

Роман Андреевич Щепанский

# Шпаргалка по семейному праву



Издательство: Алпель, 2009 г., 64 стр.  
Серия: Полный зачет

Все выучить - жизни не хватит, а экзамен сдать надо. Это готовая "шпора", написанная реальными преподавателями. Здесь найдешь все необходимое по семейному праву, а остальное - дело техники.

## Содержание

1. Понятие семейного права РФ. Общественные отношения, регулируемые семейным правом
2. Предмет и метод семейного права
3. Источники семейного права
4. Применение к семейным отношениям гражданского законодательства и международного права
5. Принципы семейного права
6. Понятие семьи в семейном праве. Функции семьи. Родство и свойство
7. Понятие и элементы семейных правоотношений
8. Юридические факты в семейном праве
9. Осуществление семейных прав и исполнение обязанностей. Защита семейных прав
10. Сроки исковой давности в семейном праве
11. Понятие брака. Условия заключения брака
12. Обстоятельства, препятствующие заключению брака
13. Порядок заключения брака. Государственная регистрация заключения брака
14. Основания и порядок прекращения брака
15. Расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния
16. Расторжение брака в судебном порядке

17. Момент прекращения брака при его расторжении. Правовые последствия прекращения брака
18. Основания и порядок признания брака недействительным
19. Обстоятельства, устранивающие недействительность брака
20. Лица, имеющие право требовать признания брака недействительным
21. Восстановление брака в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим
22. Личные неимущественные права и обязанности супругов
23. Законный режим имущества супругов. Общая совместная собственность супругов
24. Раздельная собственность супругов
25. Раздел общего имущества супругов
26. Понятие, форма и содержание брачного договора
27. Изменение, расторжение, признание недействительным брачного договора
28. Ответственность супругов по обязательствам
29. Основания возникновения родительских прав и обязанностей
30. Добровольное установление отцовства
31. Установление отцовства в судебном порядке
32. Оспаривание отцовства (материнства)
33. Запись родителей в книге записей рождений
34. Общая характеристика родительских прав и обязанностей
35. Права и обязанности родителей по воспитанию, образованию, защите прав и интересов детей
36. Осуществление и защита родительских прав
37. Споры между родителями, связанные с воспитанием детей
38. Личные права несовершеннолетних детей
39. Имущественные права несовершеннолетних детей
40. Основания и порядок лишения родительских прав
41. Правовые последствия лишения родительских прав. Восстановление в родительских правах
42. Основания ограничения в родительских правах
43. Порядок и правовые последствия ограничения в родительских правах
44. Отмена ограничения в родительских правах
45. Общая характеристика алиментных обязательств
46. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей
47. Доходы, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей
48. Размер алиментов на несовершеннолетних детей, взыскиваемых в судебном порядке
49. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме
50. Обязанности родителей по содержанию нетрудоспособных совершеннолетних детей
51. Участие родителей в дополнительных расходах на детей
52. Обязанности совершеннолетних детей по содержанию родителей
53. Алиментные обязательства супругов
54. Алиментные обязательства бывших супругов
55. Размер алиментов, взыскиваемых на супругов и бывших супругов в судебном порядке
56. Алиментные обязательства бабушек, дедушек, внуков, братьев и сестер
57. Размер алиментов, взыскиваемых на других членов семьи

58. Алиментные обязательства воспитанников, пасынков и падчериц
59. Соглашение об уплате алиментов: понятие, форма, субъектный состав и содержание
60. Заключение, изменение, расторжение соглашения об уплате алиментов
61. Взыскание алиментов по решению суда
62. Обязанность администрации организации удерживать алименты
63. Обращение взыскания на имущество лица, обязанного уплачивать алименты
64. Задолженность по алиментам. Освобождение от уплаты задолженности по алиментам
65. Индексация алиментов. Ответственность за несвоевременную уплату алиментов
66. Изменение установленного судом размера алиментов
67. Прекращение алиментных обязательств
68. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей
69. Понятие усыновления. дети, в отношении которых допускается усыновление (удочерение)
70. Лица, имеющие право быть усыновителями
71. Условия усыновления
72. Порядок усыновления
73. Правовые последствия усыновления ребенка
74. Отмена усыновления
75. Основания и порядок установления опеки и попечительства над детьми
76. Опекун (попечитель) детей. Прекращение опеки и попечительства
77. Опека (попечительство) над детьми, находящимися в воспитательных, лечебных учреждениях
78. Права детей, находящихся под опекой (попечительством)
79. Права и обязанности опекунов (попечителей) ребенка
80. Понятие и порядок образования приемной семьи
81. Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью
82. Права и обязанности приемных родителей
83. Права ребенка, переданного на воспитание в приемную семью
84. Основания применения к семейным отношениям норм иностранного семейного права
85. Правовое регулирование заключения брака с участием иностранного элемента
86. Правовое регулирование расторжения брака с участием иностранного элемента
87. Правовое регулирование отношений супругов при наличии иностранного элемента
88. Правовое регулирование отношений родителей и детей при наличии иностранного элемента
89. Правовое регулирование усыновления при наличии иностранного элемента
90. Установление содержания норм иностранного семейного права и ограничения их применения

