# *Новинская О.Б.*

# ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

# В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

**(извлечение)**

**Глава 2. ЛИЦА, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИЕ**

**ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ**

**В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

Гражданская процессуальная дее­способность, т. е. «способность своими действиями осуществлять процессуаль­ные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю»[[1]](#footnote-2) принадлежит в полном объеме гражданам, достигшим воз­раста 18 лет. Поэтому интересы лиц, не достигших совершеннолетия в граж­данском процессе представляют их законные представители, органы опеки и попечительства, адвокат, прокурор и иные государственные органы, которым это право предоставлено в соответствии с федеральным законом. Основными нормативными актами, регулирующими институт судебного представительства несовершеннолетних в гражданском процессе, являются: Гражданский процес­суальный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ.

**2.1. Законные представители**

В ст. 37 ГПК РФ закреплено, что права, свободы, и законные интересы несовершеннолетних защищают в процессе их законные представители. Законными представителями несовершеннолетних являются:

• родители;

• усыновители;

• опекуны;

• попечители.

**2.1.1. Родители/Усыновители**

В соответствии со ст. 56 Семейного кодекса РФ ребенок имеет право на защиту своих прав и охраняемых законом интересов. Защита прав и интересов несовершеннолетних детей возложена законом на их родителей, которые явля­ются законными представителями и выступают в защиту их прав и законных интересов во всех учреждениях, в том числе и судебных без особого на то пол­номочия. Взаимные права и обязанности родителей и детей основываются на факте происхождения детей, удостоверенном в установленном законом порядке (гл. 10 СК РФ). Для участия в гражданском процессе родителям не нужно спе­циально оформленное полномочие (доверенность), им достаточно предоставить суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия (свидетельство о рождении ребенка и собственный паспорт.), т. е. их статус законных представи­телей возникает автоматически с момента регистрации ребенка в книге записей рождений.

Родители осуществляют свои права, в том числе и защиту прав и интере­сов ребенка, до достижения им возраста 18 лет, т. е. до совершеннолетия. Роди­тельские права могут быть прекращены и до достижения ребенком 18 лет в случае приобретения им полной дееспособности в порядке эмансипации либо при вступлении в брак до достижения совершеннолетия (ст. 21, п. 2, ст. 27 ГК РФ; ст. 13, п. 2 СК РФ).

Представлять права и интересы ребенка могут как оба родителя, так и один из них по соглашению между ними. Причем родители должны защищать права и интересы детей, а не свои права и интересы! Сразу же хочу отметить, что *в законодательстве не прописаны требования к этому соглашению, по­этому я считаю необходимым закрепить в ГПК РФ положение о том, что со­глашение должно быть нотариально заверено, чтобы у суда не возникало подозрений в его подлинности.* Родители совершают от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения которых принадле­жит представляемому (в зависимости от его процессуального положения), но права законных представителей при участии в гражданском процессе могут быть ограничены: СК РФ закрепляет положение о том, что «Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства ус­тановлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия»[[2]](#footnote-3).В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительст­ва обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей. Кроме того, суд обязан привлекать к участию в деле несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, чьи права защищают в суде их законные представители. *Счи­таю необходимым заметить, что семейное законодательство говорит лишь о разногласии между интересами детей и родителей, но ничего не упоминает о случае, когда интересы самих родителей различны. На основании вышесказан­ного предлагаю законодательно регламентировать этот случай и дополнить ст. 64 СК РФ п. 3, изложив его в следующей редакции:*

*«Если интересы родителей в отношении своих детей противоречивы и позиция одного из них не направлена на защиту прав и охраняемых законом ин­тересов ребенка, другой должен обратиться в органы опеки и попечительст­ва, которые обязаны назначить представителя интересов несовершеннолет­него. Этим представителем может быть только добросовестный родитель».*

Что касается усыновителей, то семейное законодательство в ст. 137 п. 1 СК РФ приравняло усыновленных детей и усыновителей в личных неимущест­венных, а также имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Таким образом, усыновители наделены теми же правами и обязанностями, что и родители при защите законных прав и интересов детей в гражданском процессе, т.е. они призваны полностью «заменить» несовершен­нолетних в гражданском процессе с учетом установленных законодательством ограничений.

**2.1.2. Опекуны/Попечители (несовершеннолетних)**

Опека и попечительство устанавливаются над детьми, оставшимися без попечения родителей в целях их содержания, воспитания, образования, а также для защиты их прав и законных интересов. Опека устанавливается над мало­летними (до 14 лет), а попечительство - над несовершеннолетними (от 14 до 18 лет). Основное назначение института опеки и попечительства — восполнение недостающей у подопечного лица дееспособности, т.к. полная дееспособность наступает лишь по достижении совершеннолетия (исключения: эмансипация, вступление в брак до достижения 18 лет).

Ст. 37 ГПК РФ относит опекунов и попечителей к законным представи­телям несовершеннолетних в гражданском процессе. Согласно ст. 31 Граждан­ского Кодекса РФ опекуны и попечители могут без специального полномочия выступать в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любы­ми лицами и органами. Для удостоверения своих полномочий опе­кун/попечитель обязан предоставить решение органа опеки и попечительства о назначении опеки или попечительства над представляемым лицом, а также свой паспорт.

Однако необходимо помнить, что опекун и попечитель отличаются не только по возрасту подопечных, но и по объему предоставленных им полномо­чий. Поскольку опека и попечительство в основном регулируются нормами гражданского законодательства, а я рассматриваю этот правовой институт че­рез призму гражданского процесса, то прежде всего необходимо выяснить *как соотносятся нормы ГК РФ и ГПК РФ* в отношении правового статуса опеку­нов и попечителей. Анализ действующего законодательства потребовал от меня ответа на вопрос о том, являются ли законными представителями подопечных и опекуны, и попечители?

Проанализируем нормы Гражданского кодекса РФ об опекунах и попечи­телях. В соответствии со статьями 32 и 33 ГК РФ:

• опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки;

• попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые гражда­не, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоя­тельно, т. е. попечители «оказывают подопечным содействие в осуще­ствлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраня­ют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц»[[3]](#footnote-4). На основании вышесказанного, я пришла к выводу, что в гражданских правоотношениях опекун является представителем подопечного, а попечитель — не является. В этом и заключается отличие их правового статуса, и связано оно, прежде всего с разными функциями указанных лиц: опекун призван пол­ностью заменить в юридической сфере своего подопечного, а попечитель — лишь помочь подопечному, проконтролировать его действия, защитить гражда­нина от неразумной траты средств или предотвратить совершение несовершен­нолетним правонарушения. Подобную точку зрения высказывает и к. ю. н. Л. Ю. Михеева, считая что различия в функциях опекунов и попечителей связа­ны прежде всего с разным объемом дееспособности подопечных лиц. Опека ус­танавливается над гражданами, признанными судом недееспособными, а также над детьми в возрасте до 14 лет, оставшимися без попечения родителей. Эти ка­тегории физических лиц не вправе самостоятельно совершать сделки (за ис­ключением отдельных видов сделок, право совершать которые предоставлено ст. 28 ГК РФ малолетним лицам). В то же время несовершеннолетние в возрас­те от 14 до 18 лет сделки совершают сами. Конечно, для этого им требуется со­гласие попечителей (родителей, усыновителей), однако инициатива в соверше­нии юридического акта должна исходить от самих несовершеннолетних.

По этому вопросу существует несколько точек зрения, в частности, В. А. Рясенцев считает, что представителями по закону следует считать только родителей и усыновителей. «Значительная часть представителей, обозначенных "законными", в действительности является представителями по назначению. Таким образом, опекуны (попечители) — представители по назначению, поскольку их полномочия возникают из специального акта»[[4]](#footnote-5). С этим я не совсем согласна, т.к. считаю, что здесь первостепенное значение играет не основание происхождения опеки/попечительства, а правовые последствия этого в виде субъективных прав и обязанностей. Именно эти права и обязанности я и пред­лагаю положить в основу классификации представителей по закону.

Итак, мы определили статус опекунов и попечителей в гражданских пра­воотношениях, но во многих нормативных актах иной отраслевой принадлеж­ности статус законных представителей подопечных закреплен и за опекунами, и за попечителями. Такое правило не согласуется с положениями статей 32 и 33 ГК РФ, однако именно законными представителями названы опекуны и попе­чители в ст. 37, 52 Гражданского процессуального кодекса РФ. Рассмотрим подробнее статус опекунов (попечителей) в гражданских процессуальных пра­воотношениях. Согласно ст. 52 ГПК РФ законные представители совершают от имени представляемых все процессуальные действия, право совершения кото­рых принадлежит представляемым с ограничениями, предусмотренными зако­ном. Таким образом, закрепленные в ст. 35 ГПК РФ права: знакомиться с мате­риалами дела; делать выписки из них, снимать копии; заявлять отводы; пред­ставлять доказательства; участвовать в исследовании доказательств; задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям и экспертам; заявлять ходатайства; давать устные и письменные объяснения суду; представлять свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам; воз­ражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжало­вать судебные постановления и другие права — принадлежат самому подопеч­ному, но осуществляются его опекуном или попечителем. Упомянутая мною выше к. ю. н. Михеева в этой связи предлагает четко определять истца в иско­вом заявлении в защиту прав подопечного. Она предлагает использовать при­близительно следующую формулировку: «Истец\_\_\_\_\_\_\_\_(указать подопеч­ного), от имени и в интересах которого в соответствии со ст. 52 ГПК РФ выступает\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_(указать опекуна или попечителя)»[[5]](#footnote-6). Я с этим полностью согласна, т.к. если в качестве истца указать законного представителя, то это бу­дет не совсем верно, т. к. представительство по своей сути предполагает насту­пление правовых последствий для представляемого — несовершеннолетнего в нашем случае. Будучи назначенным, опекун (попечитель) обязан совершать та­кие действия и вправе выбирать между различными действиями, руководству­ясь исключительно интересами своего подопечного, что следует из ст. 31 ГК РФ. Однако необходимо иметь в виду уточнение, которое содержится в ГПК РФ: «законные представители совершают от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит пред­ставляемым, с ограничениями, предусмотренными законом»[[6]](#footnote-7). Хотя таких ог­раничений в самом процессуальном законодательстве не установлено, они, тем не менее, вытекают из положений СК РФ и ГК РФ о полномочиях опекунов и попечителей. По общему правилу, опекун не вправе без предварительного раз­решения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель давать согла­сие на совершение сделок, выходящих за пределы бытовых, от имени подопеч­ного. Согласно ст. 37 ГК РФ, действия, направленные на отчуждение, умень­шение имущества подопечного, должны совершаться опекуном (попечителем) с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Из этого следу­ет, что законный представитель подопечного в гражданском процессе не вправе признавать иск, отказываться от иска и заключать мировое соглашение, влеку­щее уменьшение имущества подопечного, без предварительного разрешения указанного органа. Суды, в свою очередь, не должны принимать отказ законно­го представителя от иска или признание им иска по спору о наследстве или какому-либо иному спору, в котором стороной является подопечный, если на это нет согласия органа опеки и попечительства. Такой запрет основывается на том, что перечисленные процессуальные действия, в сущности, представляют собой акт реализации субъективного гражданского права (права на имущество, акт реализации субъективного гражданского права (права на имущество, на взыскание долга и др.). Например, отказ от иска влечет серьезные последствия, в том числе невозможность повторного обращения в суд. Результатом таких процессуальных действий будет являться неполучение подопечным причитаю­щегося ему имущества, что допустимо только с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Установленные в ГК РФ ограничения прав опе­кунов и попечителей преследуют одну цель - надежно гарантировать имущест­венные права и интересы подопечных. Но помимо указанных прав лицо, участ­вующее в деле, обладает и обязанностями. Таким образом, обязанности, возла­гаемые на опекуна и попечителя гражданским процессуальным законодательст­вом, также как и права, принадлежат самому подопечному. Однако они осуще­ствляются данными лицами от его имени. Так, представитель как лицо, участ­вующее в деле обязан уведомлять суд о перемене своего места жительства во время производства по делу. За исключением, например, общей для всех обя­занности соблюдать в судебном заседании установленный порядок и подчи­няться распоряжениям председательствующего, со специфическим статусом представителя эта обязанность не связана, так как установлена законом для всех лиц, находящихся в зале судебного заседания.

