решением суда. Согласно ст. 116 СК РФ излишне выплаченные родителем суммы алиментов возврату не подлежат. Такое положение касается и тех случаев, когда временные алименты взысканы на других членов семьи, а решение о взыскании алиментов не вступило в силу по истечении 10 дней в связи с его кассационным обжалованием. Если в последующем размер алиментов будет снижен (судом кассационной инстанции или при пересмотре решения), то разница в размере алиментов не будет возвращена алиментоплательщику, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 116 СК РФ, в частности, если решение суда о взыскании алиментов будет отменено в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений или в связи с представлением им подложных документов.

Основанием для возбуждения исполнительного производства о взыскании алиментов является:

- нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов;
- исполнительный лист;
- судебный приказ.

Исполнение решения суда или алиментного соглашения, как правило, осуществляется администрацией по месту работы алиментоплательщика. Алименты удерживаются ежемесячно на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или исполнительного листа. Если в соглашении сумма алиментов составляет более 50% заработка или иного дохода алиментоплательщика, то это не является основанием для его неисполнения (ст. 110 СК РФ). Размер удержаний из заработной платы и иных видов доходов должника исчисляется из суммы, оставшейся после удержания налогов. При исполнении исполнительного документа с должника может быть удержано не более 50% заработной платы и приравненных к ней платежей. Такие ограничения размера удержаний не применяются при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей. В этих случаях размер удержаний из заработной платы и приравненных к ней платежей и выплат не может превышать 70%. Аналогичные правила применяются также при обращении взыскания на причитающиеся должнику стипендии, пенсии, вознаграждения за использование автором своего авторского права, права на открытие, изобретение, промышленный образец и другие объекты интеллектуальной собственности. С осужденных, отбывающих наказание в исправительных колониях, колониях-поселениях, тюрьмах, воспитательных колониях, а также с лиц, находящихся в наркологических отделениях психиатрических диспансеров и стационарных

лечебных учреждениях, взыскание производится из всего заработка без учета отчислений на возмещение расходов по их содержанию в указанных учреждениях.

Взыскание обращается также на пособия по социальному страхованию (при временной нетрудоспособности, по беременности и родам, уходу за ребенком в период частично оплачиваемого отпуска и другим), а также на пособия по безработице.

Если у алиментоплательщика нет доходов или их не удастся установить, то взыскание может быть обращено на денежные средства, находящиеся на счетах в банках или иных кредитных учреждениях, а также на его имущество в соответствии со ст. 112 СК РФ. Порядок обращения определяется Гражданским процессуальным кодексом РФ и Федеральным законом от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве».

Взыскание задолженности по алиментам возможно в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению исполнительного листа или соглашения в порядке, предусмотренном ст. 113 СК РФ. В тех случаях, когда удержание алиментов не производилось по вине лица, обязанного уплачивать алименты, взыскание алиментов производится за весь период. Размер задолженности определяется судебным исполнителем исходя из размера алиментов, определенного решением суда или соглашением об уплате алиментов.

Размер задолженности по алиментам, уплачиваемым на несовершеннолетних детей в долях, установленных ст. 81 СК РФ, определяется исходя из заработка и иного дохода алиментоплательщика за период, в течение которого взыскание алиментов не производилось. В случаях, если лицо, обязанное уплачивать алименты, в этот период не работало или если не будут представлены документы, подтверждающие его заработок и (или) иной доход, задолженность по алиментам определяется исходя из размера средней заработной платы в Российской Федерации на момент взыскания задолженности. Если такое определение задолженности существенно нарушает интересы одной из сторон, сторона, интересы которой нарушены, вправе обратиться в суд, который может определить задолженность в твердой денежной сумме исходя из материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

При несогласии с определением задолженности по алиментам судебным исполнителем любая из сторон может обжаловать действия судебного исполнителя в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством.

Освобождение от уплаты задолженности по алиментам или уменьшение этой задолженности при уплате алиментов по соглашению сторон возможно по взаимному согласию сторон, за исключением случаев уплаты алиментов на несовершеннолетних детей. Суд вправе по иску лица, обязанного уплачивать алименты, освободить его полностью или частично от уплаты задолженности по алиментам, если установит, что неуплата алиментов имела место в связи с болезнью этого лица или по другим уважительным причинам и его материальное и семейное положение не дает возможности погасить образовавшуюся задолженность по алиментам.

§ 7

Прекращение алиментных обязательств

Как и любое обязательство, алиментное обязательство может быть прекращено. Основания их прекращения предусмотрены ст. 120 СК РФ. Это:

(смерть одной из сторон алиментного обязательства (алиментополучателя или алиментоплательщика). Поскольку алиментные права и обязанности неразрывно связаны с личностью их обладателя, то они не могут переходить ни по закону, ни по договору. В случае смерти родителей у ребенка (его представителей) возникает право обратиться с требованием к бабушке, дедушке, совершеннолетним братьям, сестрам об уплате алиментов. Однако обязательства данных лиц являются самостоятельными, они не переходят по наследству от родителей ребенка;

(истечение срока действия соглашения об уплате алиментов. Соглашение может быть заключено на определенный срок или без указания срока. В первом случае по истечении срока действия соглашения алиментополучатель может обратиться в суд с требованием о взыскании алиментов. Если в соответствии с законодательством алиментополучатель не имеет права на алименты, то истечение срока соглашения влечет прекращение алиментного обязательства без права обращения в суд (например, в алиментном соглашении было установлено, что трудоспособная супруга имеет право на алименты в течение пяти лет после расторжения брака). В алиментном соглашении может быть указан порядок его продления;

(основания, предусмотренные соглашением, например расторжение брака между супругами.

Алиментное обязательство по уплате алиментов на несовершеннолетнего ребенка, возникающее на основании решения суда, прекращается:

(по достижении ребенком 18 лет или в случае приобретения несовершеннолетним ребенком полной дееспособности путем заключения брака или эмансипации;

(при усыновлении (удочерении) ребенка;

(при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов. Это основание касается практически всех членов семьи (алиментополучателей):

- совершеннолетних детей,
- родителей,
- супругов и бывших супругов,
- совершеннолетних братьев и сестер,
- внуков,
- дедушки и бабушки,
- фактических воспитателей,
- мачехи и отчима;

(при вступлении нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга – получателя алиментов в новый брак. Фактические брачные отношения бывшего супруга-алиментополучателя не влекут прекращение алиментных обязательств, но могут быть основанием для снижения размера алиментов в тех случаях, когда, например, фактический супруг материально обеспечивает алиментополучателя.

Контрольные вопросы

1. Какая форма алиментного соглашения предусмотрена семейным законодательством?
 - а) простая письменная;
 - б) нотариально удостоверенная;
 - в) в зависимости от субъектов правоотношения может быть простой письменной или нотариально удостоверенной;
 - г) устная.
2. В каких случаях алименты могут быть взысканы в приказном производстве?
 - а) при взыскании алиментов в долях на несовершеннолетних детей;
 - б) при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме;
 - в) при взыскании алиментов в отношении любого члена семьи;
 - г) при взыскании алиментов только в отношении несовершеннолетних детей.
3. Обязаны ли содержать своего ребенка родители, лишенные родительских прав?
 - а) нет;
 - б) да;
 - в) если они являются трудоспособными;
 - г) да, если они являются трудоспособными и дееспособными.
4. Какие размеры алиментов установлены семейным законодательством на несовершеннолетних детей?
 - а) на каждого ребенка по 1/4 всех доходов плательщика алиментов;
 - б) на одного ребенка – 1/4, на двух – 1/3, на трех и более – 1/2 всех доходов плательщика;
 - в) на одного ребенка – 1/3, на двух – 1/2, на трех и более – 3/4 всех доходов плательщика;
 - г) на каждого ребенка по 1/6 всех доходов плательщика алиментов.
5. Кто из нижеперечисленных лиц не имеет права на алименты?
 - а) усыновленные дети от усыновителей;
 - б) отчим и мачеха от пасынков и падчериц;
 - в) опекуны и попечители от подопечных;
 - г) несовершеннолетние дети от своих родителей.
6. В каких случаях суд может освободить бывшего супруга от уплаты алиментов в отношении другого супруга?
 - а) если алиментополучатель стал нетрудоспособным в результате злоупотребления спиртными напитками или наркотиками;
 - б) если супруги пребывали в браке в течение продолжительного срока;
 - в) если алиментоплательщик нетрудоспособный;
 - г) если алиментоплательщик безработный.
7. При каких условиях дедушка и бабушка обязаны содержать своих внуков?
 - а) если внуки являются несовершеннолетними, нуждающимися в помощи и не могут получить алименты от родителей, а бабушка, дедушка имеют необходимые средства;
 - б) если внуки являются несовершеннолетними, нуждающимися в помощи и не могут получить алименты от родителей, а бабушка, дедушка являются трудоспособными и имеют необходимые средства;
 - в) если внуки являются несовершеннолетними, нуждающимися в помощи и не могут получить алименты от родителей, при этом бабушка, дедушка уплачивают алименты независимо от наличия необходимых средств;
 - г) если внуки являются совершеннолетними, нуждающимися в помощи и не могут получить алименты от родителей, а бабушка, дедушка имеют необходимые средства.