## **1. Понятие семейного права РФ. Общественные отношения, регулируемые семейным правом**

**Семейное право** – одна из отраслей российского права. Семейное право – система правовых норм, регулирующих семейные отношения, т. е. личные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие между гражданами из брака, родства, усыновления, принятия детей в семью на воспитание.

Семейное право регулирует определенный вид общественных отношений – семейные отношения, которые возникают из факта брака и принадлежности к семье. Большая часть этих отношений носит неимущественный характер, но часто они переплетаются с имущественными отношениями. Любовь, брак, взаимное уважение, личная свобода, воспитание в семье, привязанность, доверие друг к другу, ответственность и тому подобные отношения относятся к категории неимущественных отношений. Однако вступление в брак порождает и имущественные отношения – появляется общее имущество, обязанность взаимной материальной поддержки, содержания детей. Личные неимущественные отношения в семье являются главными. В семейных отношениях находят свою реализацию существенные интересы человека.

Семья также оказывает влияние на жизнь общества, поскольку играет решающую роль в продолжении человеческого рода, в воспитании детей, в становлении личности. Поэтому семейные отношения важны не только для каждого человека, но и для общества в целом. Они регулируются не только нормами морали, обычаями и религиозными канонами, но и нормами права, которые образуют самостоятельную сферу законодательства – семейное законодательство.

Согласно ст. 2 Семейного кодекса РФ семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Правовое регулирование семейных отношений направлено прежде всего на охрану прав и интересов членов семьи, на формирование между ними отношений, построенных на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности друг перед другом, на создание в семье необходимых условий для воспитания детей, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, возможности судебной защиты этих прав. К определенным участникам семейных отношений, которые прямо названы членами семьи (супругам, детям и родителям, усыновителям и усыновленным), Семейным кодексом устанавливается принцип неограниченного применения семейного законодательства. Между другими же лицами – бабушкой (дедушкой) и внуками, родными сестрами и братьями, отчимом (мачехой) и пасынками (падчерицами), а также между опекунами, попечителями, приемными родителями, фактическими воспитателями, с одной стороны, и подопечными детьми – с другой – отношения регулируются семейным законодательством в случаях и пределах, установленных в нем.

## **2. Предмет и метод семейного права**

Семейное право характеризуется особым предметом и методом правового регулирования.

**Предмет правового регулирования** – совокупность единых по своей сущности общественных отношений, которые регулируются нормами данной отрасли права.

**Метод** – совокупность способов, приемов регулирования отношений, входящих в предмет отрасли права. Предмет регулирования семейного права – неимущественные и связанные с ними имущественные отношения в семье, т. е. брачно-семейные отношения в семье, которые включают в себя и регулируют:

- порядок и условия заключения брака; прекращения брака и признания его недействительным;

- личные отношения между супругами (например, отношения по поводу выбора рода занятий, места жительства, владения, пользования и распоряжения общим имуществом);

- имущественные и неимущественные отношения между родителями и детьми (например, по воспитанию и образованию детей) и другими членами семьи (например, СК РФ устанавливает право ребенка на общение с бабушкой, дедушкой, братьями, сестрами и другими родственниками, обязанности пасынков и падчериц по содержанию отчима и мачехи);

- усыновление, опеку и попечительство (в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах и других случаях).