Таким образом, передо мною встала следующая проблема: необходи­мость законодательно определить подход к статусу опекунов и попечителей во всех правоотношениях, отказавшись, от предоставления попечителю полномо­чий законного представителя подопечного. Хочу сказать, что определенные шаги в этом направлении уже сделаны. Так, согласно ст. 37 ГПК РФ, несовер­шеннолетние вправе самостоятельно участвовать в некоторых делах. Однако категории этих дел прямо в законе не указаны, в п. 4. Ст. 37 ГПК РФ в общем говориться о некоторых категориях таких дел, но *нет ни механизма реализации права несовершеннолетнего самостоятельного участия, ни четкого закрепле­ния этого участия в нормах материального права. Действующее законода­тельство не содержит специальных указаний.* Исключение составляет СК РФ, в соответствии с которым «при нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно об­ращаться за их защитой... по достижении возраста четырнадцати лет в суд»[[7]](#footnote-8). Однако применение такого правила видится мне весьма туманно. В частности, в каких случаях и с какими заявлениями несовершеннолетний, достигший 14 лет, вправе обратиться в суд? Вправе ли это лицо, например, подать заявление о лишении его родителей родительских прав? По-видимому, суд такого заявле­ния принять от него не может, поскольку ребенок в числе заявителей в ст. 70 СК РФ не указан. Поэтому не совсем понятно что имел ввиду законодатель го­воря о праве ребенка на судебную защиту, т. е. в законодательстве нет четкого механизма реализации этого права. *В связи с этим я предлагаю закрепить в ст. 70 СК РФ ребенка в числе заявителей о лишении родительских прав.*

ГПК РФ (ст. 37) предусматривает, что по общему правилу от имени несо­вершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет в деле участвуют их «законные представители» с привлечением самих несовершеннолетних. В случаях, преду­смотренных законом, наоборот, несовершеннолетние будут защищать свои права сами, а их «представители» должны быть привлечены к участию в деле. Однако использованная формулировка оставляет открытым вопрос *о перечне тех случаев, когда самостоятельное участие несовершеннолетнего в граж­данском процессе возможно. Я считаю необходимым не только четко пропи­сать эти случаи, классифицируя их по категориям дел, но и регламентировать процессуальный порядок реализации права несовершеннолетних самостоя­тельно защищать свои интересы в суде, а также определить правовое соот­ношение несовершеннолетних и их законных представителей в случае само­стоятельного участия детей в гражданском процессе.* В гражданско-процессуальном законодательстве пределы полномочий представителей и несо­вершеннолетних в этих случаях не определены, что создает определенные трудности для судей. Правильное определение объема полномочий представителя и несовершеннолетнего является очень важным. *Представляется, что он должен быть урегулирован в законодательном порядке, необходимо ввести норму о полномочиях представителя в зависимости от участия ребенка в про­цессе. Я считаю, что в том случае, когда законные представители защищают права и интересы несовершеннолетних (ст. 37 п. 3,5 ГПК РФ) им необходимо предоставить права и обязанности, предусмотренные законодателем для представляемого в соответствии с его положением в процессе и с учетом ог­раничений, предусмотренными ГК и СК РФ, а в случае, когда несовершенно­летний самостоятельно защищает себя (ст. 37 п.4), за законными предста­вителями следует признать лишь общие права сторон и третьих лиц, участ­вующих в процессе (ст. 35 ГПК РФ).*

*Спорным является и вопрос о гражданской процессуальной дееспособно­сти, так как ст. 37 ГПК РФ устанавливает ее в полном объеме с 18 лет, а ст. 56 СК РФ - с 14 лет; таким образом, здесь мы видим еще один «пробел» в дей­ствующем законодательстве.*

Итак, действующее законодательство не содержит единого подхода в оп­ределении объема дееспособности лиц, находящихся под попечительством. Одна отрасль (например, гражданское законодательство) позволяет несовер­шеннолетнему совершать юридически значимые действия, а другая (например, гражданское процессуальное законодательство) не дает ему такой возможно­сти, обязывая попечителя осуществлять принадлежащие подопечному права. Такое положение можно считать недостатком правового регулирования, колли­зией действующего законодательства. Противоречие должно быть устранено, а в законодательстве должен быть установлен единый принцип осуществления любых прав и исполнения обязанностей несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет. *По моему мнению, следует отталкиваться от положений ГК РФ о дееспособности граждан, установить правило о том, что законным предста­вителем может быть лишь опекун, но не попечитель. Подопечный последнего должен быть наделен правом самому совершать многие юридически значимые действия с согласия попечителя, т.е. я считаю, что подопечный должен сам представлять свои интересы в гражданском процессе, а мнение попечителя наряду с мнением Органов опеки и попечительства должны учитываться су­дом при вынесении решения. Кроме того, в данном случае я предложила бы за­конодательно закрепить обязанность государства обязательного предостав­ления несовершеннолетнему адвоката (как это закреплено в УПК РФ), т.к. несовершеннолетний не обладает юридическими познаниями в области права.*

Семейный кодекс РФ помимо правового института опеки и попечитель­ства содержит такое понятие как приемная семья. Приемные родители - это лица, взявшие на воспитание ребенка, оставшегося без попечения родителей на определенный срок и на основании договора. Ст. 153 СК РФ приравнивает их в правах с опекунами и попечителями. «Приемные родители обладают по отно­шению к принятому на воспитание ребенку правами и обязанностями опеку­на/попечителя»[[8]](#footnote-9).

В случае уклонения усыновителей, опекунов / попечителей от защиты прав детей в установленном законом порядке усыновление, опека (попечитель­ство) отменяются, а договор о передаче ребенка на воспитание в семью растор­гается (ст. ст. 141, 145 СК РФ; ст.ст. 39, 40 ГК РФ).

**2.2. Органы опеки и попечительства**

**и другие государственные учреждения**

Кроме родителей, усыновителей, опекунов (попечителей) и приемных родителей, являющихся законными представителями, к числу лиц, осуществ­ляющих защиту прав и интересов детей, относятся органы опеки и попечитель­ства. «Защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, госу­дарственными органами или органами опеки и попечительства»[[9]](#footnote-10).

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправ­ления. Районная, городская, районная в городе, поселковая и сельская админи­страция осуществляют возложенные на них государственные полномочия по опеки и попечительству; при осуществлении своих функций органы опеки и попечительства принимают решения, которые являются обязательными для всех организаций и граждан. Организация работы органов местного самоуправ­ления по осуществлению переданных в их ведение полномочий по опеке и по­печительству определяется уставами муниципальных образований в соответст­вии с законами субъектов Российской Федерации.

Деятельность органов опеки и попечительства по защите прав и интере­сов детей достаточно велика: они выявляют детей, оставшихся без попечения родителей, ведут учет таких детей; избирают формы устройства детей, остав­шихся без родительского попечения; осуществляют последующий контроль над условиями содержания, воспитания, образования детей; участвуют в разбира­тельстве дел, с воспитанием детей; дают согласие на установление отцовства в случае смерти матери, признания ее недееспособной, лишения ее родительских прав; разрешают разногласия между родителями относительно имени и (или) фамилии ребенка; дают разрешение на изменение имени, фамилии ребенка; на­значают представителя ребенка в случае разногласий между ними и детьми, вправе обратиться в суд с иском о взыскании алиментов на содержание ребен­ка, а также совершают другие действия по защите прав и интересов детей. В связи с.этим я предлагаю классифицировать деятельность органов опеки и по­печительства по защите прав детей на три случая, когда:

• органы опеки и попечительства участвуют в процессе в качестве за­конного представителя несовершеннолетнего;

• участие органов опеки и попечительства в процессе является обяза­тельным;

• органы опеки и попечительства, выполняя надзорную функцию, сами обращаются в суд за защитой нарушенных прав.

Во всех вышеперечисленных случаях органы опеки и попечительства вы­полняют единую возложенную на них государством функцию - защита прав и законных интересов несовершеннолетних.

Кандидат юридических наук, профессор Л. М. Пчелинцева в своей работе предлагает иную, более обширную классификацию деятельности органов опеки и попечительства по защите прав несовершеннолетних, а именно: «В целом можно (условно) выделить три основные формы защиты семейных прав орга­нами опеки и попечительства: а) самостоятельное принятие решений в преде­лах своей компетенции (включая дачу согласия либо разрешения на какие-либо действия); б) направление соответствующих требований в суд, а порядке искового производства; в) участие в судебном разбирательстве»[[10]](#footnote-11).

В первом случае органы опеки и попечительства исполняют обязанности опекуна (попечителя) до устройства детей, оставшихся без попечения родите­лей, на воспитание в семью, либо в воспитательное учреждение и соответст­венно являются законными представителями несовершеннолетнего.

В соответствии с действующим законодательством опека и попечитель­ство устанавливаются в течение месяца с момента, когда стало известно о такой необходимости. По истечении данного срока исполнение обязанностей опеку­на/попечителя автоматически возлагается на сам орган, таким образом, органы опеки и попечительства обладают теми же процессуальными правами, что и опекуны/попечители. Необходимо помнить, что права опекунов/попечителей ограничены положением ст. 37 ГК РФ, но законодатель, приравнивая органы опеки и попечительства к опекунам/попечителям, не оговаривает порядок правораспорядительных действий, связанных с отчуждением имущества подопеч­ного которые может осуществлять орган опеки и попечительства без ограниче­ний, установленных для опекунов/попечителей.

Кроме указанного мною случая возможно представительство несовер­шеннолетних и в том случае, когда между интересами родителей и детей имеются противоречия, которые установлены органами опеки и попечительства, то родители не вправе представлять интересы детей в отношениях с другими ли­цами. В этом случае органы и попечительства обязаны назначить представителя для защиты прав и интересов детей (ст. 64, п. 2, СК РФ).

Представляется, что полномочия этого представителя должны быть под­тверждены мотивированным постановлением органов опеки и попечительства. Такое представительство является вынужденной мерой и носит временный ха­рактер и как считает Ю. Беспалов «оно выступает как один из способов защиты прав и интересов ребенка, применяемый органами опеки и попечительства, и одновременно является принудительной мерой, ограничивающей права родите­лей»[[11]](#footnote-12). Если отпадут основания, органы опеки и попечительства отменяют представительство.

Полномочия представителя данного органа подтверждаются доверенно­стью, выданной органом опеки и попечительства на ведение дел в суде.

Во втором случае, наиболее полно проявляются функции органов опеки и попечительства по защите прав и законных интересов несовершеннолетних. К полномочиям второго вида относится обязанность органа опеки и попечитель­ства участвовать в рассмотрении судами дел: об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (ст. 66 СК РФ); о лишении родительских прав и о восстановлении в родительских правах (ст. 70,72 СК РФ); об ограничении родительских прав и об отмене ограничения родительских прав (ст. 73, 76 СК РФ); об установлении усыновления ребенка (ст. 125, 129 СК РФ); об отмене усыновления ребенка (ст. 140 СК РФ), обязательным является участие органа опеки и попечительства в исполнении решений суда по отобра­нию ребенка и передаче его другому лицу (ст. 79 СК РФ), согласно СК РФ «при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от то­го, кем предъявлен иск в защиту ребенка, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства»[[12]](#footnote-13). ГПК РФ закрепил положение о том, что в предусмотренных законом случаях органы государственной власти или местного самоуправления по своей инициативе могут вступать в процесс для дачи квалифицированного заключения по делу. Это положение общее, а в п. 2 ст. 47 ГПК РФ оно конкретизируется, приобретая обязательный характер. «В случаях, предусмотренных федеральным законом, и в иных необходимых слу­чаях суд по своей инициативе может привлечь к участию в деле государствен­ный орган или орган местного самоуправления...»[[13]](#footnote-14).

Рассматривая второй случай, мне хотелось бы отметить, что, несмотря на то, что Семейный кодекс РФ, предусмотрел ряд категорий дел, по которым уча­стие прокурора, а также органов опеки и попечительства является обязатель­ным гражданско-процессуальное законодательство не содержит четкой регла­ментации этого участия. Например, согласно ст. 78 СК РФ при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства. Он обязан провести обследование ус­ловий жизни ребенка и лица (лиц), которые претендуют на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по суще­ству спора. В данном случае орган опеки и попечительства является лицом, участвующим в деле, которое должно быть привлечено в процесс на основании прямого указания закона. И этот вопрос должен решаться судьей при подготов­ки дела к судебному разбирательству. Вместе с тем среди процессуальных дей­ствий, совершаемых судьей в период подготовки, нет привлечения к участию в деле соответствующего органа государственного управления (ст. 150 ГПК РФ). Законодатель не решил вопрос о вступлении и привлечении в процесс лиц, уча­ствующих в деле, кроме сторон и третьих лиц. В соответствии со ст. 153 ГПК РФ судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, извещает стороны и других участ­ников процесса о времени и месте рассмотрения дела. В связи с этим резонно встает вопрос: если органы опеки и попечительства извещаются судьей лишь о судебном заседании, то когда же будет проведено ими обследование и состав­лено заключение по существу спора? Аналогичная ситуация возникает и с про­курором. Думаю, что законодателю в перечень действий, которые судья вправе производить при подготовке, следует включить решение вопроса об участии в деле прокурора и о привлечении органа опеки и попечительства.