8. С какого момента могут быть взысканы алименты на несовершеннолетнего ребенка, если взыскание алиментов связано с установлением отцовства?

- а) со дня вступления решения суда в законную силу;
- б) со дня рождения ребенка;
- в) со дня обращения в суд;
- г) со дня вынесения решения судом.

9. Кто не может обратиться в суд с требованием о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей?

- а) органы внутренних дел по месту нахождения ребенка;
- б) органы опеки и попечительства по месту нахождения ребенка;
- в) приемные родители;
- г) один из родителей.

10. При каких условиях дети обязаны содержать своих родителей?

а) если ребенок является совершеннолетним, трудоспособным, а родитель является нетрудоспособным, нуждающимся в помощи;

б) если ребенок является совершеннолетним, а родитель нетрудоспособным, нуждающимся в помощи;

в) если ребенок является совершеннолетним, трудоспособным, имеет необходимые средства, а родитель является нуждающимся в помощи;

г) если ребенок является несовершеннолетним, но работает и имеет необходимые средства, а родитель является нуждающимся в помощи.

11. В каких случаях воспитанник может быть освобожден от уплаты алиментов в пользу фактического воспитателя?

а) если фактический воспитатель воспитывал ребенка менее пяти лет;

б) если фактический воспитатель имел слишком невысокий доход в то время, когда он осуществлял воспитание и содержание ребенка;

в) если воспитанник не имеет необходимых денежных средств;

г) если фактический воспитатель воспитывал ребенка более пяти лет, а также он содержал и воспитывал ребенка надлежащим образом.

12. В каких единицах устанавливаются судом алименты в твердой денежной сумме?

а) в долларах США по курсу Центрального Банка РФ;

б) в минимальных размерах оплаты труда;

в) в размере прожиточного минимума в субъекте РФ;

г) в натуральных единицах.

13. Допускается ли зачет алиментов встречными требованиями?

а) нет, не допускается;

б) допускается, но только такими встречными требованиями, которые носят личный характер;

в) допускается зачет любыми требованиями;

г) допускается, но только такими встречными требованиями, которые носят неличный характер.

14. В каких случаях прекращаются алиментные отношения?

а) по достижении ребенком 16 лет;

б) при усыновлении ребенка;

в) при передаче ребенка в приемную семью;

г) при достижении ребенком 14 лет.

15. В каких случаях выплаченные алименты не могут быть истребованы обратно?

а) если признано, что соглашение об уплате алиментов было заключено под влиянием обмана, угрозы или насилия со стороны получателя алиментов;

б) в случае отмены решения суда о взыскании алиментов в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений;

в) если выплачена сумма алиментов в размере, большем, чем предусмотрено соглашением об уплате алиментов или решением суда;

г) в случае признания соглашения об уплате алиментов недействительным вследствие заключения его под влиянием обмана, угроз или насилия со стороны получателя алиментов.

16. Какой размер законной неустойки за несвоевременное исполнение алиментного обязательства предусмотрен Семейным кодексом?

а) семейное законодательство не предусматривает норм о неустойке;

б) 0,2% за каждый день просрочки;

в) 0,1% за каждый день просрочки;

г) 0,5% за каждый день просрочки.

17. В каких случаях суд не может в отношении несовершеннолетнего ребенка установить размер алиментов в твердой денежной сумме?

а) если алиментоплательщик получает доход в иностранной валюте;

б) если алименты взыскиваются на несовершеннолетнего ребенка, и алиментоплательщик получает постоянных доход в рублях;

в) если у алиментоплательщика отсутствует заработок;

г) если алиментоплательщик имеет нерегулярный заработок.

18. В каких случаях супруг имеет право на алименты от другого супруга?

а) во всех случаях при расторжении брака;

б) жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка имеет право на алименты от супруга;

в) супруг, имеющий доход менее прожиточного минимума, установленного в России;

г) если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила в результате совершения им умышленного преступления.

19. В пределах какого срока производится взыскание алиментов за прошедший период, предшествовавший предъявлению исполнительного листа или соглашения об уплате алиментов ко взысканию?

а) 3 лет;

б) 1 года;

в) алименты взыскиваются только со дня предъявления вышеназванных документов ко взысканию;

г) 5 лет.

20. До какого возраста уплачиваются алименты на детей?

а) до 16 лет;

б) до 18 лет;

в) до окончания ребенком учебы, но не более чем до 24 лет;

г) до 14 лет.

9 глава

Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей

§ 1

Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей

Существуют различные обстоятельства, в результате которых дети остаются без родительского попечения. Некоторые из этих причин перечислены в ст. 121 СК РФ: смерть родителей, отказ взять ребенка из родильного дома, признание родителей недееспособными, уклонение родителей от воспитания детей и др. Функции по выявлению таких детей, учету, защите их прав и интересов, а также выбору форм устройства возлагаются на органы опеки и попечительства, которыми являются органы исполнительной власти субъекта Федерации. Сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, учитываются в специальном государственном банке данных в соответствии с Федеральным законом от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» и постановлением Правительства РФ от 4 апреля 2002 г. № 217 «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием».

Порядок выявления и учета детей, оставшихся без попечения родителей, установлен ст. 122 СК РФ, где предусмотрена обязанность должностных лиц и иных граждан сообщать органам опеки и попечительства о ставших им известными случаях утраты детьми родительского попечения. Кодекс РФ об административных правонарушениях предусматривает ответственность за нарушение руководителем организации, в которой находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, либо должностным лицом органа исполнительной власти субъекта Федерации или органа местного самоуправления порядка или сроков предоставления сведений о несовершеннолетнем, нуждающемся в передаче на воспитание в семью (на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство) или в приемную семью) либо в организацию для детей-сирот или для детей, оставшихся без попечения родителей, а также за предоставление заведомо недостоверных сведений о таком несовершеннолетнем.

После получения информации о детях, оставшихся без попечения родителей, органы опеки и попечительства обязаны в течение трех дней провести первичное обследование. В ходе обследования органы опеки и попечительства должны проверить достоверность полученной информации, ознакомиться с условиями, в которых проживает ребенок, выявить родственников, которые смогут обеспечить временный уход за ребенком до решения вопроса о его устройстве. Если у ребенка нет родственников, то он незамедлительно должен быть определен в воспитательное учреждение.

При невозможности устройства ребенка в семью по месту его фактического нахождения в течение месяца со дня установления факта утраты родительского попечения сведения о нем направляются в орган исполнительной власти субъекта Федерации, на территории которого проживает ребенок, – в региональный банк данных. Получив такие сведения, орган исполнительной власти субъекта Федерации уже на всей своей территории принимает в течение месяца меры по устройству ребенка в семью. При невозможности устройства ребенка сведения о нем направляются в Министерство образования и науки Российской

Федерации, на которое возложены функции по осуществлению централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей, и оказания содействия в устройстве ребенка в семью российских граждан на территории Российской Федерации.

Граждане, желающие принять ребенка на воспитание в свою семью, обращаются к региональным или федеральным операторам, которые формируют банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей (исполнительные органы субъектов Федерации, Министерство образования и науки РФ). При этом должны быть представлены следующие документы:

- заявление гражданина о своем желании принять ребенка на воспитание в свою семью и с просьбой ознакомить его с находящимися в государственном банке данных о детях сведениями о детях, соответствующих его пожеланиям;
- анкета гражданина, желающего принять ребенка на воспитание в свою семью;
- заключение органа опеки и попечительства о возможности гражданина быть усыновителем, опекуном (попечителем).

Оператор в 10-дневный срок со дня получения документов рассматривает их по существу и предоставляет гражданину для ознакомления анкету ребенка и фотографии детей, оставшихся без попечения родителей, соответствующих его пожеланиям. Затем в соответствии с пожеланием гражданина оператор выдает ему направление на посещение ребенка.

Сведения о ребенке, оставшемся без попечения родителей, на посещение которого выдано направление одному гражданину, не могут быть одновременно сообщены другому гражданину. Гражданин обязан в установленный для посещения ребенка, оставшегося без попечения родителей, срок проинформировать в письменной форме соответствующего оператора о результатах посещения этого ребенка и принятом им решении.

При отказе гражданина от приема на воспитание в свою семью предложенного ему ребенка он получает направление на посещение другого выбранного им ребенка.

Гражданин обязан письменно проинформировать соответствующего оператора:

- о подаче им заявления в суд об установлении усыновления (удочерения) ребенка, заявления в орган опеки и попечительства об установлении опеки (попечительства) и создании приемной семьи;
- о вынесении решения о передаче ребенка на воспитание в его семью (решение суда об установлении усыновления (удочерения), решение органа местного самоуправления об установлении опеки (попечительства), заключении договора о создании приемной семьи);
- о принятии им решения об отказе от поиска ребенка и прекращении учета сведений о нем в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

Семейный кодекс РФ предусматривает следующие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей:

(усыновление (удочерение);

опека или попечительство;

приемная семья;

в случаях, предусмотренных законами субъектов Российской Федерации, в патронатную семью;

при отсутствии возможности устройства в семью – в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов.

§ 2

Усыновление (удочерение) детей

Усыновление (удочерение) детей – одна из самых старейших форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, известная еще в римском частном праве. Тогда в качестве усыновителей выступали, как правило, мужчины, и разница в возрасте должна была быть 18 лет.