В науке существуют различные точки зрения на определение сущности метода семейно-правового регулирования. Одни ученые считают, что метод семейного права по содержанию воздействия на отношения является дозволительным, а по форме предписаний – императивным. Поэтому характеризуют его как дозволительно-императивный. Дозволительность заключается в том, что семейное право наделяет граждан правовыми средствами удовлетворения их потребностей и интересов в сфере семейных отношений, а императивность не допускает установления прав и обязанностей соглашением сторон, поскольку они предусмотрены законом. Другие полагают, что поскольку в семейном законодательстве увеличилось число диспозитивных норм, то метод семейного права является диспозитивным. Третьи характеризуют метод семейно-правового регулирования как дозволительно-императивный с преобладанием дозволительных начал, поскольку СК РФ предоставил субъектам семейных отношений право в ряде случаев самостоятельно определять содержание, основания и порядок осуществления своих прав и обязанностей в соответствующем соглашении (брачный договор, соглашение об уплате алиментов, соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка).

При помощи определенных средств воздействия на семейные отношения семейное право подчиняет их определенным правилам, имеющим конкретные цели. Целями правового регулирования семейных отношений являются: укрепление семьи, построение семейных отношений на чувствах взаимной любви, уважения и взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов. Кроме того, семейное законодательство призвано обеспечить беспрепятственное осуществление членами семьи своих прав, а в случае необходимости судебную защиту этих прав (ст. 1 СК РФ).

### **3. Источники семейного права**

**Источники семейного права** – это формы внешнего выражения семейно-правовых норм. Семейное законодательство находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ (ст. 72 Конституции РФ). Семейное законодательство состоит из СК РФ, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с СК РФ, а также законов субъектов РФ. Источники семейного права:

- 1) Семейный кодекс РФ – основной источник семейного права. Принят Государственной Думой 8 декабря 1995 г. и вступил в силу с 1 марта 1996 г. Отдельные положения СК РФ вводятся в действие не с 1 марта 1996 г., а в иные сроки (например, о судебном порядке усыновления детей, об установлении момента прекращения брака при его расторжении в суде со дня вступления решения суда в законную силу). Эти сроки

определяются либо конкретной датой, либо связаны с принятием отдельного законодательного акта;

2) федеральные законы, принимаемые в соответствии с СК РФ;

3) законы субъектов РФ. Они регулируют семейные отношения лишь в пределах, установленных СК РФ. Законы субъектов РФ:

– регулируют отношения по вопросам, непосредственно отнесенным СК РФ к ведению субъектов РФ (например, установление порядка и условий, при наличии которых вступление в брак может быть разрешено до достижения возраста шестнадцати лет в виде исключения);

– могут приниматься по вопросам, непосредственно СК РФ не урегулированным;

– не должны противоречить СК РФ и иным федеральным законам;

4) указы Президента РФ. В основном ими утверждаются мероприятия общегосударственного уровня (например, федеральные целевые программы);

5) нормативные правовые акты Правительства РФ. Издаются на основании и во исполнение СК РФ, других федеральных законов и нормативных указов Президента РФ;

6) ведомственные нормативные акты по вопросам семейного права могут издаваться только по прямому поручению Правительства РФ, содержащемуся в принятом им постановлении, на основании и во исполнение СК (других федеральных законов) и указов Президента РФ. Постановление Правительства РФ, противоречащее СК, другим федеральным законам и указам Президента РФ, может быть отменено Президентом РФ. К компетенции Правительства РФ СК РФ относит следующие вопросы:

– определение видов заработка и (или) иного дохода родителей, из которых производится удержание алиментов;

– установление порядка организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 132 СК РФ), определение перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять на воспитание в приемную семью;

– порядок выплаты и размера денежных средств, выплачиваемых ежемесячно на содержание детей опекуну или попечителю (ст. 149 СК);

– утверждение Положения о приемной семье (ст. 151 СК);

– установление порядка выплаты и размера денежных средств, выплачиваемых ежемесячно на содержание детей приемной семьей (ст. 155 СК).

Постановления Пленума Верховного Суда РФ, где обобщается практика по делам, вытекающим из брачно-семейных отношений, не являются источниками семейного права. Однако они имеют важное значение для правильного применения норм семейного законодательства.