В третьем случае органы опеки и попечительства сами инициируют об­ращение в суд. «За защитой своих прав дети-сироты и дети, оставшиеся без по­печения родителей, а равно их законные представители, опекуны (попечители), органы опеки и попечительства и прокурор вправе обратиться в установленном порядке в соответствующие суды Российской Федерации»[[14]](#footnote-15). Как известно, ор­ганы опеки и попечительства обязаны предупреждать нарушения прав и закон­ных интересов, несовершеннолетних во всех сферах жизни, так в соответствии со ст. 121, 122 СК РФ должностные лица учреждений (дошкольных образова­тельных учреждений, общеобразовательных учреждений, лечебных учрежде­ний и других учреждений) и иные граждане, располагающие сведениями о де­тях, чьи права нарушаются или создается реальная угроза их нарушения, обяза­ны сообщить об этом в органы опеки и попечительства по месту фактического нахождения детей для принятия этими органами соответствующих действий. Орган опеки и попечительства в течение трех дней со дня получения таких све­дений обязан провести обследование условий жизни ребенка и при установле­нии факта отсутствия попечения его родителей или его родственников обеспе­чить защиту прав и интересов ребенка до решения вопроса о его устройстве. Действующий ГПК РФ предусматривает возможность «органов государствен­ной власти, органов местного самоуправления ... обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе...»[[15]](#footnote-16). За­явление в защиту законных интересов несовершеннолетнего гражданина в этих случаях может быть подано независимо от просьбы заинтересованного лица или его законного представителя. Правовое положение органов опеки и попе­чительства в данном случае приравнено к положению истца в гражданском процессе, с ограничениями, установленными законом (заключение мирового соглашения и оплаты судебных расходов). *Спорным моментом, на мой взгляд, является то, кто в данном случае будет являться представителем несовер­шеннолетнего в гражданском процессе: ведь родитель официально еще не ли­шен родительских прав и формально является законным представителем ре­бенка, но свои родительские обязанности он фактически не выполняет, а ор­ганы опеки и попечительства хоть и инициируют обращение в суд, но пред­ставителем несовершеннолетнего быть не могут, так как эта обязанность возникает у них с момента лишения родителя родительских прав в установ­ленном законом порядке. В связи с этим я предложила бы законодателю при решении данного вопроса исходить из фактического выполнения/невыполнения родителями, возложенных на них законом обязанностей по воспитанию детей и защите их прав и интересов.* Органы опеки и попечительства инициируют обращение в суд каждый раз, когда нарушаются права и законные интересы не­совершеннолетних, а именно сюда относятся: право органа опеки и попечи­тельства требовать признания недействительным соглашения об уплате али­ментов по основаниям, предусмотренным законом (ст. 102 СК РФ), право тре­бовать отмены усыновления ребенка (ст. 142 СК РФ), а также право предъяв­лять требование о лишении родительских нрав (ст. 70 СК РФ), об ограничении родительских прав (ст. 73 СК РФ) и о взыскании алиментов на детей (ст. 80 СК РФ). Соответствующее требование органа опеки и попечительства оформляется исковым заявлением в суд и рассматривается в порядке искового производства. В соответствии со ст. 123 СК РФ дети, оставшиеся без попечения родите­лей могут быть переданы в учреждения для детей сирот, воспитательные учре­ждения, детские дома семейного типа, лечебные учреждения, учреждения со­циальной защиты населения и другие аналогичные учреждения.

«Детям, находящимся на полном государственном попечении в воспита­тельных учреждениях, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защи­ты населения и других аналогичных учреждениях, опекуны (попечители) не на­значаются. Выполнение их обязанностей возлагается на администрации этих учреждений»[[16]](#footnote-17). Отсутствие возможности устроить ребенка, оставшегося без попечения родителей, в семью делает необходимой его передачу на полное го­сударственное попечение в одно из детских учреждений: дом ребенка; детский дом смешанного типа для детей раннего (с 1,5 до трех лет), дошкольного и школьного возраста; школу-интернат для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей; санаторный детский дом для детей-сирот, нуждающихся в длительном лечении; специальный (коррекционный) детский дом для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с отклонениями в разви­тии; специальную (коррекционную) школу-интернат для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с отклонениями в развитии; дом инвали­дов и др. Опекуны (попечители) таким детям не назначаются. Согласно ст. 35 ГК РФ их опекунами и попечителями являются соответствующие учреждения. Развивая это положение ГК РФ, СК РФ в п. 1 ст. 147 возлагает обязанности опекунов (попечителей) в таких случаях на администрацию учреждения, воспи­танником которого является ребенок, т.е. на главного врача, директора и т.п., но не на лечащего врача, воспитателя-педагога и т.п. Поэтому руководитель любо­го из названных учреждений выполняет не только свои функциональные обя­занности, но и обязанности опекуна (попечителя) своего воспитанника. При этом не имеет значения, есть ли у ребенка родители или родственники. Сам по себе факт передачи несовершеннолетнего на полное государственное попече­ние означает, что всю заботу о воспитаннике, защиту его прав и интересов бе­рет на себя государство в лице соответствующего учреждения. Защита имуще­ственных, жилищных прав воспитанника осуществляется ими по правилам, предусмотренным ст. 26, 28, 37, 38 ГК РФ, а также ст. 60, 149 СК РФ, таким об­разом в отношениях по распоряжению имущества эти органы приравнены к опекунам/попечителям, а не к органу опеки и попечительства. Однако надо признать, что роль администрации детского интернатного учреждения как опе­куна (попечителя) воспитанника в области гражданского процесса нуждается в более тщательной регламентации Уставом (Положением) соответствующего учреждения и нормами ГПК РФ, так как не совсем понятно кто же все таки вы­ступает представителем несовершеннолетнего в гражданском процессе: спе­циализированные органы социальной защиты или органы опеки и попечитель­ства; *с одной стороны нормы семейного и гражданского законодательства возлагают эти обязанности на соответствующие государственные органы в которых находятся дети, а с другой - гражданско-процессуальное законода­тельство вообще не упоминает о таких органах, поэтому предлагаю законо­дательно закрепить специализированные органы социальной защиты в числе представителей несовершеннолетних в гражданском процессе.* Защита прав выпускников воспитательных учреждений - обязанность органов опеки и попе­чительства и если они не являются совершеннолетними, то представительство и защиту их прав осуществляют эти органы.

Подводя итог об органах опеки и попечительства необходимо сказать не­сколько слов о гражданско-правовой ответственности за неисполнение или не­надлежащие исполнение этими органами и их должностными лицами своих обязанностей. Например, в результате непринятия органом опеки и попечи­тельства мер по охране прав и интересов недееспособного лица или ребенка имущество последнего может быть утрачено, повреждено или придти в негод­ность. Это может быть в следующих случаях:

• несвоевременного установления опеки и попечительства. Согласно действующему законодательству опека и попечительство должны быть установлены в течение месяца со дня, когда органу опеки и по­печительства стало известно о такой необходимости;

• неосуществления надзора за действиями опекуна/попечителя;

• назначение опекуном/попечителем такого гражданина, личность кото­рого не соответствовала требованиям, предъявляемым законом, что впоследствии повлекло утрату имущества.

Известно, что нередко опекуны/попечители используют свое положение в корыстных целях, например, продают имущество, принадлежащее подопечно­му, или расходуют причитающиеся ему средства на собственные нужды. Задача органа опеки и попечительства - не только подобрать подходящую кандидату­ру, но и контролировать действия назначенного лица.

В указанных случаях (этот перечень не является исчерпывающим) *я счи­таю возможным ставить вопрос о возмещении вреда, причиненного в резуль­тате незаконных действий/бездействия органов местного самоуправления ли­бо должностных лиц этих органов в порядке ст. 1069 ГК РФ.* «Вред, причи­ненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления ли­бо должностных лиц этих органов ... подлежит возмещению»[[17]](#footnote-18).

Необходимыми условиями возложения ответственности в порядке ст. 1069 ГК РФ за счет казны муниципального образования являются:

• факт причинения вреда (имущественный ущерб, вред здоровью, мо­ральный вред);

• противоправность действия или бездействия органа опеки и попечи­тельства или должностного лица этого органа;

• причинная связь между вредом и действием/бездействием органа опе­ки и попечительства или должностного лица этого органа;

• вина органа опеки и попечительства.

Орган опеки и попечительства признается невиновным, если при той сте­пени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась, он принял все меры для надлежащего исполнения своих обязанностей.

Кроме мною перечисленных случаев возможны и иные случаи причине­ния вреда в связи с ненадлежащим исполнением органами опеки и попечитель­ства своих обязанностей.

**2.3. Адвокат и иные лица**

Законодатель в ст. 52 ГПК РФ закрепил возможность поручения ведения дела в суде другому лицу, так в соответствии с этим положением законные представители могут поручать ведение дела в суде другому лицу, выбранному ими в качестве представителя. Как правило, этим представителем является ад­вокат и это вполне логично, т. к. законные представители не обладают доста­точными юридическими познаниями в области, как гражданского процесса, так и материального права, подлежащего применению в данном правоотношении.

Необходимо отметь, что действующее гражданско-процессуальное зако­нодательство не устанавливает монополии адвокатской деятельности на веде­ние дел в суде, а это значит, что представителем в суде может быть любое лицо, отвечающее требованиям, предъявляемым к представителям в ст. 49 ГПК РФ. На практике это, как правило, лица, обладающие юридическими познаниями.

Деятельность адвоката регламентируется Федеральным законом «Об ад­вокатской деятельности и адвокатуре в РФ» и ГПК РФ. Отдельных норм опре­деляющих положение адвоката в гражданском процессе в действующем ГПК РФ мы не найдем, но исходя из сущности адвокатской деятельности, можно сделать вывод, что законодатель относит адвоката к лицам, участвующим в де­ле, а это значит, что он наделен всеми процессуальными правами и обязанно­стями, закрепленными в ст. 35 ГПК РФ. Несмотря на то, что нормы ФЗ «Об ад­вокатской деятельности и адвокатуре в РФ» имеют первостепенное значение для адвоката, в них закреплены лишь общие права и обязанности, а в нормах процессуального законодательства они конкретизируются. Так ст. 6 п.1. ФЗ за­крепляет: «Полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизвод­стве *......* регламентируются соответствующим процессуальным законодатель­ством РФ»[[18]](#footnote-19). Адвокат может быть представителем несовершеннолетнего, но необходимо помнить, что, как и для любого другого представителя, правовые последствия возникают только для представляемого.

Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выдаваемым соответст­вующим адвокатским образованием, свидетельствующим о том, что адвокат за­ключил соглашение на ведение дела в суде. «Никто не вправе требовать от ад­воката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело»[[19]](#footnote-20). Ордер должен содержать следую­щие сведения: номер ордера, фамилию, имя, отчество адвоката, которому пору­чено ведение дела, регистрационный номер адвоката в реестре адвокатов, на­именование коллегии адвокатов, номер удостоверения адвоката, а также сведе­ния о том кем и когда оно выдано, сущность поручения, фамилия, имя, отчест­во поручителя, основание выдачи ордера, подпись лица, выдавшего ордер. Ор­дер подписывается руководителем соответствующего адвокатского образова­ния. Без надлежащего оформленного ордера адвокат к участию в процессе не допускается. В Приложении 1 предложен образец заполнения ордера.

Хотелось бы отметить, что *законодательно не урегулировано, кто именно должен заключать соглашение (договор поручения) с адвокатом.* На первый взгляд, казалось бы, что это прерогатива законных представителей, но причем здесь они, если речь идет о правах и законных интересах несовершеннолетних. С другой стороны, дети в силу своих возрастных особенностей не могут осоз­навать характер происходящего, а тем более наделять кого- то правами и обя­занностями. *В связи с этим я предложила бы законодателю наряду с ордерной системой оформлять нотариальные доверенности на ведение дела в суде, это способствовало бы защите прав и интересов несовершеннолетних от произвола недобросовестных адвокатов и законных представителей, которые поpой сами составляют и подписывают эти ордера, наделяя себя широкими правами.* Соответственно в случае противоречия объема прав в ордере и доверенности преимущество должна иметь доверенность.

Для подтверждения полномочий лица, не обладающего статусом адвока­та, но имеющем право быть представителем несовершеннолетнего в суде необ­ходима доверенность, оформленная в соответствии с требованиями ГПК РФ. В доверенности должны быть специально оговорены действия, связанные с рас­поряжением имущества несовершеннолетнего. *Здесь я также предложила бы ее заверять нотариально в присутствии законных представителей за подпи­сью самого несовершеннолетнего.* В Приложении № 2 я предлагаю образец до­веренности, выдаваемой лицу для ведения дела в суде.

**2.4. Прокурор**

Обязанность защищать права и интересы детей возлагается и на прокуро­ра.