Понятие и особенности усыновления

Усыновление (удочерение) – форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью, при которой между усыновителями и усыновленными возникают такие же юридические отношения, как между родителями и родными детьми и другими родственниками по происхождению.

Усыновление – юридический акт, осуществляемый судом, влекущий возникновение правоотношений между усыновителями и усыновленными. В то же время усыновление имеет и правопрекращающее значение. В результате усыновления прекращается правовая связь между детьми и родными родителями и их родственниками, хотя существуют *исключения* из этого правила:

1) в соответствии с п. 3 ст. 137 СК РФ при усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина. Например, отец лишен родительских прав и супруг матери во втором браке усыновил ребенка, при этом отношения с матерью сохраняются. У ребенка сохраняются личные неимущественные и имущественные отношения. Это должно быть отражено в решении суда об усыновлении;

2) второе исключение касается тех случаев, когда один из родителей усыновленного ребенка умер. Тогда согласно п. 4 ст. 137 СК РФ по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. Решение данного вопроса входит в компетенцию суда.

Ранее усыновление осуществлялось органами опеки и попечительства, в настоящее время усыновление производится только судом в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом РФ.

Субъекты усыновления. В качестве усыновленных могут быть только несовершеннолетние дети, оставшиеся без попечения родителей. Если ребенок достиг десяти лет, то необходимо его согласие. Усыновление может быть произведено без согласия, если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем. Не допускается усыновление братьев и сестер разными лицами, за исключением случаев, когда такое усыновление отвечает интересам детей. Например, брат и сестра воспитывались в разных семьях и даже не знают друг друга.

Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением лиц, перечисленных в п. 1 ст. 127 СК РФ:

лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;

лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах;

лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей;

бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;

лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью, утвержден постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542. К числу таких заболеваний относятся, например, туберкулез, наркомания, алкоголизм и др.;

лица, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте РФ, на территории которого проживают усыновители;

лица, не имеющие постоянного места жительства;

лица, проживающие в жилых помещениях, не отвечающих санитарным и техническим правилам и нормам;

лица, имеющие на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан.

Ограничения п. 7 и 8 не распространяются на отчима и мачеху.

Усыновителями не могут быть эмансипированные граждане, не достигшие 18 лет.

Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновленным должна быть не менее 16 лет (ст. 128 СК РФ). Эта разница может быть сокращена судом при наличии уважительных причин, например, когда ребенок уже воспитывался усыновителем и привык к нему. Кроме того, не требуется шестнадцатилетней разницы при усыновлении ребенка отчимом или мачехой.

Во многих странах установлены требования к возрасту усыновителя. Например, в ФРГ усыновителем может быть лицо, достигшее 25 лет, во Франции – 35 лет, в Швейцарии – 40 лет, в Англии – 25 лет. Между усыновителями и усыновленными должна быть разница в возрасте: во Франции – 15 лет, в ФРГ, Швейцарии – 18 лет.

Усыновителями могут быть как родственники ребенка, например бабушка, дедушка, дядя, тетя, так и не являющиеся ими. Не могут усыновить одного и того же ребенка лица, не состоящие в браке между собой.

Одним из важнейших условий усыновления является согласие лиц, определенных в законе. Так, для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей, поскольку усыновление прекращает правовые связи между ними и ребенком. Если родитель не достиг 16 лет, то для усыновления его ребенка необходимо согласие его родителей (дедушки и бабушки усыновляемого ребенка) или опекунов (попечителей), а при их отсутствии – согласие органа опеки и попечительства.

Согласие на усыновление ребенка может быть двух видов:

– согласие на то, чтобы ребенок был усыновлен конкретным лицом;

– согласие на усыновление без указания личности конкретного усыновителя (общее согласие). Получение в последующем при усыновлении повторного согласия родителей не требуется. Родители не могут дать согласие на усыновление ребенка до его рождения – во время беременности матери.

Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем организации, в которой находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом опеки и попечительства по месту производства усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления.

Согласно п. 2 ст. 129 СК РФ родители вправе отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка до вынесения решения суда о его усыновлении.

В соответствии со ст. 130 СК РФ согласие родителей не требуется, если они:

- неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими;
- признаны судом недееспособными;
- лишены судом родительских прав;
- по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

Во всех перечисленных случаях суд не обязан извещать родителей об усыновлении их ребенка. Если ребенок находится под опекой (попечительством), в приемной семье, воспитательной или иной организации, то соответственно необходимо согласие опекуна (попечителя), приемных родителей, руководителя учреждения. В интересах детей суд может принять решение без их согласия. При этом согласие родителей обязательно, за исключением вышеуказанных случаев, перечисленных в ст. 130 СК РФ.

Ребенок может быть усыновлен супругами либо одним из них. Согласно ст. 133 СК РФ, если усыновителем является один из супругов, то другой должен выразить свое согласие, за исключением случаев, когда супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства супруга неизвестно.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Гражданка Д. после смерти своей сестры взяла к себе на воспитание ее 5-летнего сына. Отец мальчика и супруг Д. не возражали против этого. Спустя два года отец ребенка создал новую семью и перестал видаться с сыном, материально помогать ему. Д. обратилась в орган опеки и попечительства с просьбой об установлении усыновления. Орган опеки и попечительства рекомендовал обратиться в суд с заявлением об усыновлении, поскольку согласно п. 1 ст. 125 СК РФ усыновление устанавливается судом. Орган опеки и попечительства дает заключение о возможности быть усыновителем, выявляет согласие ребенка на усыновление, представляет в суд заключение об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка, участвует в суде при решении вопроса об усыновлении, а также осуществляет контроль за условиями жизни и воспитания усыновленного ребенка. Согласно ст. 129 СК РФ согласие родителей на усыновление ребенка обязательно, за исключением случаев, предусмотренных ст. 130 СК РФ, в том числе, когда родители по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания. В рассматриваемой ситуации для усыновления ребенка в судебном порядке необходимо получить согласие отца ребенка. В том случае, если в суде Д. сумеет доказать, что отец по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживает совместно с ребенком и уклоняется от его воспитания и содержания, то его согласие не требуется.

В соответствии со ст. 133 СК РФ Д. необходимо получить согласие своего супруга на усыновление.

При рассмотрении дел об усыновлении важное значение имеет соблюдение **тайны усыновления**. Для ее обеспечения могут быть предприняты специальные меры, в частности, могут быть изменены фамилия, имя, отчество ребенка в порядке, установленном ст. 134 СК РФ, а также дата и место рождения, если ребенок не достиг одного года. Кроме того, усыновители по их просьбе могут быть записаны в качестве родителей ребенка. Уголовный кодекс РФ в ст. 155 устанавливает ответственность за разглашение тайны усыновления (удо-

черения). Разглашение тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя, совершенное лицом, обязанным хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну, либо иным лицом из корыстных или иных низменных побуждений, — наказывается штрафом в размере до 80 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до четырех месяцев с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Правовые последствия усыновления. Усыновление влечет такие же юридические последствия, какие наступают при рождении ребенка.

С родителями ребенка прекращаются все личные неимущественные и имущественные правоотношения, в том числе алиментные и наследственные, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 137 СК РФ. В то же время если родители ребенка умерли, то независимо от усыновления он сохраняет право на получение соответствующих пенсий и пособий.

Между усыновителями и их родственниками и усыновленным возникают те же личные неимущественные и имущественные отношения, что и между родителями и детьми.

В течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу копия решения об усыновлении должны быть направлена судом в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка. Усыновитель вправе вселить в жилое помещение усыновленного ребенка без согласия других постоянно проживающих с ним граждан в соответствии со ст. 679 ГК РФ.

В соответствии со ст. 257 Трудового кодекса РФ работникам, усыновившим ребенка, предоставляется отпуск на период со дня усыновления и до истечения 70 календарных дней со дня рождения усыновленного ребенка, а при одновременном усыновлении двух и более детей — 110 календарных дней со дня их рождения. По желанию работников, усыновивших ребенка (детей), им предоставляется отпуск по уходу за ребенком до достижения им (ими) возраста трех лет. В случае усыновления ребенка (детей) обоими супругами указанные отпуска предоставляются одному из супругов по их усмотрению.

Процессуальные особенности усыновления (удочерения) предусмотрены в гл. 29 ГПК РФ.

Заявление об усыновлении рассматривается районным судом по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка. Суды субъектов Федерации рассматривают заявления об усыновлении, поступающие от граждан Российской Федерации, постоянно проживающих за пределами территории Российской Федерации, иностранных граждан или лиц без гражданства, желающих усыновить ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации.

К заявлению об усыновлении ребенка должны быть приложены следующие документы:

- копия свидетельства о рождении усыновителя — при усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке;
- копия свидетельства о браке усыновителей (усыновителя) — при усыновлении ребенка лицами (лицом), состоящими в браке;
- при усыновлении ребенка одним из супругов — согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года. При невозможности приобщить к заявлению соответствующий документ в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие эти факты;
- медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя);
- справка с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах;

– документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или правом собственности на жилое помещение;

– документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка.