#### **4. Применение к семейным отношениям гражданского законодательства и международного права**

**Гражданское законодательство** может применяться как к имущественным, так и личным неимущественным отношениям между членами семьи, при условии, что они не урегулированы соответствующими нормами семейного законодательства и это не противоречит существу семейных отношений.

Нормы гражданского законодательства могут применяться к семейным отношениям также в случаях, непосредственно предусмотренных в СК РФ. В ряде статей указаны конкретные нормы ГК РФ, которыми следует руководствоваться при разрешении тех или иных вопросов в семейных отношениях. Например, ст. 198–200 и 202–205 ГК РФ необходимо использовать при применении норм, устанавливающих исковую давность; ст. 165 ГК РФ при несоблюдении предусмотренной законом формы соглашения об уплате алиментов и др. В других статьях имеются ссылки на необходимость применения правил гражданского законодательства без указания конкретных статей ГК РФ. Например, в случае

применения положений о долевой собственности к имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, и др.

Кроме того, для семейного права имеют важное значение те положения ГК, в которых содержатся определения основополагающего характера (правоспособность и дееспособность, место жительства, эмансипация, исковая давность, ответственность, моральный вред и др.).

На вопрос о соотношении гражданского и семейного законодательства при регулировании семейных отношений в юридической литературе высказаны две точки зрения. Сторонники первой считают, что исходя из смысла ст. 4 СК РФ применение норм гражданского законодательства к семейным отношениям имеет субсидиарный характер, т. е. семейные отношения регулируются прежде всего нормами семейного законодательства, а гражданское законодательство применяется лишь к семейным отношениям, которые не урегулированы нормами семейного права, и лишь постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений. Сторонники второй точки зрения предлагают рассматривать соотношение гражданского и семейного законодательства как соотношение общих и специальных норм.

В ст. 6 СК РФ закреплён установленный Конституцией РФ принцип приоритетного применения правил международного договора РФ в случае несоответствия ему законодательства РФ. В случае расхождения положений семейного законодательства с правилами международного договора, в котором участвует РФ, или с общепризнанными нормами международного права применяются правила, установленные этим договором или нормами. Наиболее важные международные законодательные акты – Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г., Декларация прав ребенка от 20 ноября 1959 г., Международный пакт «Об экономических, социальных и культурных правах», Международный пакт «О гражданских и политических правах» от 16 декабря 1966 г., Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г., Конвенция ООН о правах ребенка.

## 5. Принципы семейного права

**Принципы семейного права** – руководящие положения, определяющие сущность данной отрасли права и имеющие общеобязательное значение в силу их правового закрепления. К принципам семейного права ст. 1 СК относит:

1) *принцип признания брака, заключенного только в органах ЗАГСа*. Браки, заключенные иным способом (религиозные, церковные и иные обряды), не признаются и не порождают никаких правовых последствий. Не признается браком и фактическое сожительство без государственной регистрации независимо от длительности;

2) *принцип добровольности брачного союза мужчины и женщины* означает право каждого мужчины и женщины выбрать себе жену или мужа по собственному усмотрению и недопустимость какого-либо стороннего вмешательства при решении вопроса о заключении брака. Обязательное условие заключения брака – добровольное согласие мужчины и женщины. Данный принцип предполагает и возможность расторжения брака как по желанию обоих супругов, так и по заявлению одного из них;

3) *принцип единобрачия (моногамия)*. Одним из обстоятельств, препятствующих заключению брака, является нахождение одного из лиц в другом зарегистрированном браке. Нарушение этого принципа рассматривается как нарушение моральных правил, распущенность, влечет признание брака недействительным;

4) *равноправие женщины и мужчины в решении всех вопросов семьи как личного, так и имущественного характера*. Женщина и мужчина имеют равные права при вступлении в брак, после чего они приобретают равные личные права, равные права и обязанности в вопросах материнства, отцовства, воспитания, образования детей и других вопросах;

5) *разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию*. Действие данного принципа распространяется на решение любого вопроса жизни семьи (расходование общих средств супругов, владение, пользование и распоряжение общим имуществом, заключение брачного договора и др.);

6) *приоритет семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты их прав и законных интересов*. Данный принцип вытекает из содержания Конвенции о правах ребенка. В СК РФ закреплён комплекс прав несовершеннолетних детей, а также прав и обязанностей родителей по воспитанию, содержанию и образованию детей. Право ребенка жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, закреплено в ст. 54 СК РФ;