Одним из приоритетных направлений в деятельности органов прокурату­ры является содействие методами прокурорского надзора осуществлению пра­восудия. Правовое положение прокурора в гражданском процессе регламенти­руется нормами гражданско-процессуального законодательства, семейного за­конодательства и ФЗ «О прокуратуре РФ», который определяет основные на­правления и принципы организации института прокуратуры в РФ. В ст. 1 ФЗ «О прокуратуре РФ» сформулирована ее основная функция- осуществление от имени РФ надзора за исполнением действующих на ее территории законов.

Деятельность прокурора по защите прав и законных интересов несовер­шеннолетних во многом схожа с деятельностью органов опеки и попечительст­ва, эти государственные институты призваны защищать права и законные интересы граждан. В этом направлении я предлагаю классифицировать деятель­ность прокурора на две формы участия в гражданском процессе:

1. Когда прокурор сам инициирует обращение в суд.

2. Когда участие прокурора в гражданском процессе является обязатель­ным.

В случае обращения в суд в защиту интересов других лиц прокурор пода­ет исковое заявление по материалам надзорных проверок, по результатам про­верок жалоб и заявлений граждан. Прокурор вправе в интересах несовершенно­летних предъявить в суд иск, в частности: о признании брака недействитель­ным, о лишении родителей родительских прав (ст.ст. 28, 70, 140 СК РФ), об ог­раничении родительских прав (ст. 73 СК РФ); о признании недействительным соглашения об уплате алиментов (ст. 102 СК РФ); об отмене усыновления ре­бенка (ст. 142 СК РФ) и других случаях.

В ст. 45 ГПК РФ закреплено, что «Прокурор вправе обратиться в суд с за­явлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан....»[[20]](#footnote-21). Но здесь законодатель устанавливает перечень условий, при которых обращение проку­рора в суд возможно: если гражданин не может этого сделать в силу:

• состояния своего здоровья;

• возраста;

• недееспособности;

• других уважительных причин.

Таким образом, для защиты прокурором частных интересов необходимы два условия:

• гражданин должен сам обратиться в прокуратуру;

•. он сам по уважительным причинам не может обратиться в суд.

Анализируя эту статью мне не совсем понятно почему законодатель го­ворит здесь о праве прокурора на подачу заявления в этих случаях, когда здесь на лицо его прямая обязанность, вытекающая из назначения института проку­ратуры.

Второй формой участия прокурора по защите несовершеннолетних в рамках гражданского процесса является его вступление в процесс по инициати­ве других лиц. В соответствии с ГПК РФ «Прокурор вступает в процесс и дает заключение по делам ... в случаях, предусмотренных федеральным закона­ми...»[[21]](#footnote-22). По данной категории дел участие прокурора в процессе является обя­зательным, это предусмотрено нормами как материального, так и процессуаль­ного права (СК РФ, ГПК РФ). Прокурор обязан участвовать в делах; о лишении, восстановлении и ограничении родительских прав (ст. 70, 72, 73 СК РФ), об от­мене усыновления ребенка (ст. 140 СК РФ) и в других случаях, предусмотрен­ных законом.

Для допуска прокурора к участию в гражданском процессе ему необхо­димо предъявить служебное удостоверение, подтверждающее его полномочия.

В течение всего процесса прокурор подготавливает свое заключение, ко­торое должно основываться на материалах дела и быть выводом из всего, что было изучено судом в процессе заседаний. Прокурор не может отказаться от дачи заключения, ГПК РФ обязывает прокурора и органы местного самоуправ­ления давать заключение по существу дела (ст. 189 ГПК). Заключение должно содействовать вынесению судом законного и обоснованного решения. В своем заключении прокурор делает выводы по существу дела и предлагает как следу­ет разрешить данное дело. По своему содержанию оно должно быть: объектив­ным, обоснованным, полным и законным. Но заключение дает не только про­курор, но и органы опеки и попечительства, и в этой связи у меня возник во­прос: *как быть если заключения этих органов противоречат друг другу? Пола­гаю, что здесь должно учитываться мнение самого несовершеннолетнего, со­вокупность доказательств и приниматься во внимание тот факт, что защи­та прав детей для органа опеки и попечительства является основной функци­ей, а для прокуратуры одной из многих.*

Необходимо отметить, что роль прокурора в гражданском процессе неод­нозначна. На мой взгляд, это прежде всего представитель государства, а только потом представитель интересов несовершеннолетнего. М.К. Треушников в сво­ей статье указал, что «прокуратура -не представитель стороны, а представитель государства»[[22]](#footnote-23). Также как и органы опеки и попечительства прокурор (ст.45 п.2. ГПК РФ) приравнен к истцам в рамках гражданского процесса, с ограниче­ниями, установленными законом (заключение мирового соглашения и оплаты судебных расходов). Помимо этих исключений у прокурора есть и привилегии в гражданском процессе: право истребования материалов дела из суда, вхожде­ние в него на любой стадии процесса, дача заключения по делу. Вполне логич­но, что если прокурор подает иск, то он его и поддерживает в процессе, что, по мнению некоторых ученых, нарушает один из главных принципов гражданско­го судопроизводства - принцип равноправия сторон и это действительно так. Обратившись в прокуратуру, граждане автоматически освобождаются от упла­ты госпошлины (ст. 45 ГПК РФ), кроме того, поскольку обязанность доказы­вания лежит на сторонах, а прокурор, поддерживая иск использует и собранную им доказательственную базу, то для стороны во многом облегчается ее участие в процессе. С учетом вышесказанного я бы не стала освобождать прокурора от уплаты госпошлины, которая в регрессном порядке должна быть адресована стороне. Возвращаясь к теме моей работы хочу сказать, что несовершеннолет­ние- это особая категория граждан и они зачастую не имеют средств не только на оплату госпошлины, но и на оплату юридической помощи, в связи с этим *я предложила бы создать специализированные юридические службы и ввести должность детского адвоката в органах опеки и попечительства, поскольку защита прав детей является основной их деятельностью, а институт проку­ратуры должен всеми доступными ему средствами осуществлять сотрудни­чество с органами опеки и попечительства в этой сфере.* Только при взаимном сотрудничестве этих органов и поддержки несовершеннолетних со стороны го­сударства мы можем говорить о надежной защите будущего поколения.

С принятием нового ГПК РФ положение прокурора при защите частных интересов граждан претерпело некоторые изменения. «Формулировка, которая использована в проекте ГПК РФ (а в дальнейшем и в самом ГПК РФ - прим. ав­тора), носит компромиссный характер. Она, с одной стороны, не столь широка, как в ст. 41 ГПК РСФСР, согласно которой прокурор имел право возбудить лю­бое гражданское дело и вступить в любое гражданское дело. Здесь право огра­ничено, защитой того самого частного интереса, который сам себя как частный интерес защитить не может в силу определенных объективных причин.. .»[[23]](#footnote-24).

**Глава 3. СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ПО ОТДЕЛЬНЫМ**

**КАТЕГОРИЯМ ДЕЛ С УЧАСТИЕМ**

**НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ**

Защита жилищных, семейных и гражданских прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства с учетом особенностей, рассмот­ренных мною в гл. 2, но вытекают эти нарушения из несоблюдения норм мате­риального права, поэтому без рассмотрения их работа была бы не полной.

В данной главе я проанализирую действующее законодательство и клас­сифицирую категории дел, в которых участвуют несовершеннолетние, а также выявлю основные нарушения прав детей в различных правоотношениях.

Хочу отметить, что вся эта классификация является условной и выражает лишь субъективный взгляд юриста на объективную реальность в области нару­шений прав детей. Такое выделение возможно только в рамках научного позна­ния, так как в действительности все эти правоотношения переплетены и нахо­дятся в тесной взаимосвязи: так, например, жилищные правоотношения явля­ются разновидностью гражданских, т. к. сделки по отчуждению жилья относят­ся к гражданско-правовым, а основания их возникновения — семейные право­отношения, в результате которых родители наделяются определенными права­ми и обязанностями по отношению к своим детям.

**3.1. Гражданско-правовые отношения**

«Гражданское правоотношение - отношение, урегулированное нормами гражданского права»[[24]](#footnote-25). Таким образом, в этом параграфе я рассмотрю граждан­ские правоотношения, одной из сторон которых являются несовершеннолетние.

В соответствии с гражданским законодательством малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать следующие виды сделок: мел­кие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выго­ды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регист­рации; сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

По общему правилу, имущественную ответственность по сделкам, со­вершенным малолетними несут их законные представители, в отличие от несо­вершеннолетних, которые несут ответственность сами.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут самостоятельно, без согласия законных представителей: распоряжаться своим заработком, сти­пендией и иными доходами; осуществлять права автора литературного произ­ведения, науки, искусства, изобретения или иного охраняемого законом резуль­тата своей интеллектуальной деятельности; вносить вклады в кредитные учре­ждения и распоряжаться ими, а также совершать те сделки, которые правомоч­ны совершать малолетние. Все другие сделки несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают с письменного согласия законных представителей (ст. 26 ГК РФ). Причем это разрешение может быть получено как до соверше­ния сделки, так и после.

В отличие от малолетних, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет способны лично участвовать в сделках, требующих нотариального удостовере­ния. Таким образом, в гражданско-правовых отношениях появляется дополнительная гарантия соблюдения прав несовершеннолетних - нотариус, который своими действиями обязан защищать права детей. *В связи с многочисленными нарушениями прав детей я предложила бы законодателю сделать монополию нотариального удостоверения сделок с участием несовершеннолетних.*

Анализ действующего законодательства приводит к следующему выводу: принять наследство, отказаться от него, завещать имущество; заключить дого­вор купли-продажи недвижимого имущества, когда требуется регистрация прав на это имущество; договор дарения; соглашение об уплате алиментов и другие договоры, направленные на отчуждение имущества и (или) требующие нотари­ального удостоверения или государственной регистрации, несовершеннолетний может лишь с письменного согласия законных представителей. Кроме того, ро­дители, усыновители, опекуны (попечители), ребенка не вправе без предвари­тельного разрешения органов опеки и попечительства совершать (от имени ма­лолетних) и давать согласие (несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет) на совершение сделок по отчуждению имущества ребенка, в том числе обмену или дарению имущества ребенка, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих ребенку прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества ребенка (ст. 37 ГК РФ, ст. 60, 137, 146, 147, 153 СК РФ). Таким образом, в этом виде правоотношений мы видим двойной контроль за соблюдением прав и законных интересов детей: с одной стороны - нотариус, а с другой - органы опеки и попечительства.

Следует отметить, что сделки, совершенные несовершеннолетним без со­гласия законных представителей и органов опеки и попечительства, могут быть признаны судом недействительными (ст. 37, 168,175 ГК РФ). Так, «несовер­шеннолетний Иванов заключил в письменной форме договор купли-продажи мотоцикла, который был подарен ему на день рождения родителями. Получен­ные по договору деньги он истратил. Когда родители узнали об этом, то обра­тились в суд с иском о признании договора недействительным. В ходе судебно­го заседания покупатель мотоцикла пояснил, что он не знал, что Иванов несовершеннолетний и деньги по договору он выплатил в полном объеме, кроме то­го, Иванов полностью понимал и осознавал характер своих действий. Суд, рас­смотрев дело в судебном заседании вынес решение о признании договора не­действительным на том основании, что не было получено письменное разреше­ние законных представителей на совершение данной сделки как этого требует ст. 26 ГК РФ»[[25]](#footnote-26).

Родители, усыновители, опекуны (попечители), их супруги и близкие родственники не вправе также совершать сделки с детьми, за исключением пе­редачи имущества ребенку в качестве дара или безвозмездное пользование, и не могут представлять ребенка при заключении сделок между ним и супругом и их близкими родственниками (ст. 36 ГК РФ, ст. 60 СК РФ). Законным представи­телям запрещено делать подарки от имени малолетних, за исключением обыч­ных, не превышающих стоимости 5 МРоТ (ст. 575 ГК РФ).

Самостоятельно несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет вправе заключить авторский договор на результат своей интеллектуальной деятельно­сти и по соглашению с другой стороной нотариально удостоверить этот дого­вор, распоряжаясь заработком и иным доходом совершать сделки к своей выго­де, не требующие в силу закона государственной регистрации или нотариаль­ного удостоверения.

Удостоверяя сделку, нотариус должен проверить, не лишен ли несовер­шеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет права распоряжаться своим заработком и иным доходом, а также, не признан ли судом недееспособным вследствие психологического расстройства либо ограниченно дееспособным ввиду зло­употребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Устано­вив правомочия ребенка и его законного представителя, нотариус проверяет со­держание самой сделки, соответствует ли она закону и иным правовым актам, не является ли она мнимой или притворной. При удостоверении сделки нотари­ус обязан также выяснить соответствие волеизъявления подлинной воле участ­ников; проверить, не под влиянием ли насилия, угроз, заблуждения, обмана совершена сделка; не имеется ли злонамеренного соглашения представителя ре­бенка с другой стороной; не вследствие ли тяжелых обстоятельств она совер­шена (кабальная сделка).