С целью обеспечения тайны усыновления суд рассматривает дело в закрытом судебном заседании. При этом согласно ст. 273 ГПК РФ обязательно участие следующих лиц:

– самих усыновителей (усыновителя). Даже если усыновитель имеет представителя (например, адвоката), он все равно должен присутствовать в судебном заседании;

– представителя органа опеки и попечительства;

– прокурора;

– ребенка, достигшего возраста 14 лет;

– в необходимых случаях родителей и других заинтересованных лиц (например, дедушки, бабушки, братьев, сестер). Участие ребенка в возрасте от 10 до 14 лет не обязательно.

Вынося решение, суд может удовлетворить просьбу усыновителей либо отказать, например, по причине того, что усыновление не соответствует интересам ребенка.

При удовлетворении заявления об усыновлении взаимные права и обязанности усыновителей (усыновителя) и усыновленного ребенка устанавливаются со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка, т.е. через 10 дней после его вынесения.

Отмена усыновления. Семейный кодекс РФ не предусматривает оснований для признания усыновления недействительным. Если при усыновлении были произведены нарушения, в частности усыновление было основано на подложных документах, усыновителем являлось недееспособное лицо или ограниченное в дееспособности либо лишенное родительских прав, а также при фиктивном усыновлении, решение суда может быть отменено. Этот вопрос решается прежде всего исходя из интересов ребенка.

В связи с тем, что родительские права и обязанности возникают у усыновителей в результате усыновления, а не происхождения от них детей, то усыновителей нельзя лишить родительских прав. Усыновление может быть отменено в соответствии со ст. 140 – 141 СК РФ в судебном порядке в следующих случаях:

уклонения усыновителей от выполнения возложенных на них обязанностей родителей;

злоупотребления этими правами;

жестокое обращение с усыновленными;

если усыновители являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией.

При этом согласие ребенка на отмену усыновления не требуется.

Кроме того, суд может отменить усыновление ребенка и при отсутствии виновного поведения усыновителя, когда по обстоятельствам, как зависящим, так и не зависящим от усыновителя, не сложились отношения, необходимые для нормального развития и воспитания ребенка, например, отсутствие взаимопонимания, выявление отклонений в состоянии здоровья ребенка, что существенно затрудняет процесс воспитания, восстановление дееспособности родителя ребенка, к которому он сильно привязан, и др. В отличие от лишения родительских прав, где перечень оснований является исчерпывающим, перечень оснований для отмены усыновления не ограничен. В этих случаях суд вправе отменить усыновление исходя из интересов ребенка и с учетом мнения самого ребенка, если он достиг 10 лет.

Правом требовать отмены усыновления обладают родители ребенка, его усыновители, сам ребенок по достижении 14 лет, а также орган опеки и попечительства и прокурор.

Отмена усыновления в соответствии со ст. 144 СК РФ не допускается, если ко времени подачи искового заявления усыновленный достиг возраста 18 лет, за исключением случаев, когда на отмену усыновления имеется взаимное согласие усыновителя и усыновленного, а также его родителей, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

Правовые последствия отмены усыновления состоят в том, что взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей, а также родственников усыновителей прекращаются с момента вступления решения суда в законную силу и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей, а также родственников, если этого требуют интересы ребенка. Однако с бывших усыновителей в пользу усыновленных могут быть взысканы алименты, например, если у ребенка нет родителей или других родственников, которые обязаны заботиться о нем. В законодательстве и актах официального толкования законодательства не предусматриваются основания для взыскания алиментов в этих случаях. При отмене усыновления ребенок передается родителям. При их отсутствии, а также если передача ребенка родителям противоречит его интересам, ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства. В последующем ребенок может быть усыновлен, передан на воспитание в приемную семью, под опеку или попечительство либо в детский дом семейного типа.

Копия решения об отмене усыновления в течение трех дней со дня вступления в законную силу направляется в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации усыновления. Орган записи актов гражданского состояния делает соответствующую отметку в книге записи актов гражданского состояния.

§ 3

Опека и попечительство над детьми

Опека и попечительство являются межотраслевыми институтами. На Руси первое летописное упоминание об опеке относится к 879 г.: «Умерши Рюрикови, предаст княжение Олгови от рода ему суща, вдав ему сын своей на руця Игоря, бысть бо дщетеси вельми». Рюрик назначает опекуном сыну своему родственника²⁶.

Опека – форма устройства малолетних граждан (не достигших возраста четырнадцати лет несовершеннолетних граждан) и признанных судом недееспособными граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия.

Попечительство – форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет и граждан, ограниченных судом в дееспособности, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со ст. 30 ГК РФ.

Назначение опекунов и попечителей осуществляется органами опеки и попечительства по месту жительства ребенка.

Отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки (попечительства) над детьми, оставшимися без попечения родителей, регулируются Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом «Об опеке и попечительстве» и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, если иное не предусмотрено Семейным кодексом РФ и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы семейного права (п. 3 ст. 145 СК РФ).

Семейный кодекс РФ в ст. 146 предусматривает требования к опекунам (попечителям), которые во многом идентичны требованиям к усыновителям. Опекунами (попечителями) детей могут назначаться только совершеннолетние дееспособные лица. Не могут быть назначены опекунами (попечителями) лица, лишенные родительских прав. При назначении ребенку опекуна (попечителя) учитываются нравственные и иные личные качества опекуна (попечителя), способность его к выполнению обязанностей опекуна (попечителя), отношения между опекуном (попечителем) и ребенком, отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя), а также, если это возможно, желание самого ребенка. Не назначаются опекунами (попечителями) лица, больные хроническим алкоголизмом или наркоманией, лица, отстраненные от выполнения обязанностей опекунов (попечителей), лица, ограниченные в родительских правах, бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине, а также лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка.

В качестве опекунов (попечителей) могут выступать родственники, знакомые, которые взяли на воспитание ребенка, администрация учреждения, в которой находится ребенок.

²⁶ Цит по: Нечаева А.М. Семейное право: Курс лекций. М., 2001. С. 282.

В обязанности опекунов (попечителей) входит проживание с ребенком одной семьей. При достижении ребенком 16 лет ему может быть разрешено проживание отдельно, если это необходимо для получения образования или связано с работой.

Права и обязанности опекунов (попечителей) во многом сходны с родительскими. В частности, опекуны вправе требовать возвращения ребенка от любого лица, включая его родителей, которые удерживают ребенка без законного основания. Опекуны обязаны заботиться о содержании, воспитании и образовании ребенка, о его нравственном и физическом развитии. Опекуны совершают от имени малолетних сделки и осуществляют другие необходимые юридические действия, попечители дают согласие на совершение сделок, которые подростки совершают от своего имени. Вопросы опеки и попечительства носят комплексный характер и регулируются как семейным, так и гражданским законодательством.

Так, после смерти родителей 15-летнему А. был назначен попечитель. Между попечителем и А. возник спор по поводу реализации наследственного имущества. А. хотел продать деревенский дом, который достался ему по наследству. Однако попечитель согласие на осуществление сделки не давал, считая, что А. не понимает, насколько ему в будущем будет необходим этот дом.

Согласно п. 2 ст. 37 ГК РФ попечитель не вправе давать согласие на совершение сделок по отчуждению имущества подопечного без предварительного согласия органа опеки и попечительства. В соответствии с п. 2 ст. 33 ГК РФ попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые несовершеннолетние дети не вправе совершать самостоятельно. Согласно п. 1 ст. 26 ГК РФ согласие должно быть дано в письменной форме.

Отличие опеки от родительских правоотношений состоит в том, что опека осуществляется под контролем органа опеки и попечительства. Например, при выборе форм и способов воспитания ребенка опекуны обязаны учитывать мнение органа опеки и попечительства. Кроме того, на содержание ребенка опекуну (попечителю) государством ежемесячно выплачиваются денежные средства. Опекуны обязаны представлять отчет об использовании денежных средств на ребенка органу опеки и попечительства. Не существует алиментных обязательств между опекунами и попечителями, а также наследственного правопреемства по закону.

Дети, находящиеся под опекой, сохраняют право на получение алиментов, пенсий, пособий и других социальных выплат, право собственности или право пользования жилым помещением, защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя), а также право на общение со своими родственниками.

Если ребенок находится на государственном попечении в детском учреждении, то ему опекун (попечитель) не назначается, а соответствующие функции выполняет администрация учреждения. Контроль за условиями содержания, воспитания и образования детей, находящихся в таких учреждениях, также осуществляют органы опеки и попечительства.

Прекращение опеки и попечительства происходит по достижении ребенком возраста соответственно 14 и 18 лет, эмансипации ребенка, смерти опекуна (попечителя) или подопечного, а также в форме освобождения от обязанностей опекуна (попечителя) или отстранения от их выполнения, что предусмотрено ст. 39 Гражданского кодекса.

Основаниями для освобождения опекуна (попечителя) от выполнения своих обязанностей являются:

- возвращение несовершеннолетнего родителям;
- усыновление;

– помещение подопечного под надзор в образовательную организацию, медицинскую организацию, организацию, оказывающую социальные услуги, или иную организацию, в том числе в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. В этом случае опекун (попечитель) освобождается от исполнения обязанностей, если это не противоречит интересам подопечного;

– просьба опекуна (попечителя);

– возникновение противоречий между интересами подопечного и интересами опекуна или попечителя, в том числе временно.