7) *обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи*. Закон обязывает трудоспособных совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей. Аналогично трудоспособные совершеннолетние внуки обязаны содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи бабушек и дедушек. Если обязанные лица добровольно материальную помощь не оказывают – они могут быть понуждены к исполнению данной обязанности в судебном порядке;

8) *защиту семьи государством*. Охрана и поощрение материнства находится под защитой государства. Государство проявляет заботу о семье путем создания и развития широкой сети родильных домов, детских садов и яслей, школ-интернатов и других детских учреждений, выплаты пособий по случаю рождения ребенка, предоставления пособий одиноким матерям и многодетным семьям, а также других пособий и помощи семье.

## **6. Понятие семьи в семейном праве. Функции семьи. Родство и свойство**

Понятие семьи в СК РФ не закреплено. Различают понятие семьи в юридическом и социологическом смысле. В социологическом смысле семья – основанная на браке или кровном родстве малая группа, члены которой связаны между собой общностью быта, взаимной помощью, моральной и правовой ответственностью. В юридическом смысле семья – круг лиц, связанных личными неимущественными и имущественными правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание в семью.

Понятия «семья», «члены семьи» в разных отраслях российского права различны. В **жилищном праве** членами семьи считаются супруг нанимателя, его дети и родители. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы признаются членами семьи нанимателя, если они вселены нанимателем в качестве членов его семьи и ведут с ним общее хозяйство. В исключительных случаях иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя жилого помещения в судебном порядке (ст. 69 ЖК РФ). Иначе определяется круг членов семьи по пенсионному законодательству. Совместное проживание с погибшим для получения пенсии при потере кормильца и совместное ведение хозяйства существенного значения здесь не имеют. Основное здесь – кого по закону должен был содержать при жизни потерпевший. В наследственном праве также свой круг членов семьи.

В **семейном праве** понятие члена семьи характеризуется более узким кругом родства по прямой и боковой линиям, отношениями супружества, некоторыми отношениями свойства. Родство – это кровная связь лиц, происходящих одно от другого либо от общего предка. **Признак родства** – наличие кровной связи между людьми. Родственные отношения делятся на прямые и боковые. Прямые кровные связи происходят одна от другой. Это отношения матери, отца и их детей, бабушки, деда и внуков. Боковые связи – это тоже связи между людьми в результате происхождения их от общего предка: родные братья и сестры, двоюродные братья и сестры, тетя, дядя и племянники. **Различают родственные связи по**



**восходящей и нисходящей линиям.** **Восходящие** – от потомка к предку; **нисходящие** – от предка к потомку. **Полнородные** – это братья и сестры, имеющие общих родителей. **Неполнородные** – имеют только одного общего родителя (если мать – единокровные, если отца – единокровные). Степень родства определяется количеством рождений, связывающих двух родственников, при котором рождение предков во внимание не принимается. Например, мать и сын – родственники первой степени, так как необходимо два рождения (матери и сына), но рождение матери во внимание не принимается. Соответственно родные братья и сестры – это родственники второй степени, двоюродные – четвертой и т. д.

Между людьми, состоящими в свойстве, нет кровной связи. Это отношения родственников одного супруга к другому супругу или отношения между родственниками обоих супругов (тесть, теща, свекровь, шурин и т. д.). Семья играет важную роль в жизни человека и общества в целом. В семье находят свою реализацию существенные интересы человека. Семья играет важную роль в продолжении человеческого рода, становлении личности, воспитании детей.

## **7. Понятие и элементы семейных правоотношений**

Предметом семейного права являются неимущественные и связанные с ними имущественные отношения в семье, т. е. брачно-семейные отношения в семье, которые включают в себя и регулируют:

- порядок и условия заключения брака; прекращения брака;
- личные отношения между супругами;
- имущественные и неимущественные отношения между супругами;
- имущественные и неимущественные отношения между родителями и детьми и другими членами семьи;
- усыновление;
- опеку и попечительство.