Необходимо отметить, что нотариусы, совершая нотариальные действия, могут и должны защищать интересы ребенка. Гарантиями обеспечения защиты прав несовершеннолетних являются, в частности, контроль за деятельностью нотариусов и их имущественная ответственность.

Конечно, законодатель не обязывает несовершеннолетних нотариально удостоверять сделки с их участием, но, на мой взгляд, это просто необходимо для обеспечения соблюдения прав несовершеннолетних не только в области гражданского права, но и во многом в области гражданского процесса, т.к. это облегчило бы установление фактических обстоятельств дела, а значит рассмот­рение дела по существу.

**3.2. Жилищные правоотношения**

На жилищных правоотношениях я остановлюсь наиболее подробно, так как, на мой взгляд, здесь больше всего нарушений прав несовершеннолетних.

Конституция РФ закрепляет право на жилище как одно из основных кон­ституционных прав граждан РФ. В ст. 40 Конституции РФ говорится: «Каждый имеет право на жилище. Никто не может быть произвольно лишён жилища»[[26]](#footnote-27). Право граждан на жилище нашло своё отражение и в законе РФ «Об основах федеральной жилищной политики», где говорится, что «граждане РФ имеют право на жилище»[[27]](#footnote-28). Закрепление в нормативных актах этого права имеет очень важное значение, так как это означает гарантию со стороны государства быть обеспеченным жилищем и не опасаться того, что гражданин может быть произ­вольно лишён своего жилья. Среди прочих субъектов жилищных правоотношений (наймодатель, наниматель, кооперативы, члены кооперативов, поднаниматели, временные жильцы и т.д.) законодатель особо выделяет членов семьи пользователя жильем, постоянно проживающих совместно с ним. Согласно ч. 2 ст. 53 ЖК «к членам семьи нанимателя относятся супруг нанимателя, их *дети* и родители»[[28]](#footnote-29).

Причем прекращение семейных отношений не влечёт за собой прекраще­ния права пользования жилым помещением. Основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является наличие факта происхождения детей, удостоверенного в установленном законом порядке.

Нарушения жилищных прав несовершеннолетних можно классифициро­вать следующим образом (в качестве классифицирующего признака я исполь­зовала основания возникновения жилищных правоотношений):

**/. *Основные нарушения жилищных прав несовершеннолетних при приватизации жилого помещения.***

Проверки исполнения законодательства, направленного на защиту жи­лищных прав детей показали, что незаконные сделки по отчуждению жилья по­лучают всё большее распространение. Огромное количество нарушений на­блюдается при приватизации жилого помещения. Сделки по приватизации ре­гулируются ЖК РСФСР и Законом РСФСР «О приватизации жилищного фонда в РСФСР» от 4 июля 1991 года. По смыслу ст. 1 данного Закона приватизация жилья представляет собой бесплатную передачу жилых помещений из государ­ственной и муниципальной собственности в частную собственность граждан, проживающих в этих помещениях, на основании договора. В результате анали­за судебной практики за прошедший год мне удалось выявить следующие на­рушения жилищных прав несовершеннолетних:

1. Не включение в договор передачи жилого помещения в собственность несовершеннолетних.

В соответствии с п.1 ст. 7 Закона «передача жилья в собственность граж­дан оформляется договором передачи...» Кроме того, Закон о приватизации содержит гарантии жилищных прав детей, говоря, что «В договор передачи жило­го помещения в собственность включаются несовершеннолетние, имеющие право пользования данным жилым помещением...»[[29]](#footnote-30). Дети могут проживать как совместно с лицами, которым это помещение передаётся в собственность, так и отдельно от них, но во всех случаях несовершеннолетние должны обла­дать правом пользования данным жилым помещением.

2. Совершение сделок по приватизации жилья без предварительного со­гласия органа опеки и попечительства (ООИП).

Данное условие закреплено в п.2 ст. 2 Закона о приватизации. Исходя из анализа данной статьи, можно сказать, что предварительное согласие ООИП является необходимым условием при приватизации жилого помещения, в кото­ром проживают несовершеннолетние. Основная функция ООИП - это защита прав и законных интересов детей, поэтому любая сделка по отчуждению иму­щества и жилого помещения, в котором проживает несовершеннолетний, со­вершается с предварительного согласия ООИП (ст. 292 и ст. 37 ГК РФ).

3. Совершение сделок по приватизации без согласия несовершеннолетних членов семьи.

Ст. 2 Закона о приватизации предусматривает, что «граждане... вправе с согласия всех совместно проживающих совершеннолетних членов семьи, а также несовершеннолетних в возрасте от 15 до 18 лет приобрести эти помеще­ния в собственность...»[[30]](#footnote-31).

Анализ имеющейся судебной практики показывает, что нередко привати­зированное жильё используется недобросовестными лицами для целей личного обогащения, стороны стремятся обойти установленный законом порядок при­ватизация жилья.

Пример 1. Гражданином К. была приватизирована квартира без включе­ния в договор приватизации малолетней падчерицы Л. По договорённости с от­цом девочки, выписавшим перед оформлением приватизации дочь из квартиры, гражданин К. намеревался продать квартиру. Прокурором в интересах девочки в суд предъявлен иск о восстановлении ей прописки и включении в договор приватизации квартиры. Суд иск удовлетворил[[31]](#footnote-32).

Пример 2. Гражданин М., являющийся опекуном своей несовершенно­летней сестры, проживал с ней в ведомственной квартире, которую он привати­зировал, а затем продал, проигнорировав интересы сестры. Согласие ООИП для совершения указанных сделок не спрашивалось (в соответствии со ст. 37 ГК РФ согласие ООИП при совершении сделок по отчуждению имущества несовер­шеннолетнего обязательно). Нотариус удостоверил договор купли-продажи квартиры с отобранием у несовершеннолетней только письменного согласия на продажу. По иску прокурора судом сделки по квартире признаны недействи­тельными[[32]](#footnote-33).

***2. Наиболее распространённые нарушения жилищных прав детей при обмене жилыми помещениями.***

По договору обмена жилыми помещениями наниматель жилого помеще­ния имеет право с согласия проживающих совместно с ним совершеннолетних членов семьи (включая временно отсутствующих) произвести обмен занимае­мого жилого помещения с другим нанимателем, в том числе проживающим в другом населённом пункте. Это определение дано, исходя из анализа ст. 67 ЖК РСФСР и ст. 20 Закона РФ «Об основах федеральной жилищной политики». Договор обмена следует отличать от договора мены: при заключении договора обмена жилым помещением между лицами, участвующими в договоре, проис­ходит переход не права собственности, а только права пользования данным жи­лым помещением.

Проанализировав судебную практику, я выделила следующие категории нарушений жилищных прав детей:

1. Нарушение норм жилой площади в результате обмена жилыми поме­щениями.

ЖК РСФСР устанавливает норму жилой площади на каждого человека: норма жилой площади устанавливается в размере 12 кв. м на одного человека.

2. Обмен жилыми помещениями без предварительного согласия ООИП.

Предварительное согласие ООИП как гарантия жилищных прав несовер­шеннолетних содержится в ГК РФ. Ст. 292 ГК РФ и ст. 37 ГК РФ устанавлива­ют, что отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершенно­летние (или временно отсутствуют, но сохраняют право пользования) соверша­ется только с согласия ООИП.

Пример 1. Прокурором Московского района г. Твери предъявлен в суд иск о признании обмена 4-х комнатной квартиры в г. Твери на 2-х комнатную неблагоустроенную в посёлке Сахарове недействительным, так как в результа­те него семья из пяти человек оказалась в 2-х комнатной квартире. Суд иск удовлетворил, та как это противоречило установленным нормам жилой площади и ухудшало условия жизни детей[[33]](#footnote-34).

***3. Основные нарушения жилищных прав детей при купле-продаже жилого помещения.***

Жилое помещение нередко является объектом той или иной гражданско-правовой сделки. Сделки купли-продажи жилого помещения могут совершать­ся только при условии, что оно принадлежит лицу на праве собственности.

Определение договора купли-продажи содержится в ст. 454 ГК РФ: «По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (то­вар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определённую денежную сумму (це­ну)»[[34]](#footnote-35). Согласно п.2 ст. 558 ГК РФ, договор купли-продажи подлежит государ­ственной регистрации и считается заключённым с момента такой регистрации в органах юстиции.

На основе судебной практики я выделила такие нарушения жилищных прав несовершеннолетних, как:

1. Совершение сделок купли-продажи без согласия ООИП.

Если продажа либо иное отчуждение касается жилого помещения, в ко­тором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника, то такое от­чуждение допускается только с согласия ООИП (п.4 ст. 292 ГК РФ, ст. 37 ГК РФ, ст. 3 Закона о приватизации).

2. Не зачисление средств от сделок на счёт несовершеннолетнего, если проживали только несовершеннолетние. «Средства от сделок с приватизиро­ванными жилыми помещениями, в которых проживают (проживали) исключи­тельно несовершеннолетние, зачисляются родителями (усыновителями), опеку­нами (попечителями)... на счёт по вкладу на имя несовершеннолетнего.. .»[[35]](#footnote-36).

Пример. ООИП было дано разрешение гражданке С., имеющей двоих не­совершеннолетних детей, на продажу 2-х комнатной квартиры, в которой про­живали дети. На счёт несовершеннолетних никаких денег не перечислилось. С. купила 1-комнатную квартиру. Теперь семья из четырёх человек оказалась в однокомнатной квартире 17м, что безусловно нарушает нормы, установленные законодательством[[36]](#footnote-37).

***4. Классификация нарушений жилищных прав несовершеннолетних при договоре найма жилого помещения.***

Данный вид договора регулируется нормами ГК РФ и ЖК РСФСР. Ст. 671 ГК РФ даёт следующее определение договора найма: «По договору найма жилого помещения одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во временное владение и пользование для проживания в нём». Объектом договора является изолированное жилое по­мещение, пригодное для проживания в нём нанимателя и членов его семьи (круг членов семьи нанимателя определён в ч. 2 ст. 53 ЖК РСФСР).

Здесь я выделила следующие нарушения жилищных прав детей:

1. Нарушение нанимателем права несовершеннолетнего члена семьи пользования жилплощадью.

Исходя из содержания ч.1 ст. 53 ЖК РСФСР «Члены семьи нанимателя, проживающие совместно с ним, пользуются наравне с нанимателем всеми правами..., вытекающими из договора найма жилого помещения»[[37]](#footnote-38). Кроме того, прекращение семейных отношений не влечёт прекращения права пользования жилым помещением, в котором продолжают проживать члены семьи нанимате­ля (ч.3 ст. 53 ЖК РСФСР).

2. Нарушение членами семьи нанимателя жилищных прав детей нанима­теля, вселённых в занимаемое ими жилое помещение.

Если между вселённым гражданином, нанимателем и членами его семьи не было соглашения о порядке пользования жилым помещением, то он в соот­ветствии со ст. 54 ЖК РСФСР «...приобретает равное с нанимателем и членами его семьи право пользования жилым помещением...»[[38]](#footnote-39).

Пример. Прокурор предъявил иск в интересах несовершеннолетнего М., который после смерти матери был вселён к отцу, о признании за ним права пользования жилплощадью, где проживает его отец с мачехой, которая систе­матически ущемляет права ребёнка, не. разрешая ему выходить из комнаты и пользоваться ванной и кухней. Иск прокурора суд удовлетворил, так как в со­ответствии с ч.2 ст. 54 ЖК РСФСР граждане, вселённые нанимателем, несут равные с ним и членами его семьи права, вытекающие из договора найма жило­го помещения[[39]](#footnote-40).

**5. *Нарушение жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.***

Особого внимания заслуживает вопрос, связанный с защитой жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. По данным проверки, проведённой в 1998 году, 414 воспитанников детских домов и школ-интернатов Тверской области не имели закреплённого жилья. Лишь 236 из 414 выпускников состоят в органах местного самоуправления на учёте передаю­щихся в улучшение жилищных условий. Помимо трудностей, связанных с обеспечением жильём детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родите­лей, не во всех случаях принимаются меры к закреплению за несовершеннолет­ними ранее занимаемой жилой площади. В соответствии со ст. 37 ЖК и ст. 8 ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» от 1997 года «дети-сироты и дети, ос­тавшиеся без попечения родителей, а также дети, находящиеся под опекой (по­печительством), имеющие закреплённое жилое помещение, сохраняют на него право на весь период пребывания в образовательном учреждении или учрежде­нии социального обслуживания населения...»[[40]](#footnote-41). Если за этой категорией детей не закреплено жилое помещение, то после окончания пребывания в социальном учреждении они встают на учёт нуждающихся в жилом помещении. В соответ­ствии с п.2 ст. 8 ФЗ «О дополнительных гарантиях...» снятие детей-сирот (де­тей, оставшихся без попечения родителей) с регистрационного учёта осуществ­ляется только с согласия ООИП. В 1998 году в интересах несовершеннолетних детей и защиты их жилищных прав предъявлено 17 исков, 6 из них - в интере­сах детей-сирот. Эта категория детей является наиболее социально незащищён­ной и уязвимой. Так, например, прокурором Заволжского района был подан иск о признании недействительным договора купли-продажи приватизированной 2-х комнатной квартиры, в которой проживал гражданин Г. и несовершеннолет­ний сын его жены, которая умерла. С тех пор мальчик проживал у бабушки. Брак между гражданином Г. и матерью несовершеннолетнего мальчика зареги­стрирован не был. Суд удовлетворил иск прокурора, назначив мальчику опеку­на и признав за ним право собственности на квартиру, так как в соответствии со ст. 4 ФЗ на совершение сделок в отношении приватизированных жилых помещений, собственниками которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, требуется согласие ООИП, которое в данном случае по­лучено не было. Этот пример не является единственным в сфере нарушений жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей[[41]](#footnote-42).