Отстранение опекунов (попечителей) производится в случаях ненадлежащего выполнения опекуном (попечителем) лежащих на нем обязанностей, в том числе при использовании опеки (попечительства) в корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи. Последствием этого является невозможность в дальнейшем быть усыновителем, опекуном (попечителем), приемным родителем.

§ 4

Приемная семья

Приемная семья является достаточно новым институтом в семейном праве, который представляет собой одну из форм опеки и попечительства.

Приемной семьей признается опека или попечительство над ребенком или детьми, которые осуществляются по договору о приемной семье, заключаемому между органом опеки и попечительства и приемными родителями или приемным родителем, на срок, указанный в этом договоре (ст. 152 СК РФ).

Законодательством не устанавливается минимальное количество детей, которое может быть передано в приемную семью. Максимальное число приемных детей, включая родных и усыновленных, как правило, не должно превышать восьми человек. Для передачи в приемную семью ребенка, достигшего 10 лет, необходимо его согласие.

Порядок создания приемной семьи и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания ребенка или детей в приемной семье определяется постановлением Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан»²⁷.

В отношении приемных родителей действуют те же самые ограничения (п. 1 ст. 153 СК РФ), что и в отношении усыновителей (ст. 127 СК РФ). В некоторых странах, для того чтобы стать приемными родителями, необходимо пройти специальные курсы воспитателей, например в Австрии и Германии. Приемные родители приобретают по отношению к приемному ребенку права и обязанности опекуна (попечителя). Между приемными родителями и приемными детьми не возникает алиментных и наследственных правоотношений. Приемные дети сохраняют право на алименты, получаемые до передачи в приемную семью, а также наследственные права в отношении родственников.

Основной особенностью приемной семьи является то, что она образуется на основании договора о передаче ребенка на воспитание в семью, который заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями. Договор о приемной семье должен содержать сведения о ребенке или детях, передаваемых на воспитание в приемную семью (имя, возраст, состояние здоровья, физическое и умственное развитие), срок действия такого договора, условия содержания, воспитания и образования ребенка или детей, права и обязанности приемных родителей, права и обязанности органа опеки и попечительства по отношению к приемным родителям, а также основания и последствия прекращения такого договора.

Размер вознаграждения, причитающегося приемным родителям, размер денежных средств на содержание каждого ребенка, а также меры социальной поддержки, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества принятых на воспитание детей, определяются договором о приемной семье в соответствии с законами субъектов Федерации.

Основанием для заключения договора является заявление лиц, желающих взять ребенка на воспитание, которое подается в орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка. К заявлению прилагаются заключение органов опеки и попечительства о возможности быть приемными родителями, а также соответствующие документы. В договоре предусматриваются обязанности приемных родителей, в частности воспитание ребенка, создание необходимых условий для получения ребенком образования, забота о здоровье,

²⁷ Российская газета. 2009. 27 мая.

физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, обеспечение защиты прав и интересов ребенка и др. Орган опеки и попечительства обязуется ежемесячно перечислять денежные средства на ребенка и другие выплаты, а также обеспечивать жильем, мебелью и другими необходимыми вещами. В договоре может быть предусмотрен испытательный срок для приемных родителей, необходимый для построения взаимоотношений и адаптации ребенка в семье.

Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью может быть заключен на определенный срок. В ст. 153.2 СК РФ предусматриваются основания для прекращения договора:

- основания, предусмотренные гражданским законодательством для прекращения обязательств;
- в связи с прекращением опеки или попечительства;
- отказ приемных родителей от исполнения договора о приемной семье при наличии уважительных причин (болезнь, изменение семейного или имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с ребенком или детьми, наличие конфликтных отношений между детьми и другие);
- отказ органов опеки и попечительства от исполнения договора о приемной семье в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка или детей, возвращения ребенка или детей родителям либо усыновления ребенка или детей.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

В приемную семью супругов И. были переданы десятилетний ребенок А. и одиннадцатилетняя К., оставшиеся после смерти матери без попечения. В договоре, заключенном между органами опеки и попечительства и приемными родителями, было предусмотрено, что орган опеки и попечительства в течение шести месяцев выделит приемным родителям трехкомнатную квартиру с мебелью. Однако в течение двух лет квартира не была предоставлена. В этот период у супругов родилась двойня, и они вынуждены были обратиться в суд с требованием о предоставлении квартиры, поскольку проживать в двухкомнатной квартире с четырьмя детьми невозможно. Однако орган опеки и попечительства в суде заявил, что квартиру он выделить не имеет возможности, но супруги имеют право расторгнуть договор и в этом случае приемных детей отправят в детский дом. Кроме того, орган опеки и попечительства хотел по своей инициативе расторгнуть договор, поскольку четверо детей в приемной семье слишком много. К тому же приемные родители не будут надлежащим образом заботиться о приемных детях, так как у них появились свои. При рассмотрении спора в суде возникли следующие вопросы. Является ли основанием для расторжения договора о передаче детей в приемную семью рождение у супругов своих детей? Могут ли супруги требовать предоставления им квартиры? Могут ли супруги расторгнуть договор? В каких случаях органы опеки и попечительства могут расторгнуть договор о передаче детей в приемную семью? Как должен быть разрешен возникший спор между приемными родителями и органом опеки и попечительства?

Рождение у приемных родителей детей не предусмотрено семейным законодательством в качестве основания для расторжения договора. Максимальное количество детей в приемной семье в соответствии с постановлением Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении

несовершеннолетних граждан» – восемь человек. Согласно п. 2 ст. 152 СК РФ супруги могут потребовать расторжения договора при наличии уважительных причин, в том числе изменения семейного или имущественного положения. Органы опеки и попечительства могут потребовать расторжения договора в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка, в случае возвращения ребенка родителям, в случае усыновления ребенка. Спор должен быть решен судом исходя из интересов приемных детей. Если единственным основанием для расторжения договора является изменение семейного положения супругов, то дети должны быть оставлены в приемной семье, а условия договора о передаче ребенка в приемную семью со стороны органов опеки и попечительства должны быть исполнены.

Контрольные вопросы

1. Какой орган принимает решение об усыновлении?
 - а) суд;
 - б) орган опеки и попечительства;
 - в) орган внутренних дел;
 - г) прокуратура.
2. Сохраняет ли ребенок, переданный в приемную семью, право на получение алиментов, пенсии и другие социальные льготы?
 - а) да;
 - б) да, но только в том случае, если приемные родители не осуществляют содержание ребенка;
 - в) нет;
 - г) по усмотрению приемной семьи.
3. Возникают ли между приемными родителями и приемными детьми алиментные и наследственные правоотношения?
 - а) нет;
 - б) да;
 - в) да, но только по истечении пяти лет воспитания приемными родителями приемных детей;
 - г) да, но только по истечении трех лет воспитания приемными родителями приемных детей.
4. Кто не может усыновить одного и того же ребенка?
 - а) брат и сестра;
 - б) супруги;
 - в) дедушка и бабушка;
 - г) дядя и тетя.
5. Какова должна быть разница в возрасте между усыновителем и усыновленным?
 - а) 16 лет;
 - б) 18 лет;
 - в) 20 лет;
 - г) 22 года.
6. В каких случаях не требуется согласия родителей на усыновление их ребенка?
 - а) если они не достигли 18 лет;
 - б) если они без уважительных причин не проживают совместно с ребенком в течение четырех месяцев;
 - в) если они признаны судом недееспособными;
 - г) если они не достигли 16 лет.
7. С какого возраста требуется согласие ребенка на усыновление?
 - а) 16 лет;
 - б) 6 лет;
 - в) 10 лет;
 - г) 14 лет.
8. Присутствие кого из перечисленных лиц не обязательно в судебном заседании по усыновлению ребенка?
 - а) усыновителя, если у него есть представитель;
 - б) усыновленного в возрасте от 10 до 14 лет;
 - в) прокурора;

г) органа опеки и попечительства.

9. В каких случаях согласие ребенка на усыновление не требуется?

а) если ребенок до усыновления проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем;

б) если ребенка усыновляют повторно после отмены усыновления;

в) если ребенок проживает в семье усыновителя;

г) если ребенок достиг 10 лет.

10. Могут ли лица, не состоящие между собой в браке, совместно усыновить одного и того же ребенка?

а) нет;

б) да;

в) могут, если они являются близкими родственниками;

г) могут, если у них есть средства на содержание ребенка.

11. Кто может требовать отмены усыновления ребенка?

а) сам ребенок в возрасте от 10 лет;

б) усыновители ребенка;

в) дедушка и бабушка ребенка;

г) сам ребенок в возрасте от восьми лет.

12. С какого возраста над ребенком может быть установлено попечительство?

а) с рождения до достижения 14 лет;

б) с 10 лет;

в) с 14 лет;

г) с рождения до шести лет.

13. На основании чего образуется приемная семья?

а) на основании договора о передаче ребенка на воспитание в семью;

б) на основании решения суда;

в) на основании решения органов записи актов гражданского состояния;

г) на основании решения органа опеки и попечительства.

14. Можно ли разъединить братьев и сестер при передачи их в приемную семью?

а) нет, ни при каких обстоятельствах;

б) да;

в) нет, за исключением случаев, когда это отвечает их интересам;

г) нет.

15. Какое максимальное количество детей, как правило, может быть в приемной семье?