**Особенности семейных правоотношений :** 1) субъектами могут быть только граждане. В их число входят супруги, родители или лица, их заменяющие (усыновители, опекуны, попечители), дети (в том числе усыновленные), другие члены семьи в случаях, прямо предусмотренных СК РФ (дедушка, бабушка, внуки, родные братья и сестры, отчим, мачеха, пасынок, падчерица); 2) семейные правоотношения являются длящимися и связывают между собой близких людей; 3) участники строго индивидуализированы; 4) неотчуждаемость семейных прав и обязанностей. Семейные права и обязанности не передаются ни в порядке универсального правопреемства, ни по соглашению сторон (т. е. их нельзя подарить, завещать, продать, уступить другому лицу); 5) семейные правоотношения являются личными и лишь затем имущественными. Имущественные отношения всегда связаны с личными и непосредственно вытекают из них; 6) лично-доверительный характер, так как главное место в них занимают личные связи членов семьи. Личный характер взаимоотношений между членами семьи накладывает особый отпечаток на возникающие между ними имущественные отношения.

Личными (неимущественными) являются отношения, касающиеся вступления в брак и прекращения брака, отношения между супругами при решении вопросов жизни семьи, выбора фамилии при заключении и расторжении брака, отношения между родителями и детьми по воспитанию и образованию детей и др. Имущественные отношения – алиментные обязательства членов семьи (родителей и детей, супругов (бывших супругов), других членов семьи), отношения между супругами по поводу их общего и раздельного имущества. Основными являются личные отношения. Они во многом определяют содержание норм, регулирующих имущественные отношения в семье. Например, при определении доли супруга в общем имуществе супругов при его разделе в суде учитывается поведение супругов во время брака, а также особые нужды и интересы несовершеннолетних детей. В то

же время имущественные отношения в семье всегда играли важную роль. СК РФ в соответствии с новыми экономическими реалиями предусматривает ряд изменений по сравнению с прежде действовавшим законодательством. Нормы СК РФ направлены на то, чтобы:

- при регулировании имущественных отношений в семье защищенными оказались интересы экономически слабых членов семьи (как правило, ими оказываются женщина и ребенок);

- сохранить высокие нравственные начала во взаимоотношениях членов семьи.

Содержание семейного правоотношения образуют субъективные права и обязанности его субъектов. Объем прав и обязанностей членов семьи (а также основания их возникновения, изменения и прекращения) конкретизируется в отдельных институтах семейного права.

## **8. Юридические факты в семейном праве**

Все общественные отношения возникают в связи с какими-то обстоятельствами. Эти обстоятельства могут зависеть от воли людей или не зависеть. Обстоятельства, с которыми правовые нормы связывают возникновение, изменение или прекращение правовых отношений, называются юридическими фактами. Все юридические факты в науке принято делить на события и действия. Кроме того, выделяют еще и состояния. Действие – определенная форма поведения людей, действия носят волевой характер. Событие – это объективное явление внешнего мира, не зависящее от создавшей его причины (рождение человека).

**Основаниями возникновения семейных правоотношений выступают специфичные юридические факты:**

- брак;
- родство;
- материнство;
- отцовство;
- усыновление;

- принятие ребенка на воспитание в приемную семью. По своей роли юридические факты могут быть правообразующие, правоизменяющие или правопрекращающие. Однако в дополнение к общепринятым юридическим фактам в теории права в семейном праве есть еще одна группа – это правовосстанавливающие юридические факты (например, восстановление в родительских правах в случае отмены усыновления или признания его недействительным). Здесь юридические факты могут быть одновременно и правопрекращающими и правоустанавливающими (решение суда об отмене усыновления одновременно и правопрекращающий факт, и правоустанавливающий факт).

Основанием возникновения семейных правоотношений могут выступать и юридические составы. Юридические составы могут быть одновременно и событием, и действием. Например, родительское правоотношение возникает в результате рождения ребенка (событие) и регистрации его рождения в ЗАГСе (действие). Юридические составы в семейном праве могут состоять из трех и более юридических фактов (так, для усыновления необходимо согласие родителей усыновляемого, при определенном возрасте согласие самого усыновляемого, решение компетентного органа о усыновлении, оформление усыновления в ЗАГСе).