Проанализировав жилищное законодательство помимо нарушений, я вы­делила следующие гарантии жилищных прав детей:

1. Право пользования жилым помещением, в котором проживает несо­вершеннолетний член семьи нанимателя или проживающий отдельно, но имеющий равные с нанимателем и членами его семьи права. Если члены семьи нанимателя перестали быть таковыми (семья распалась), но продолжают проживать в занимаемом жилом помещении, они имеют такие же права, как наниматель и члены его семьи (ст. 53 ЖК).

2. В соответствии со ст. 60 ЖК «жилое помещение сохраняется за вре­менно отсутствующим ребёнком, если он помещён на воспитание в го­сударственное детское учреждение, к родственникам или опекунам (попечителям), в течение всего времени их пребывания в этом учреж­дении»[[42]](#footnote-43).

3. Право собственности на жилое помещение. В соответствии со ст. 7 За­кона РФ «О приватизации жилищного фонда в РФ» «в договор пере­дачи жилого помещения в собственность включаются несовершенно­летние, имеющие право пользования данным жилым помещением»[[43]](#footnote-44). Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод о том, что российское гражданское, жилищное и семейное законодательство закрепляет лишь отдель­ные права детей, что затрудняет определение правового статуса ребёнка в це­лом; кроме того, законодательство не устанавливает санкций за нарушение норм жилищного законодательства, в то время как жилище должно быть гаран­тировано государством в первую очередь и не просто формально декларирова­но, а действительно обеспечено.

В связи с этим я предлагаю в положении об ООиП определить четкие основания отказа в совершении сделок по отчуждению имущества несовершен­нолетних. Решающим критерием для дачи разрешения или отказа отчуждения жилья, в котором проживают несовершеннолетние должны быть, прежде всего: сведения, характеризующие взрослых членов семьи, наличие приобретаемого жилья или реальной возможности такого приобретения, мнение ребенка.

В соответствии с действующим законодательством именно на ООиП го­сударством возложена охраны и защиты прав детей. Численность их сотрудни­ков огромна, но несмотря на это ООиП зачастую очень формально подходят к выдаче разрешений на совершение сделок по отчуждению жилья, в котором проживают несовершеннолетние, исходя лишь из представленных документов. В связи с этим я предлагаю доработать положение ООиП и создать специализи­рованные отделы по защите прав детей в различных отраслях права, в том чис­ле и жилищном.

**3.3. Семейные правоотношения**

Воспитание подрастающего поколения, создание благоприятных условий для всестороннего духовного и физического развития ребенка всегда относи­лось к первоочередным государственным проблемам. Особое место в арсенале средств, призванных обеспечить его право на надлежащее семейное воспитание принадлежит суду. Нередко суду приходится рассматривать иски, от решения которых зависит судьба ребенка, причем речь идет подчас о запутанных, про­тиворечивых, трудных со всех точек зрения жизненных ситуациях. Разрешение подобных ситуаций в науке гражданско-процессуального права принято назы­вать спорами о детях.

К спорам о детях, связанным с воспитанием детей, подведомственным судам (т. е. когда спор рассматривается судом) относятся:

• споры о месте жительства ребенка при раздельном проживании роди­телей;

• об осуществлении родительских прав родителем, проживающим от­дельно от ребенка;

• об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников;

• об установлении усыновления;

• об отмене усыновления;

• о лишении родительских прав;

• о восстановлении в родительских правах;

• об ограничении родительских прав;

• об отмене ограничения родительских прав.

Каким бы ни был спор о детях, обязательным условием его разрешения является соблюдение интересов несовершеннолетнего. Таково безусловное требование семейного законодательства, которое касается всех случаев рас­смотрения дел, затрагивающих интересы несовершеннолетних. Каждая из на­званных категорий споров имеет свои особенности как принципиального, так и частного характера, о чем я и буду говорить ниже:

**/. *Споры о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей.***

Споры о месте проживания детей рассматриваются в основном в связи с расторжением брака, но бывают случаи, когда родители, оставаясь супругами, не живут вместе, а это значит, что их разногласия по поводу места жительства детей могут рассматриваться: до расторжения брака, в бракоразводном процес­се, спустя какое-то время после развода.

Место жительства ребенка при раздельном проживании родителей уста­навливается соглашением последних в соответствии со ст. 100 СК РФ. Отсутст­вие согласия родителей относительно места нахождения их ребенка служит предпосылкой рассмотрения возникшего спора в суде. Если спора нет и роди­тели обо всем договорились сами, помощь суда не требуется. Разрешая спор, суд принимает во внимание возраст ребенка; его привязанность к каждому из родителей, братьям, сестрам и другим членам семьи; нравственные и иные лич­ные качества родителей; отношения, существующие между каждым из родите­лей и ребенком; возможность создания ребенку условий для воспитания и раз­вития с учетом рода деятельности и режима работы родителей, их материально­го и семейного положения, а также другие обстоятельства, характеризующие обстановку, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей. Од­нако, как подчеркивает постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10, само по себе преимущество в материально-бытовом положении одного из родителей не является безусловным основанием для удовлетворения требований этого родителя. Надо иметь в виду, что суды при разрешении тако­го рода споров исходят из общего принципа, что малолетний ребенок не дол­жен, кроме тех случаев, когда имеются исключительные обстоятельства, быть разлучен с матерью. Если ребенок достиг 10-летнего возраста, то учет его мне­ния по вопросу, с кем он хочет жить, обязателен, за исключением тех случаев, когда это противоречит интересам ребенка. То есть суд может принять решение вопреки желанию ребенка в тех случаях, когда родитель, с которым хочет про­живать ребенок, вовлекает его в пьянство, занятие проституцией, бродяжниче­ство, воспитывает его на принципах, не соответствующих нормам морали и нравственности. Все эти обстоятельства тщательно изучаются судом на основа­нии представленных доказательств. Желание ребенка проживать с одним из ро­дителей выявляется путем опроса ребенка в присутствии педагога, классного руководителя и т.п., в обстановке, исключающей влияние на него заинтересо­ванных лиц. При опросе суд выясняет, не является ли мнение ребенка следст­вием воздействия на него одного из родителей (других заинтересованных лиц), осознает ли ребенок свои собственные интересы при выражении этого мнения и как он его обосновывает.

Нередко спор между раздельно проживающими родителями по поводу места жительства ребенка возникает из-за душевного заболевания того из них, с кем находится несовершеннолетний. Опасение за дальнейшую судьбу сына или дочери, явные недостатки в его воспитании из-за неадекватного поведения ро­дителей - непосредственного воспитателя, как правило, и порождает предъяв­ление иска. Поскольку в исковом заявлении исковые требования обосновыва­ются, прежде всего, наличием душевного заболевания, суд назначает эксперти­зу. Наличие серьезного душевного заболевания, исключающего способность к воспитанию, влечет за собою удовлетворение предъявленного к больному че­ловеку иска. Тем более, когда его болезнь носит прогрессирующий характер, представляет собою явную опасность для здоровья, воспитания, жизни несо­вершеннолетнего. О сложности спора между родителями, одним из которых страдал душевным заболеванием, свидетельствует следующее дело: «Супруги К. состояли в браке, имели дочь, родившуюся 21 марта 1976 г. Вскоре после ее рождения семья распалась, а в октябре 1977 года их брак был расторгнут. В де­кабре 1976 года мать девочки была помещена в больницу в связи с обострением психического заболевания, а 9-месячного ребенка отец взял к себе. В декабре 1977 года К. предъявила иск к своему бывшему мужу о передаче девочки ей на воспитание. Данное дело рассматривалось неоднократно в разных судебных инстанциях, причем и решения по нему принимались разные. Тем более, что в ноябре 1979 года К. отобрала дочь у отца, что послужило причиной предъявле­ния им аналогичного иска. Вынося постановление по данному делу, Пленум верховного суда обратил внимание на то, что еще в 1978 году судебно-психиатрическая экспертная комиссия, обследовав К. в стационарных условиях, пришла к выводу о наличии у нее выраженного шизофренического дефекта психики, вследствие чего она заниматься воспитанием дочери не могла. Это за­болевание выявлено у матери еще в 1969 году, и с тех пор она неоднократно помещалась на излечение в больницу, но в момент разрешения спора судом К. вышла из такого состояния и по заключению врачей могла заниматься воспита­нием девочки. Тем не менее, суд признал целесообразным оставить ребенка с отцом, поскольку при всех прочих равных условиях мать оставалась больным человеком, с чем согласился Пленум Верховного суда РФ»[[44]](#footnote-45).

***2. Споры об осуществлении родительских прав родителем, прожи­вающим отдельно от ребенка.***

Родители должны знать, что они имеют равные права и несут равные обя­занности в отношении своих детей (родительские права). В случае раздельного проживания они имеют право заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Этим соглашением может устанавливаться продолжительность и периодичность встреч с ребенком отдельно проживающего родителя, место этих встреч и т. п. Если родители к такому соглашению прийти не могут, то по требованию одного из родителей спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства.

Суд определяет порядок общения ребенка с отдельно проживающим ро­дителем с учетом обстоятельств каждого конкретного дела, исходя из права та­кого родителя на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении во­просов получения ребенком образования, а также из необходимости защиты прав и интересов ребенка при общении с этим родителем. Так, в случае, когда встречи с отдельно проживающим родителем наносят ребенку серьезные пси­хические травмы, и он становится раздражительным, нервным, такие обстоя­тельства непременно учитываются судом при вынесении решения. Лишь в ис­ключительных случаях, когда общение ребенка с отдельно проживающим ро­дителем может нанести вред физическому и психическому здоровью ребенка и его нравственному развитию, суд вправе отказать этому родителю в удовлетво­рении иска об определении порядка его участия в воспитании ребенка, изложив мотивы принятого решения.

Определив порядок участия отдельно проживающего родителя в воспи­тании ребенка, суд предупреждает другого родителя о возможных последстви­ях невыполнения решения суда: «При невыполнении решения суда к виновно­му родителю применяются меры, предусмотренные гражданским процессуаль­ным законодательством. При злостном невыполнении решения суда суд по тре­бованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ре­бенка»[[45]](#footnote-46).

Надо сказать, что Верховный Суд РФ обязал в 1998 году нижестоящие суды при вынесении решения о расторжении брака супругов, имеющих несо­вершеннолетних детей, принимать меры к защите интересов несовершеннолет­них детей независимо от того, возбужден ли спор о детях. Суд в этих целях обязан разъяснять сторонам, что отдельно проживающий родитель имеет право и обязан принимать участие в воспитании ребенка, а родитель, с которым про­живает несовершеннолетний, не вправе препятствовать этому.

***3. Споры об устранении препятствий к общению с ребенком его близ­ких родственников (дедушек, бабушек, братьев, сестер и других родствен­ников).***

В соответствии со ст. 67 СК РФ дедушка, бабушка, братья, сестры и дру­гие родственники имеют право на общение с ребенком. В случае одного из ро­дителей от предоставления родственникам такой возможности орган опеки и попечительства может обязать родителей (одного из них) не препятствовать этому общению и предоставлять близким родственникам свидания в установ­ленном этим органом порядке.