а) 10;

б) 8;

в) ограничений нет;

г) 15.

16. В каких случаях возникают отношения, аналогичные родительским?

а) в случае усыновления ребенка;

б) в случае передачи ребенка в приемную семью;

в) в случае установления над ребенком опеки или попечительства.

17. Не является основанием прекращения учета сведений о ребенке, оставшемся без попечения родителей, в государственном банке данных о детях:

а) смерть ребенка, оставшегося без попечения родителей;

б) устройство ребенка на воспитание в семью или возвращение его родителям (родителю);

в) достижение ребенком совершеннолетия или приобретение им полной дееспособности до 18 лет;

г) устройство ребенка на воспитание в детское учреждение.

18. Права и обязанности усыновителя и усыновленного возникают со дня:

- а) регистрации усыновления в органах загса;
- б) подачи в суд заявления об установлении усыновления;
- в) вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления;
- г) указанного в решении суда об установлении усыновления.

19. Опекa устанавливается над детьми, не достигшими возраста:

- а) 16 лет;
- б) 10 лет;
- в) 14 лет;
- г) 15 лет.

20. Не назначается опекуном (попечителем) лицо:

- а) с которого снято ограничение в родительских правах;
- б) бывший усыновитель, если усыновление отменено по его вине;
- в) вылечившееся от наркомании;
- г) являющееся близким родственником.

10 глава

Семейные отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства

§ 1

Источники правового регулирования семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства

Семейные правоотношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства регулируются международными договорами, в которых участвует Российская Федерация, внутренним законодательством Российской Федерации, в частности разд. VII СК РФ и правовыми нормами, содержащимися, например, в постановлении Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства»). Среди международных договоров важное значение имеет упомянутая ранее Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г., соглашения о правовой помощи (например, с Болгарией, Венгрией, Италией, Финляндией и другими странами), консульские конвенции. В отношениях со странами СНГ важное значение имеет Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.

§ 2

Заключение брака с участием иностранных граждан

Особенности правового регулирования семейных отношений с участием иностранцев обусловлены различиями в национальных, религиозных традициях государств, в частности существуют различные требования к лицам, вступающим в брак, порядку заключения и расторжения брака, имущественному режиму супругов и др. Брак, заключенный в одном государстве, может быть не признан в другом. Такое положение носит название «хромающий брак».

В Российской Федерации браки с участием российских граждан, заключенные в соответствии с законодательством государства – места заключения брака, признаются действительными, если отсутствуют обстоятельства, препятствующие заключению брака, предусмотренные ст. 14 СК РФ. Например, если гражданин России, состоящий в браке, не расторгнув его, вступил в другой брак в стране, где разрешен полигамный брак, в Российской Федерации он не будет признан действительным.

Согласно ст. 156 СК РФ при заключении брака с участием иностранных граждан в Российской Федерации форма и порядок заключения брака определяются законодательством Российской Федерации (регистрация осуществляется в органах записи актов гражданского состояния), а условия заключения брака – законодательством государства, гражданином которого лицо является в момент заключения брака. Так, в отношении иностранных граждан должны соблюдаться требования законодательства стран, гражданами которых они являются, о брачном возрасте, препятствиях к заключению брака. Например, в Великобритании женщинам разрешено вступать в брак, с 16 лет. Для регистрации брака с участием иностранных граждан на территории Российской Федерации необходим документ, выданный соответствующим органом (консульством), содержащий разрешение на вступление в брак. Если лицо, вступающее в брак, имеет два и более гражданства, то оно вправе выбрать одно из них. Если оно при этом имеет российское гражданство, то применяется законодательство Российской Федерации. Кроме того, не должно быть препятствий к заключению брака, предусмотренных ст. 14 СК РФ.

Если граждане Российской Федерации проживают за пределами страны, они могут заключить брак в дипломатическом или консульском учреждении Российской Федерации (**консульский брак**).

Иностранные граждане, проживающие на территории Российской Федерации, могут заключать браки в своих консульских (дипломатических) органах. Консульские браки между иностранными гражданами на территории России признаются на условиях взаимности, установленной внутренним законодательством либо международным договором, если эти лица в момент заключения брака являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации (п. 2 ст. 157 СК РФ). Принцип взаимности состоит в том, что в государстве, которое назначило посла или консула, зарегистрировавшего брак, признаются действительными браки, заключенные в российских дипломатических представительствах или консульских учреждениях.

Для признания брака, заключенного российским гражданином за рубежом, должны соблюдаться требования законодательства страны регистрации брака, а также ст. 14 СК РФ, в противном случае брак не будет признан в Российской Федерации. Таким образом, будет признан брак, заключенный в религиозной форме в тех странах, где такая форма приравнивается к государственной регистрации (например, в Великобритании, на Кипре, Мальте и др.) или является единственной формой признания брака государством (Египет, Иран).

В соответствии с п. 2 ст. 158 СК РФ браки между иностранными гражданами, заключенные за пределами территории Российской Федерации с соблюдением законодательства государства, на территории которого они заключены, признаются действительными в Российской Федерации. Так, например, в Российской Федерации будет признан полигамный брак, заключенный гражданами Египта или ОАЭ.

Недействительность брака, заключенного на территории Российской Федерации или за ее пределами, определяется законодательством, которое применялось при заключении брака.

§ 3

Расторжение брака с участием иностранных граждан

При расторжении брака на территории Российской Федерации между российскими гражданами и иностранными гражданами, а также иностранными гражданами между собой всегда применяется российское законодательство (п. 1 ст. 160 СК РФ).

Браки с иностранными гражданами могут расторгаться в консульствах Российской Федерации в тех случаях, когда по законодательству Российской Федерации допускается расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния.

За пределами России возможна ситуация, когда иностранец, в том числе российский гражданин, не может расторгнуть брак по своей инициативе, например женщины ограничены в праве расторгать брак в мусульманских странах. При этом гражданин Российской Федерации вправе расторгнуть брак с проживающим за пределами территории Российской Федерации супругом независимо от его гражданства в суде Российской Федерации либо в дипломатических представительствах (консульских учреждениях) органах Российской Федерации, в случаях, когда законодательством Российской Федерации допускается расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния (п.2 ст. 160 СК РФ).

В соответствии с п. 3. ст. 160 СК РФ расторжение брака между гражданами Российской Федерации либо расторжение брака между гражданами Российской Федерации и иностранными гражданами или лицами без гражданства, совершенные за пределами территории Российской Федерации с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака, и подлежащем применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в Российской Федерации.

Расторжение брака между иностранными гражданами, совершенное за пределами территории Российской Федерации, признается действительным в Российской Федерации в следующих случаях соблюдения законодательства:

- соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака,
- подлежащего применению при расторжении брака.

§ 4

Правоотношения между супругами

При рассмотрении споров между супругами, в том числе гражданами иностранных государств, по поводу имущества, нажитого в период брака, а также определении других имущественных и личных неимущественных прав и обязанностей важно установить законодательство страны, подлежащее применению к правоотношениям. Согласно ст. 161 СК РФ личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, а при его отсутствии – законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства. Если супруги не имеют и не имели совместного места жительства, то правоотношения регулируются законодательством Российской Федерации.

Семейным кодексом РФ особо регулируются вопросы заключения брачного договора и соглашения об уплате алиментов. Супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, могут избрать законодательство, подлежащее применению к договору. Это должно быть предусмотрено в договоре. Супруги могут избрать законодательство любой страны, а не только тех стран, гражданами которых они являются или в которых они проживают. Требования к форме договора подчиняются законодательству той страны, где он совершается.

§ 5

Родительские правоотношения

Вопросы установления и оспаривания отцовства подчиняются законодательству государства, гражданином которого является ребенок по рождению (п. 1 ст. 162 СК РФ). В Российской Федерации вопросы приобретения гражданства детьми регулируется Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве в Российской Федерации». В соответствии со ст. 12 этого Закона ребенок приобретает гражданство Российской Федерации по рождению, если на день рождения ребенка:

- оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство Российской Федерации (независимо от места рождения ребенка);
- один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);
- один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином, при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации либо если в ином случае он станет лицом без гражданства;
- оба его родителя или единственный его родитель, проживающие на территории Российской Федерации, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации, а государство, гражданами которого являются его родители или единственный его родитель, не предоставляет ребенку свое гражданство.

В соответствии с ч. 2 ст. 12 вышеназванного Закона ребенок, который находится на территории Российской Федерации и родители которого неизвестны, становится гражданином Российской Федерации в случае, если родители не объявятся в течение шести месяцев со дня его обнаружения.

Для приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации ребенком в возрасте от 14 до 18 лет необходимо его согласие. Гражданство Российской Федерации ребенка не может быть прекращено, если в результате прекращения гражданства Российской Федерации он станет лицом без гражданства. Гражданство ребенка не изменяется при изменении гражданства его родителей, лишенных родительских прав. Для изменения гражданства ребенка не требуется согласие его родителей, лишенных родительских прав.

Порядок установления или оспаривания отцовства на территории Российской Федерации определяется российским законодательством. Если родители проживают за пределами Российской Федерации и хотя бы один из родителей является гражданином России, то в тех случаях, когда законодательством Российской Федерации допускается установление отцовства в органах записи актов гражданского состояния, они могут обратиться в российское дипломатическое представительство или консульское учреждение.