В качестве юридического факта в семейном праве часто выступают так называемые состояния. Состояние – это уже существующие общественные связи (родство, свойство, брак, опека, попечительство и др.). Особенность этих фактов в том, что они носят длящийся характер. Иногда возникновение правоотношения связывается с прекращением состояния (с прекращением брака у бывших супругов возникают право и обязанность по материальному

содержанию). Состояние в браке – это препятствие к заключению второго брака. Волевые действия отдельных субъектов правоотношений в одних случаях не имеют юридического значения (например, отказ родителя от содержания ребенка, достигшего 18 лет); в других случаях наоборот – волевой поступок является обязательным элементом юридического состава (например, заключение брака допускается только с согласия вступающих в брак). Действия участников семейных отношений нередко затрагивают интересы других лиц (например, детей) или важные общественные интересы. Поэтому для возникновения, изменения или прекращения прав и обязанностей в сфере брака и семьи необходимо также решение соответствующего органа и оформление события или действия в установленном порядке. Так, кроме согласия на вступление в брак, нужна еще и регистрация его в органах ЗАГС.

## **9. Осуществление семейных прав и исполнение обязанностей. Защита семейных прав**

Граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из семейных отношений. Осуществление членами семьи своих прав и исполнение ими своих обязанностей не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан. Осуществление субъективных семейных прав подчиняется **общим принципам**, действующим в российском праве: соблюдение законности, требований морали, правил общежития, общественных и государственных интересов и т. д. Но в семейном праве есть и свои особенности осуществления субъективных прав и исполнения обязанностей. Они существуют в связи с семьей и проявляются именно в семье – это забота о семье, укрепление семьи, обеспечение интересов семьи государством и обществом и т. д. Законодательством обеспечивается повышенная защита интересов женщины в период беременности или имеющей ребенка в возрасте до трех лет.

**Несовершеннолетние** – это особые субъекты семейного права. Они не способны действовать в своих интересах, поэтому нуждаются в особых мерах по их охране и защите. Родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. Осуществляя свои права, они не вправе причинять физический и психический вред здоровью ребенка, его нравственному развитию. В ст. 65 СК РФ указаны пределы осуществления родительских прав: запрещается пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатация детей. Превышение данных пределов наказывается законом, а в УК РФ посвящена целая глава.

Осуществление своих субъективных прав и исполнение обязанностей возможно как путем действия, так и бездействия. Например, при осуществлении одним из супругов своих личных прав (выбор места жительства, профессии и т. д.) является одновременно обязанностью другого супруга воздерживаться от действий, препятствующих реализации этого права. Некоторые права могут быть реализованы только действием. Право на воспитание ребенка складывается из действий (направление ребенка в школу, проверка знаний и т. д.).

**Способы обеспечения** осуществления семейных прав могут быть разными: стимулирование, поощрение, предоставление правовой защиты и т. д. Семейное право содержит и разнообразные меры принуждения к тем, кто добровольно не осуществляет возложенные на него права и обязанности. Неисполнение обязанностей, а порой неиспользование своих прав может относиться к противоправным виновным действиям (например, уклонение родителя от уплаты алиментов). Обеспечение правовой защиты семейных прав осуществляется и рядом других отраслей права, таких как уголовное право, трудовое и др. В частности, трудовое законодательство запрещает увольнять женщин с работы по мотивам беременности, матерей, кормящих грудью, и т. д. В гражданском законодательстве имеется такой институт, как ограничение дееспособности лиц,

злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами. Защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных СК РФ, органами опеки и попечительства и другими государственными органами.

## 10. Сроки исковой давности в семейном праве

Закон не ограничивает во времени возможность защиты нарушенных прав любого участника семейных отношений. Нарушенное право любого участника семейных отношений может быть защищено судом в исковом порядке независимо от давности имевшего места нарушения. В соответствии со ст. 9 СК РФ на требования, вытекающие из семейных отношений, **исковая давность** не распространяется, за исключением случаев, если срок защиты нарушенного права установлен Семейным кодексом. В общем же применение исковой давности происходит по правилам гражданского законодательства, к чему отсылает п. 2 ст. 9 СК РФ. Здесь действуют те же правила: запрет изменять сроки исковой давности соглашением сторон, она применяется только по заявлению стороны в споре; правила исчисления начала течения срока исковой давности; порядок приостановления и перерыва течения срока исковой давности и правила восстановления пропущенного срока исковой давности. Семейным кодексом установлены сроки исковой давности в следующих случаях:

1) признание судом недействительным брака, заключенного с лицом, скрывшим наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, при заключении брака возможно в течение года со дня, когда другой супруг узнал о наличии болезни или факта ВИЧ-инфицирования (п. 4 ст. 169 СК РФ и п. 2 ст. 181 ГК РФ); 2) супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки по распоряжению недвижимостью или сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации, не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение года, когда он узнал или должен был узнать о совершении этой сделки (п. 3 ст. 35 СК РФ); 3) к требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК РФ).