Родителям надо учитывать, что закон не возлагает на дедушку и бабушку, других родственников обязанность по воспитанию детей. Эта обязанность у них возникает только в случае, если они назначены в качестве опекунов или попечителей. Если после вынесения решения органом опеки и попечительства родители (один из них) продолжает препятствовать общению с ребенком, то близкие родственники, чьи права нарушены, либо орган опеки и попечительст­ва, вправе обратиться с иском в суд для устранений препятствий к общению с ребенком. Суд при вынесении решения по такого рода спорам руководствуется, прежде всего, интересами ребенка и его мнением. Бывают и такие случаи, когда в силу действий со стороны отдельных лиц или учреждений по различным при­чинам ребенок не возвращается родителям. Такие ситуации могут сложиться, когда ребенок временно передается на воспитание друзьям, родственникам, опекуну, в детское учреждение в связи с тем, что родители временно не могут осуществлять уход за ребенком (в силу болезни, длительной командировки и т. д.). В этом случае, если по просьбе родителей ребенок не возвращается, возни­кает спор о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании зако­на или судебного решения, который разрешается судом. В силу закона родите­ли имеют преимущественное право перед другими лицами на воспитание своих детей и могут требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или решения суда. Однако суд может оставить иск без удовлетворения, если установит, что передача ребенка родителям про­тиворечит интересам несовершеннолетнего. Мнение ребенка по этому вопросу также учитывается в соответствии с положениями Семейного кодекса. При раз­решении данного спора суд оценивает реальную возможность родителей (роди­теля) обеспечить надлежащее воспитание ребенка, характер сложившихся взаимоотношений ребенка с родителями, привязанность ребенка к лицам, у ко­торых он находится, и другие конкретные обстоятельства, влияющие на созда­ние нормальных условий жизни и воспитания ребенка родителями, а также ли­цами, у которых фактически находится и воспитывается ребенок. Если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что ни родители, ни лица, кото­рые удерживают ребенка, не в состоянии обеспечить ему надлежащее воспита­ние и развитие, суд одновременно с отказом в иске выносит определение о пе­редаче ребенка на попечение органам опеки и попечительства с тем, чтобы был выбран наиболее приемлемый способ устройства его дальнейшей судьбы.

Право, сходное с правом родителей требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или решения суда, предоставлено опекунам, попечителям и приемным родителям. Эти лица имеют право по суду решать спорные вопросы о возврате опекунам (попечителям) и приемным родителям ребенка от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований. Причем, такое право указанные лица могут реализовать даже в том случае, если ребенок удерживается близкими родственниками.

***4. Споры, связанные с воспитанием детей: усыновление (удочерение): порядок, отмена.***

Судебный порядок усыновления (удочерения) детей (далее усыновление) введен законом в действие с 27 сентября 1996 года. Заявление лица, желающего усыновить ребенка, рассматривается судами в порядке особого производства. Перечень документов, необходимых для установления усыновления ребенка, можно получить в органе опеки и попечительства у специалиста по охране прав детей. В соответствии со ст. 133 СК РФ родители ребенка, не лишенные роди­тельских прав должны дать свое согласие на усыновление. При этом надо учи­тывать, что любой из родителей усыновляемого ребенка может до вынесения решения отозвать данное им ранее согласие на усыновление, независимо от мотивов, побудивших его сделать это.

Согласие родителей ребенка (одного из них) на его усыновление не тре­буется в случаях, если они:

• неизвестны (если дети были подкинуты, найдены во время стихийного бедствия, в районах боевых действий, при иных чрезвычайных обстоя­тельствах, о чем имеется соответствующий акт, выданный в установ­ленном порядке ОВД) или признаны судом безвестно отсутствующи­ми;

• признаны судом недееспособными; при этом необходимо учитывать, что признание родителя судом ограниченно дееспособным не дает ос­нований для усыновления ребенка без согласия такого родителя, по­скольку он ограничивается только в имущественных правах;

• лишены судом родительских прав, при условии истечения шести ме­сяцев со дня вынесения решения об этом;

• по причинам, признанным судом неуважительными, когда родители (один из них) более шести месяцев не проживают совместно с ребен­ком и уклоняются от его воспитания и содержания.

Причины, по которым родитель более шести месяцев не проживает со­вместно с ребенком, уклоняется от его воспитания и содержания, устанавливаются судом при рассмотрении заявления об усыновлении на основании иссле­дования и оценки в совокупности всех представленных доказательств. Такими доказательствами могут быть сообщения ОВД о нахождении родителя, укло­няющегося от уплаты алиментов, в розыске; справка судебного исполнителя о задолженности по выплатам алиментов; справка из ОВД о том, какой образ жизни ведет родитель ребенка; справка из школы, детского дошкольного учре­ждения, в иных случаях — из детской поликлиники, о роли в воспитании ре­бенка отдельно проживающего родителя; свидетельские показания.

Данная категория дел предусматривает обязательное участие в судебном заседании самого заявителя (независимо от наличия надлежащим образом уполномоченного представителя), представителя органа опеки и попечительст­ва и прокурора. Суд вправе, при необходимости, привлечь к судебному разби­рательству родителей (родителя) усыновляемого, представителей учреждения, в котором находится ребенок, самого ребенка, если он достиг 10-летнего воз­раста. В порядке подготовки дела к судебному разбирательству суд дает пору­чение органу опеки и попечительства представить заключение об обоснованно­сти и о соответствии усыновления интересам усыновляемого. Судья должен также истребовать от органа опеки и попечительства акт обследования условий жизни усыновителей и другие необходимые для усыновления документы. По­верхностная, неглубокая, непрофессиональная проверка приводимых будущим усыновителем доводов может привести впоследствии к трагедии для несовер­шеннолетнего: «Жители г. Очакова Николаевской области усыновили воспи­танника детского дома Сережу. Усыновитель работал в Очаковском ДСО, заре­комендовал себя по работе как исполнительный, дисциплинированный человек. Его жена - учитель с/ш, судя по ее характеристике, к проведению уроков она относилась добросовестно, очень любила детей, отличалась чуткостью и пони­манием. Казалось бы, Сережу ждет только счастье, которого он был лишен. А на деле новая жизнь в семье оказалась адом для мальчика. Ему была отведена кладовка за запертой дверью, с бетонным полом. Он постоянно жил в страхе, полном одиночестве»[[46]](#footnote-47). Вряд ли от соприкосновения с ребенком супруги спо­собны так измениться. Просто за бумажным потоком характеристик органы опеки и попечительства не разглядели подлинного лица усыновителей, в ре­зультате чего - еще одна искалеченная судьба, поправить которую после отме­ны усыновления будет не легко. При рассмотрении заявления об установлении усыновления, поданного лицом, состоящим в браке, надо иметь в виду, что усыновление возможно только при наличии согласия супруга заявителя. Ис­ключение составляют случаи, когда судом, рассматривающим заявление об усыновлении, будет установлено, что супруги прекратили семейные отноше­ния, не проживают совместно более года и место жительства супруга заявителя неизвестно.

Суд при решение вопроса о допустимости усыновления в каждом кон­кретном случае проверяет и учитывает нравственные и иные личные качества усыновителя (обстоятельства, характеризующие поведение заявителя на работе, в быту, наличие судимости за преступления против личности, за корыстные и другие умышленные преступления и т.п.), состояние его здоровья (существует Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребен­ка, утвержденный постановлением Правительства РФ от 01 мая 1996 года № 542), а также состояние здоровья проживающих вместе с ним членов семьи, сложившиеся в семье взаимоотношения, отношения, возникшие, между этими лицами и ребенком, а также материальные и жилищные условия жизни буду­щих усыновителей. Данные обстоятельством учитываются судом при усынов­лении ребенка как посторонними лицами, отчимом, мачехой, так и его родст­венниками. Усыновленные и их возможное потомство приравниваются в лич­ных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственни­кам по происхождению, как и усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям. Это означает, что в юридическом смысле прекращается связь с родственниками по происхождению и устанавливается связь с усынови­телем и его родственным союзом. С другой стороны, усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим родственникам).

В. случае уклонения усыновителей от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребления этими правами либо жестокого об­ращения с усыновленными, а также, если усыновители являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией, судом может быть решен вопрос об отмене усыновления. В этих случаях согласие ребенка на отмену усыновле­ния (независимо от возраста) не требуется.

Суд также вправе отменить усыновление ребенка и при отсутствии ви­новного поведения усыновителя, когда по обстоятельствам как зависящим, так и не зависящим от усыновителя, в семье не сложились отношения, необходи­мые для нормального развития и воспитания ребенка. Такими обстоятельства­ми могут быть, например, отсутствие взаимопонимания между усыновителем и усыновленным, в результате чего усыновитель не пользуется авторитетом у ре­бенка либо ребенок не ощущает себя членом семьи усыновителя; восстановле­ние дееспособности родителей ребенка (одного из них), к которым он сильно привязан и не может забыть их после усыновления, что отрицательно сказыва­ется на его эмоциональном состоянии, и т. п. Так, «Б. После развода одна рас­тила сына. Когда мальчику было пять лет, она познакомилась с будущим вто­рым супругом. В это время ребенок постоянно жил в деревне у бабушки. Вско­ре после вступления Б. во второй брак состоялось усыновление, но ребенок как жил, так и продолжал жить вдали от матери, нового отца. Через три года стало понятно, что создать хорошую семью вновь осталось мечтой. Б. ссорилась с мужем, они постоянно расходились. В результате - бракоразводное дело и поч­ти сразу же иск об отмене усыновления. Причем усыновитель ссылался на то, что усыновленного им ребенка он практически даже не видел. Вот почему усы­новление было отменено как не соответствующее своему назначению по всем параметрам»[[47]](#footnote-48). Суд имеет право отменить усыновление и по другим основани­ям. Именно этим отмена усыновления отличается от лишения родительских прав: в законе не приводится исчерпывающий перечень оснований, по которым усыновление подлежит отмене. Закон наделяет суд правом отмены усыновле­ния исходя из двух условий — интересы ребенка и учет мнения самого ребенка, если он достиг 10-летнего возраста. Подлежит отмене и такое усыновление, в результате которого были нарушены права ребенка, установленные законода­тельством РФ и международными договорами.

Правом требовать отмены усыновления обладают родители (в том числе и давшие согласие на усыновление), его усыновители, сам ребенок по достиже­нии им возраста 14-ти лет, орган опеки и попечительства, а также прокурор. За­явление об отмене усыновления рассматривается судом в порядке искового производства с обязательным привлечением органа опеки и попечительства, а также прокурора.

Отмена усыновления не допускается, если ко времени подачи искового заявления усыновленный достиг возраста 18-ти лет, за исключением случаев, когда на отмену усыновления имеется взаимное согласие усыновителя и со­вершеннолетнего усыновленного, а также его родителей, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

**5. *Споры, связанные с воспитанием детей: Родительские права: ли­шение, восстановление, ограничение.***

Новым Семейным кодексом РФ расширен перечень оснований, при кото­рых допускается лишение родительских прав родителей (одного из них). Роди­тели могут быть лишены родительских прав, если они:

• уклоняются от выполнения обязанностей родителей, в том числе

• при злостном уклонении от уплаты алиментов;

• отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из

• родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населе­ния или из других аналогичных учреждений;

• злоупотребляют своими родительскими правами. Под злоупотребле­нием родительскими правами понимается использование этих прав в ущерб интересам детей (создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, проституции, воровству, употреблению спирт­ных напитков и наркотиков и т. п.);

• жестоко обращаются с детьми, в том числе осуществляют физическое и психическое насилие над ними, покушаются на их половую непри­косновенность. Жестокое обращение с детьми может проявляться так­же и в применении недопустимых способов воспитания (в грубом, пренебрежительном, унижающем человеческое достоинство обраще­нии с детьми, оскорблении или эксплуатации детей);

• являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией. Хронический алкоголизм или заболевание наркоманией должны быть подтверждены соответствующим медицинским заключением. Лише­ние родительских прав по этому основанию может быть произведено независимо от признания ответчика ограниченно дееспособным;

• совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга (такими престу­плениями могут быть убийство, побои, истязания, неоказание помощи больному, оставление в опасности и т. д.).

Для лишения родительских прав мало убедиться в неисполнении обязан­ностей по воспитанию. Надлежит также установить, что родители уклоняются от их выполнения. А это значит, что они упорно, систематически, несмотря н все меры предупреждения продолжают не выполнять своего родительского долга.

Пример. «Галкина Г. была матерью пятерых детей. Они жили в комнате, находившейся в безобразном состоянии- грязь, немытый пол. Давно не стиран­ное постельное белье. Дети поражали бледностью и недетской тоской в глазах. Комната матери стала местом приюта для пьяниц и тунеядцев. Когда они при­ходили, мать выгоняла детей в коридор, а сама закрывалась в комнате с одним из пришедших. Были случаи, когда дети так и ложились спать в коридоре. Они редко и плохо питались, голод вынуждал их попрошайничать на кухне у соседей и на улицах. Так мать по существу медленно убивала своих детей. Органы опеки и попечительства узнав об этой ситуации, обратились в суд с заявлением о лишении Галкину родительских прав. Заявление бесспорно было удовлетво­рено»[[48]](#footnote-49).

К лицам, по заявлениям которых судами рассматриваются дела о лише­нии родительских прав, относятся:

• один из родителей, независимо от того, проживает ли он вместе с ре­бенком;

• лица, заменяющие родителей (усыновители, опекуны, попечители, приемные родители;

• прокурор;

• орган или учреждение, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органы опеки и попечительства, ко­миссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: дома ребенка, школы-интернаты, детские дома, дома инвалидов, социально-реабилитационные центры для несовершеннолетних, территориальные центры социальной помощи семье и детям, социальные приюты для детей и подростков, интернаты для детей с физическими недостатками и др.).