К родительским правоотношениям, в том числе алиментным обязательствам, применяется законодательство государства, где родители и дети имеют совместное место жительства, при отсутствии такового – законодательством государства, гражданином которого является ребенок, либо по требованию истца – законодательством государства, на территории которого постоянно проживает ребенок (ст. 163 СК РФ).

Алиментные обязательства совершеннолетних детей в пользу родителей, а также алиментные обязательства других членов семьи определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства такие обязательства определяются законодательством государства,

гражданином которого является лицо, претендующее на получение алиментов (ст. 164 СК РФ).

Взыскание алиментов производится также с алиментоплательщика, выехавшего за пределы Российской Федерации. Взыскание алиментов при выезде должника в иностранное государство на постоянное жительство, работу или для прохождения военной службы в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях определяется Семейным кодексом РФ. Исполнение иностранных судебных решений производится в соответствии с международными договорами о взаимном исполнении судебных актов. Исполнительный лист, выданный судом Российской Федерации на основании решения иностранного суда, может быть предъявлен к исполнению в течение трех лет с момента вступления решения в законную силу.

§ 6

Усыновление (удочерение)

Условия усыновления иностранными гражданами российских детей. Согласно п. 1 ст. 165 СК РФ усыновление, отмена усыновления иностранными гражданами или лицами без гражданства подчиняются законодательству государства, гражданином которого является усыновитель. Так, например, по законодательству Израиля не могут быть усыновителями одинокие граждане, кроме родственников усыновляемого, а разница в возрасте между усыновителями и усыновляемым должна составлять не менее 18 лет. Кроме того, в этих случаях должны применяться соответствующие положения Семейного кодекса РФ, а именно ст. 124 – 126, ст. 127 (кроме абзаца 8 п. 1), ст. 128, 129, 130 (кроме абз. 5), 131 – 133.

Итак, усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи российских граждан, постоянно проживающих на территории России, либо на усыновление родственникам детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников. Таким образом, ограничения не распространяются на родственников ребенка, проживающих за рубежом или являющихся иностранными гражданами.

При усыновлении иностранцами российских детей должны быть в первую очередь защищены интересы ребенка. В некоторых странах правовое положение усыновленных детей может отличаться от правового положения родных детей, например может быть ограничено право на получение наследства. Такие обстоятельства, которые свидетельствуют о дискриминации ребенка, могут послужить основанием для отказа в усыновлении. В соответствии с п. 2 ст. 165 СК РФ в случае, если в результате усыновления (удочерения) могут быть нарушены права ребенка, установленные законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации, усыновление не может быть произведено независимо от гражданства усыновителя, а произведенное усыновление (удочерение) подлежит отмене в судебном порядке. Согласно ст. 20 Конвенции ООН о правах ребенка при передаче ребенка на усыновление должны учитываться его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании.

Дети – граждане Российской Федерации, проживающие за пределами страны, могут быть усыновлены в компетентных учреждениях иностранных государств с соблюдением установленных ими процедур. Согласно п. 4 ст. 165 СК РФ такое усыновление может быть признано действительным в Российской Федерации при соблюдении следующих условий:

- усыновление было произведено компетентным органом иностранного государства, гражданином которого является усыновитель;
- получено предварительное разрешение от органа исполнительной власти субъекта РФ, на территории которого ребенок или его родители проживали до выезда за пределы территории Российской Федерации.

С целью защиты прав детей при усыновлении иностранными гражданами Российская Федерация в 2000 г. подписала Гаагскую конвенцию о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления (Гаага, 1993 г.). Конвенция вступила в силу для более чем 50 государств, в том числе Австралии, Австрии, Бельгии, Болгарии, Франции, Финляндии и др. В России данная Конвенция, к сожалению, не ратифицирована.

Согласно ст. 126.1 СК РФ не допускается посредническая деятельность по усыновлению детей. К таковой не относится деятельность специально уполномоченных иностранными государствами органов или организаций по усыновлению детей, которая осуществляется на территории России в силу международного договора Российской Федерации или

на основе принципа взаимности. Аккредитация таких организаций осуществляется в соответствии с постановлением Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. № 654 «О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением» и приказом Министерства образования РФ от 29 сентября 2000 г. № 2822 «Об аккредитации представительств иностранных организаций, осуществляющих деятельность по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации». Так, например, на территории Российской Федерации аккредитованы ряд организаций США: Adopt-a-child, Inc. (Адопт-э-чайлд, Инк.); Children's Hope International (Чилдренс Хоуп Интернэшнл). Несмотря на жесткие требования к иностранным усыновителям количество таких усыновлений растет.

В соответствии со ст. 5.37 КоАП РФ устанавливается административную ответственность за незаконные действия по усыновлению (удочерению) ребенка, передаче его под опеку (попечительство) или в приемную семью что влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 1 тыс. до 2,5 тыс. рублей; на должностных лиц – от 4 тыс. до 5 тыс. рублей. Незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи, совершенные неоднократно или из корыстных побуждений, являются уголовным преступлением согласно ст. 154 УК РФ.

Порядок усыновления российских детей иностранными гражданами предусмотрен Правилами передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правилами постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства, утвержденными постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275.

Заявления иностранных граждан, лиц без гражданства и российских граждан, постоянно проживающих за рубежом, желающих усыновить российского ребенка, рассматриваются областными, краевыми судами и другими судами субъектов Федерации. К заявлению прилагаются те же документы, которые необходимы для усыновления гражданами Российской Федерации, а также предварительное разрешение на усыновление соответствующего органа исполнительной власти субъекта РФ, на территории которого ребенок или его родители (один из них) проживали до выезда за пределы территории Российской Федерации. Для получения этого разрешения указанные лица представляют через соответствующее консульское учреждение или дипломатическое представительство Российской Федерации либо непосредственно в орган исполнительной власти субъекта РФ, на территории которого ребенок или его родители (один из них) проживали до выезда за пределы территории Российской Федерации, следующие документы:

- свидетельство о рождении ребенка;
- согласие ребенка, достигшего 10-летнего возраста, на усыновление;
- согласие родителя(ей) ребенка на усыновление или документ, подтверждающий наличие одного из обстоятельств, при которых в соответствии с Семейным кодексом РФ усыновление ребенка допускается без согласия родителей;
- заключение компетентного органа государства своего места жительства об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка;
- иные документы, представляемые иностранными гражданами или лицами без гражданства для усыновления детей, являющихся гражданами Российской Федерации, в соответствии с гражданским процессуальным законодательством.

Если усыновляемый ребенок или его родители, являющиеся гражданами Российской Федерации, никогда не проживали на территории Российской Федерации, предварительное разрешение на усыновление такого ребенка дает Министерство образования и науки РФ.

Документы усыновителей – иностранных граждан должны быть легализованы в установленном порядке (т.е. их подлинность должна быть подтверждена консульскими или другими компетентными органами). После легализации они должны быть переведены на русский язык и перевод нотариально удостоверен.

Усыновители, проживающие за пределами Российской Федерации, должны встать на учет в консульском учреждении Российской Федерации в течение трех месяцев со дня их въезда в государство места проживания. На консульские учреждения возложены также функции по защите прав и законных интересов усыновленных детей – граждан Российской Федерации до достижения ими совершеннолетия. Консульские учреждения в конце каждого календарного года направляют в Министерство образования и науки РФ списки детей, поставленных на учет, а также информируют о нарушении прав и законных интересов усыновленных детей и неблагополучии в семье усыновителей.

Усыновление российскими гражданами иностранных граждан. Для усыновления гражданами Российской Федерации ребенка, являющегося иностранным гражданином, необходимо согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого он является, и, если это требуется в соответствии с законодательством указанного государства и (или) международным договором Российской Федерации, согласие самого ребенка на усыновление.

Контрольные вопросы

1. Может ли иностранный гражданин, будучи недееспособным, зарегистрировать брак в нашей стране, если законодательство его страны не запрещает ему этого?

- а) нет;
- б) да;
- в) да, если у него нет иных заболеваний;
- г) да, если супруг знает о его недееспособности.

2. Будет ли признан на территории России брак российского гражданина с английской гражданкой, заключенный в Великобритании?

- а) да, если брак заключен в государственных органах, а не в церкви;
- б) да, если будут соблюдены ограничения российского законодательства, предусмотренные ст. 14 СК РФ;
- в) да, без каких-либо ограничений;
- г) нет.

3. Какое законодательство применяется при расторжении брака российского гражданина с иностранцем на территории Российской Федерации?

- а) российское;
- б) законодательство страны заключения брака;
- в) законодательство страны, где супруги имеют или имели общее место жительства;
- г) российское с учетом положений законодательства иностранного государства, гражданином которого является иностранец.

4. Какие органы выполняют функции органов записи актов гражданского состояния за пределами Российской Федерации?

- а) консульские органы;
- б) дипломатические представительства;
- в) посол Российской Федерации в соответствующей стране;
- г) органы местного самоуправления иностранного государства.

5. Как определяется законодательство, подлежащее применению к брачному договору супругов, один из которых является иностранным гражданином?