Заявление о лишении родительских прав, также как и заявление об отме­не усыновления, рассматривается судом в порядке искового производства с обязательным привлечением органа опеки и попечительства, а также прокуро­ра.

К лишению родительских прав можно прибегнуть лишь при условии, что иные формы воздействия на недобросовестных родителей исчерпаны и не дали положительного результата. Необходимо иметь в виду, что не могут быть ли­шены родительских прав лица, не выполняющие свои родительские обязанно­сти вследствие стечения тяжелых обстоятельств и по другим причинам, от них не зависящим (например, психического расстройства или иного хронического заболевания, за исключением лиц, страдающих хроническим алкоголизмом или наркоманией). В указанных случаях, а также когда при рассмотрении дела не будет установлено достаточных оснований для лишения родителей (одного из них) родительских прав, суд может вынести решение об отобрании ребенка и передаче его на попечение органов опеки и попечительства, при условии, что оставление ребенка у родителей опасно для него.

Вынесение решения о лишении родительских прав влечет за собой утрату родителями (одним из них) не только тех прав, которые они имели до достиже­ния детьми совершеннолетия, но и других, основанных на факте родства с ре­бенком, вытекающих как из семейных, так и иных правоотношений. К ним, в частности, относятся следующие права: на воспитание детей, на защиту их ин­тересов, на истребование детей от других лиц, на согласие либо отказ в даче со­гласия передать ребенка на усыновление, на дачу согласия на совершение детьми в возрасте от 14-ти до 18-ти лет сделок, на дачу согласия на эмансипа­цию несовершеннолетнего, на получение содержания от совершеннолетних де­тей, на пенсионное обеспечение после смерти детей, на наследование по закону и др.

Лишение родительских прав не освобождает родителя от обязанности со­держать своего ребенка, поэтому суд при рассмотрении дела о лишении роди­тельских прав решает и вопрос о взыскании алиментов на ребенка независимо от того, предъявлен ли такой иск.

В решении суда о лишении родительских прав указывается, кому переда­ется ребенок на воспитание: другому родителю, органу опеки и попечительства или опекуну (попечителю), если он уже назначен в установленном порядке. Пе­редача ребенка на воспитание родственникам и другим лицам допускается только в случае, когда эти лица назначены его опекунами или попечителями.

Вопрос о восстановлении в родительских правах решается судом по заяв­лению родителя, лишенного родительских прав. Такое требование предъявля­ется к другому родителю либо опекуну (попечителю), приемным родителям или детскому учреждению в зависимости от того, на чьем попечении находится ребенок. Одновременно с иском о восстановлении в родительских правах мо­жет быть рассмотрен иск того же лица о передаче ему ребенка.

При рассмотрении требований о восстановлении в родительских правах суд проверяет, изменились ли поведение и образ жизни родителя, лишенного родительских прав, и (или) его отношение к воспитанию ребенка. Нужно иметь в виду, что суд не вправе удовлетворить иск, даже если родитель изменил свое поведение и может надлежащим образом воспитывать ребенка, но он уже усы­новлен и усыновление не отменено в установленном порядке, а также в случае, когда ребенок, достигший возраста десяти лет, возражает против этого, незави­симо от мотивов, по которым он не согласен на восстановление родительских прав.

Лишение родительских прав является не единственным способом защиты прав и интересов детей. Семейный кодекс РФ предусматривает ограничение родительских прав путем отобрания ребенка у родителей или одного из них без лишения этих родителей родительских прав (ограничение родительских прав).

В. отличие от лишения родительских прав, при отобрании по суду право­вая связь детей с родителями сохраняется. Последние утрачивают лишь право на личное их воспитание, в противном случае отобрание не имело бы смысла. Если в основе лишения родительских прав обязательно лежит виновное пове­дение родителей, то единственным условием отобрания детей является опас­ность для ребенка, независимо от вины родителей. Семейное законодательство не приводит исчерпывающий перечень оснований, допускающих ограничение родительских прав по обстоятельствам, не зависящим от родителей. К таким основаниям относятся, прежде всего, психическое расстройство или иное хро­ническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и т. д.

В случае, когда поведение родителя является опасным для ребенка, но не установлены достаточные основания для лишения родителей родительских прав, также допускается ограничение родительских прав. Если родители не из­менят своего поведения, орган опеки и попечительства по истечении шести месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав обя­зан предъявить иск о лишении родительских прав. В ряде случаев родители оказываются не способны не только изменить свое поведение, но и становятся источником еще большей опасности для своего ребенка. Поэтому органы опеки и попечительства вправе в интересах ребенка предъявить в суд иск о лишении родителей родительских прав и до истечения шестимесячного срока.

В таком же порядке может быть разрешен вопрос об отобрании детей от усыновителей, если отсутствуют установленные законом основания к отмене усыновления.

С исковыми требованиями об ограничении родительских прав в суд мо­гут обратиться близкие родственники ребенка (бабушка, дедушка, сестры, бра­тья), органы и учреждения, на которые законом возложены обязанности по ох­ране прав несовершеннолетних детей, образовательные и другие учреждения, а также прокурор.

Данная категория дел также рассматривается с обязательным участием прокурора и органа опеки и попечительства.

Родители, родительские права которых ограничены, утрачивают право лично воспитывать ребенка, а также право на льготы и государственные посо­бия, которые установлены для граждан, имеющих детей. Как и при лишении родительских прав, родители, ограниченные в родительских правах, не освобо­ждаются от обязанности по содержанию ребенка. За ребенком, родители кото­рого ограничены в родительских правах, сохраняется право собственности на жилое помещение и право пользования жилым помещением. Также ребенок со­храняет имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, включая право на получение наследства.

В отличие от лишения родительских прав, которое рассматривается как бессрочное, отобрание ребенка является временной мерой. При отпадении ос­нований, в связи с которыми родители были ограничены в родительских пра­вах, по иску родителей или одного из них суд может вынести решение о воз­вращении ребенка и об отмене ограничений родительских прав.

В том случае, если ребенок находится в детском учреждении, ответчиком по делу выступают органы опеки и попечительства. Если ребенок находится у опекуна (попечителя), то опекун (попечитель) является ответчиком по иску.

Как и во всех спорах, связанных с воспитанием детей, при рассмотрении дела в суде к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечи­тельства.

Суд с учетом мнения ребенка вправе отказать в удовлетворении иска, ес­ли возвращение ребенка родителям противоречит его интересам.

1. Гражданский процессуальный кодекс РФ 2002 г. М.: ИНФРА-М, 2003 (п. 1 ст. 37). [↑](#footnote-ref-2)
2. Семейный кодекс РФ 1995г. (п. 2 ст. 64). [↑](#footnote-ref-3)
3. Гражданский кодекс ч. 1 от 30.11.1994 г. (ст. 33). [↑](#footnote-ref-4)
4. Рясенцев В. А. Представительство в советском гражданском праве: Дисс. ... докт. юрид. наук. М. [↑](#footnote-ref-5)
5. Михеева Л.Ю. Представительство прав и интересов подопечных // Современное право. 2001. № 7. [↑](#footnote-ref-6)
6. Гражданский процессуальный кодекс РФ 2002 г. М.: ИНФРА-М, 2003 (п. 3 ст. 52). [↑](#footnote-ref-7)
7. Семейный кодекс РФ (ст. 56 п. 2). [↑](#footnote-ref-8)
8. Семейный кодекс РФ (п. 3 ст. 153). [↑](#footnote-ref-9)
9. Семейный кодекс РФ (п. 1 ст. 8). [↑](#footnote-ref-10)
10. Пчелинцева Л. М. Обеспечение безопасности несовершеннолетних граждан семейно-правовыми средствами // Журнал российского права. 2001. № 6. [↑](#footnote-ref-11)
11. Беспалов Ю. Судебная защита семейных прав и интересов ребенка // Российская юстиция. 1996. № 12. [↑](#footnote-ref-12)
12. Семейный кодекс РФ (п. 1 ст.78). [↑](#footnote-ref-13)
13. Гражданский процессуальный кодекс РФ 2002 г. М.: ИНФРА-М, 2003 (п. 2 ст. 52). [↑](#footnote-ref-14)
14. Федеральный закон от 21.12.1996 г. № 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социаль­ной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" (с изм. и доп. от 8 февраля 1998 г., 7 августа 2000 г., 8 апреля 2002 г.) [↑](#footnote-ref-15)
15. Гражданский процессуальный кодекс РФ 2002 г. М.: ИНФРА-М, 2003. (п. 1 ст. 46) [↑](#footnote-ref-16)
16. Семейный кодекс РФ (п. 1 ст. 147). [↑](#footnote-ref-17)
17. Гражданский кодекс РФ (ст. 1069). [↑](#footnote-ref-18)
18. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31.05.2002. [↑](#footnote-ref-19)
19. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31.05.2002. (ст. 6 п. 2.) [↑](#footnote-ref-20)
20. Гражданский процессуальный кодекс РФ 2002 г. М: ИНФРА-М, 2003. (п. 1 ст. 45) [↑](#footnote-ref-21)
21. Гражданский процессуальный кодекс РФ 2002 г. М.: ИНФРА-М, 2003 (п. 3 ст. 45). [↑](#footnote-ref-22)
22. Треушников М. К. Принципы гражданского процессуального права, их реализация в про­екте ГПК РФ // Матер. науч.-практ. конф. Тверь: ТвГУ, 1999. [↑](#footnote-ref-23)
23. Туманова Л.В. Лица, участвующие в деле в целях защиты публично-правовых интересов: Монография. Тверь: ТвГУ, 2001. [↑](#footnote-ref-24)
24. Гражданское право / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1998. [↑](#footnote-ref-25)
25. По материалам обобщения практики Тверской областной Прокуратурой за 1999 г. [↑](#footnote-ref-26)
26. Конституция РФ. М.: Буквица, 1997 (ст. 40). [↑](#footnote-ref-27)
27. Закон РФ. Об основах федеральной жилищной политики. М.: Спартак, 1996. [↑](#footnote-ref-28)
28. Жилищный кодекс РСФСР. М.: Спартак, 1996. [↑](#footnote-ref-29)
29. Закон РСФСР. О приватизации жилищного фонда в РСФСР. М: БЕК, 1996 (ст. 7). [↑](#footnote-ref-30)
30. Закон РСФСР. О приватизации жилищного фонда в РСФСР. М.: БЕК; 1996. (ст. 2) [↑](#footnote-ref-31)
31. Извлечение из обзора судебной практики Верховного суда РФ. Бюллетень Верховного су­да РФ №9, 1998. [↑](#footnote-ref-32)
32. Извлечение из обзора судебной практики Верховного суда РФ. Бюллетень Верховного су­да РФ № 9, 1998г. [↑](#footnote-ref-33)
33. По материалам обобщения практики Тверской областной Прокуратурой за 2000 год. [↑](#footnote-ref-34)
34. Гражданский кодекс РФ. [↑](#footnote-ref-35)
35. Закон РСФСР. О приватизации жилищного фонда в РСФСР. М.: БЕК, 1996. [↑](#footnote-ref-36)
36. По материалам обобщения практики Тверской областной Прокуратурой за 2000 г. [↑](#footnote-ref-37)
37. Жилищный кодекс РСФСР. М.: БЕК, 1996. [↑](#footnote-ref-38)
38. Жилищный кодекс РСФСР. М.: БЕК, 1996. [↑](#footnote-ref-39)
39. Извлечения из обзора судебной практики Верховного суда РФ за 2002 г. (Правовая система «Гарант») [↑](#footnote-ref-40)
40. Федеральный закон от 21.12.1996 № 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей". [↑](#footnote-ref-41)
41. По материалам обобщения практики Тверской областной Прокуратурой за 2000 г. [↑](#footnote-ref-42)
42. Жилищный кодекс РСФСР. М.; «Спартак», 1996. [↑](#footnote-ref-43)
43. Закон РФ. О приватизации жилищного фонда в РФ (ст. 7). [↑](#footnote-ref-44)
44. Бюллетень Верховного суда РФ 1998 г. № 7. [↑](#footnote-ref-45)
45. Семейный кодекс РФ от 29.12.95 (п. 3 ст. 66). [↑](#footnote-ref-46)
46. Обзор обобщения практики Верховного суда за 2001 год (правовая система «Гарант»). [↑](#footnote-ref-47)
47. Обзор обобщения практики Верховного суда за 2001 г. (правовая система «Гарант»). [↑](#footnote-ref-48)
48. Обзор практики Верховного суда за 2002 г. (Правовая система «Гарант»). [↑](#footnote-ref-49)