- а) во всех случаях законодательством страны, которое избрали супруги;
- б) законодательством страны, которое избрали супруги, если они не имеют общего гражданства или совместного места жительства;
- в) во всех случаях законодательством Российской Федерации;
- г) законодательством Российской Федерации и законодательством страны, которое избрали супруги.

6. При каких условиях иностранные граждане могут заключать браки на территории Российской Федерации с российскими гражданами?

- а) при условии представления в орган записи актов гражданского состояния разрешения компетентного органа государства, гражданином которой является лицо, вступающее в брак, на регистрацию брака;
- б) иностранные граждане могут заключать браки на территории Российской Федерации без каких-либо ограничений;
- в) исключительно при условии, что они заключают брак в консульстве;
- г) иностранные граждане не могут заключать браки на территории Российской Федерации.

7. Каким законодательством определяются условия признания брака недействительным с иностранными гражданами на территории Российской Федерации?

- а) законодательством страны, которое применялось при заключении брака;
- б) законодательством страны, где рассматривается спор о недействительности брака;
- в) законодательством страны, где проживают супруги;
- г) только законодательством Российской Федерации.

8. Будет ли признан действительным в Российской Федерации брак российского гражданина с иностранным, который уже состоит в браке, заключенном в соответствии с требованиями законодательства страны, где брак зарегистрирован?

- а) нет;
- б) да;
- в) да, при условии, что в этом государстве разрешены полигамные браки;
- г) да, если супруг был предупрежден о наличии у другого супруга зарегистрированного брака.

9. Каким законодательством определяется порядок усыновления иностранных граждан в Российской Федерации?

- а) законодательством Российской Федерации;
- б) законодательством страны, гражданином которой является усыновитель;
- в) законодательством страны, гражданином которой является ребенок;
- г) законодательством страны, где будет проживать ребенок.

10. В течение какого срока иностранные граждане, усыновившие российского ребенка, должны встать на учет в консульском учреждении Российской Федерации?

- а) в течение трех месяцев со дня их въезда в государство места проживания;
- б) в течение трех месяцев со дня вступления решения суда об усыновлении в законную силу;
- в) в течение шести месяцев со дня их въезда в государство места проживания;
- г) они не обязаны вставать на учет в консульском учреждении РФ.

11. Каким законодательством определяется порядок заключения брака с иностранными гражданами на территории России?

- а) законодательством Российской Федерации;
- б) законодательством страны, гражданином которой является иностранец;
- в) для каждого из брачующихся – законом его страны;
- г) законодательством страны, где они собираются проживать в дальнейшем.

12. Может ли гражданин России, проживающий за ее пределами, расторгнуть брак с супругом-иностранцем в суде Российской Федерации?

- а) нет;
- б) да;
- в) да, но только в тех случаях, если супруг – гражданин СНГ;
- г) да, но только в тех случаях, если супруг – гражданин одной из стран Европейского союза.

13. Требуется ли при усыновлении российским гражданином на территории России ребенка-иностранца согласие ребенка?

- а) нет;
- б) да, в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- в) да, если это требуется в соответствии с законодательством государства, гражданином которого является ребенок, и (или) международным договором;
- г) да, если ребенок достиг шести лет.

14. Каким законодательством определяются алиментные обязательства в правоотношениях с участием иностранных граждан?

- а) законодательством Российской Федерации;

б) законодательством государства, на территории которого субъекты обязательства имеют совместное место жительства;

в) законодательством государства, которым предусмотрен больший размер алиментов;

г) законодательством страны иностранного гражданина.

15. Что означает понятие «консульский брак»?

а) брак, заключенный в консульском учреждении;

б) брак, заключенный с консулом;

в) любой брак, заключенный за пределами Российской Федерации;

г) брак, заключенный в дипломатических представительствах.

16. В каких случаях допускается усыновление российских детей иностранными гражданами?

а) не допускается ни при каких обстоятельствах;

б) допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан России, постоянно проживающих на территории Российской Федерации;

в) допускается только в случаях, если усыновители проживают в развитых странах с континентальной правовой системой;

г) допускается во всех случаях.

17. В каких случаях ребенок, рожденный в Российской Федерации, не приобретает гражданства Российской Федерации?

а) один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является лицом без гражданства;

б) один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином;

в) оба его родителя, проживающие на территории Российской Федерации, являются иностранными гражданами и государство, гражданами которых являются его родители, предоставляют ему свое гражданство.

18. Каким законодательством определяется установление или оспаривание отцовства (материнства) с участием иностранных граждан?

а) законодательством страны, гражданином которой является ребенок;

б) законодательством страны, гражданином которой является лицо, оспаривающее отцовство (материнство), за исключением случаев, когда иностранный гражданин является родственником ребенка;

в) законодательством страны, в которой устанавливается или оспаривается отцовство (материнство);

г) законодательством страны, где проживает ребенок.

19. Допускается ли в Российской Федерации посредническая деятельность по усыновлению детей?

а) нет;

б) да;

в) допускается посредническая деятельность иностранных организаций в целях усыновления российских граждан иностранцами и лицами без гражданства;

г) допускается посредническая деятельность иностранных организаций в целях усыновления российских граждан иностранцами.

20. По истечении какого срока с момента поступления сведений о ребенке в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей, ребенок может быть передан на усыновление иностранным гражданам?

а) по истечении 3 месяцев;

б) по истечении 6 месяцев;

- в) такие сроки законодательством не установлены;
- г) по истечении 9 месяцев.

Глоссарий

Алиментное обязательство – правоотношение, возникающее на основании соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать.

Брак – добровольный союз мужчины и женщины, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Брачный договор – соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Законный режим имущества супругов – режим совместной собственности супругов.

Имущество каждого из супругов – имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам

Лишение родительских прав – мера ответственности, применяемая судом к родителям за виновное совершение действий, представляющих опасность для ребенка, заключающаяся в прекращении всех прав родителей, основанных на факте родства с ребенком.

Неполнородные братья и сестры – родные братья и сестры, происходящие от разных отцов или разных матерей. Они называются единокровными, если они происходят от общего отца, и единопутробными, если происходят от общей матери.

Общая собственность супругов – имущество, нажитое супругами во время брака и являющееся их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества

Ограничение родительских прав – отобрание ребенка у родителей по решению суда без лишения родительских прав.

Опека – форма устройства малолетних граждан (не достигших возраста 14 лет несовершеннолетних граждан) и признанных судом недееспособными граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия.

Подопечный – гражданин, в отношении которого установлены опека или попечительство.

Попечительство – форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет и граждан, ограниченных судом в дееспособности, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение юридических действий.

Прекращение брака – прекращение правоотношений, возникших между супругами из юридически оформленного брака

Приемная семья – опека или попечительство над ребенком или детьми, которые осуществляются по договору о приемной семье, заключаемому между органом опеки и попечительства и приемными родителями или приемным родителем, на срок, указанный в этом договоре.

Развод – прекращение брака по инициативе супругов (одного из супругов) в органах записи актов гражданского состояния или суде, при котором правовые отношения между супругами прекращаются на будущее время.

Ребенок – лицо, не достигшее 18 лет (совершеннолетия).

Родство – кровная связь лиц, происходящих одно от другого или от общего предка.

Сводные братья и сестры – входящие в одну семью дети, у которых нет ни общей матери, ни общего отца. Сводные братья (сестры) состоят не в родстве, а в отношениях свойства.

Свойство (отношения свойства) – отношения между родственниками одного супруга и другим супругом и между родственниками обоих супругов.

Семья – круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иных форм принятия детей на воспитание.

Срок исковой давности – срок для защиты права по иску лица, чье право нарушено.

Степень родства – число рождений, связывающих между собой двух лиц, состоящих в родстве.

Суррогатная мать – женщина, вынашивающая эмбрион, генетически происходящий от лиц (лица), заключивших договор с ней на искусственное вынашивание.

Усыновление – форма устройства судом на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, в результате которой между усыновителем и его родственниками и усыновленным возникают такие же права и обязанности, как между родителями и детьми, другими родственниками по происхождению.

Фиктивный брак – брак, заключенный без цели создания семьи.

Юридический факт – обстоятельство, с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Рекомендуемая литература

Беспалов Ю.Ф. Особенности рассмотрения и разрешения дел о защите семейных прав ребенка: Учебн. пособие. М.: Юрлитинформ, 2008.

Гонгало Б.М., Крашенинников П.В. Брачный договор. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2006.

Комментарий к Федеральному закону «Об опеке и попечительстве» и Федеральному закону «О внесении изменений в отдельные законодательные акты в связи с принятием Федерального закона «Об опеке и попечительстве» /Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2009.

Нечаева А.М. Семейное право: Учебник / Акад. правовой ун-т и др. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2008.

Пчелинцева Л. М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2009.

Пчелинцева Л.М. Семейное право России: Учебник. 5-е изд., перераб. М.: Норма, 2009.

Семейное право: Учебник / Под ред. П.В.Крашенинникова. М.: Статут, 2008.

Семейный кодекс Российской Федерации: Постат. коммент. / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2006.

Судебная практика по семейным спорам / [Крашенинников П.В., Рузакова О.А.]; рук. коллектива, сост. П.В. Крашенинников. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2008.

Чефранова Е.А. Имущественные отношения супругов: Науч.-практ. пособие. М.: Эксмо, 2008.