Существуют пресекательные (преклюзивные) сроки, т. е. сроки существования во времени ненарушенного субъективного семейного права (например, право родителей на воспитание детей и защиту их прав и интересов существует до достижения последними совершеннолетия; право несовершеннолетних детей на получение алиментов от родителей также существует до достижения детьми совершеннолетия). К данным срокам можно отнести и трехлетний срок для взыскания алиментов за прошедший период. Алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если суд установит, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены из-за уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты (п. 2 ст. 107 СК РФ).

Приостановление срока исковой давности означает, что в срок исковой давности не засчитывается тот промежуток времени, в течение которого лицо не могло предъявить иска в защиту своих прав в силу объективных причин, указанных в законе. После перерыва течение срока исковой давности начинается вновь; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок. Основания для перерыва, приостановления и восстановления течения срока исковой давности установлены в ГК РФ.

## 11. Понятие брака. Условия заключения брака

В СК РФ отсутствует определение брака как юридического факта и одного из главных институтов семейного права. В литературе отмечается, что отсутствие законодательно

установленного определения брака связано с тем, что **брак является сложным комплексным социальным явлением**, которое находится под воздействием не только правовых, но и этических, моральных норм, а также экономических законов, что поставило бы под сомнение полноту определения брака только с правовых позиций. В связи с этим отсутствует единый подход к понятию брака, его правовой природе и в юридической литературе.

Понятие брака исследовалось еще дореволюционными учеными-цивиристами. Шершеневич Г.Ф. рассматривал брак как союз мужчины и женщины с целью сожительства, основанного на взаимном соглашении и заключенного в установленной форме. В советской юридической науке брак обосновывался как принципиально новая форма семейного союза мужчины и женщины социалистического общества, отличная от форм брака, применявшихся в зарубежных странах. В целом сохранялось понимание брака как союза мужчины и женщины в целях создания семьи.

Существует точка зрения, что соглашение о заключении брака по своей правовой природе не отличается от гражданско-правового договора (Антокольская М.В.). Однако в теории в основном преобладают взгляды на брак как свободный, добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, основанный на чувствах взаимной любви и уважения, заключаемый в органах ЗАГС для создания семьи и порождающий взаимные права и обязанности супругов (Пчелинцева Л.М.). **Условия заключения брака следующие:**

1) взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак. Брак может быть заключен только между мужчиной и женщиной. В некоторых европейских странах допускаются браки между лицами одного пола при определенных условиях. Согласие на вступление в брак должно быть высказано мужчиной и женщиной свободно и независимо. Воля на заключение брака должна быть выражена лично. Соблюдение данного требования дает возможность должностным лицам органов ЗАГС убедиться в добровольности желания мужчины и женщины вступить в брак. Волеизъявление сторон должно быть осознанным и они должны отдавать отчет в своих действиях. Взаимное добровольное согласие на вступление в брак выражается в совместном заявлении о заключении брака в орган ЗАГС, а также устно, непосредственно при государственной регистрации заключения брака;

2) достижение брачного возраста. В ст. 13 СК РФ брачный возраст установлен в восемнадцать лет. Брачный возраст свидетельствует о соответствующей зрелости лиц, вступающих в брак (социальной, физической, психической), о наличии у них зрелой воли и сознания. Предельный возраст для вступления в брак не установлен. Достигнуть брачного возраста лицо должно на момент государственной регистрации брака. При наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, вправе по просьбе этих лиц разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет. Порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения возраста шестнадцати лет, могут быть установлены законами субъектов РФ.

## **12. Обстоятельства, препятствующие заключению брака**

**Препятствия к заключению брака перечислены в СК РФ:**

1) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в зарегистрированном браке. Под другим зарегистрированным браком понимается не прекратившийся в установленном порядке прежний зарегистрированный брак. Фактические брачные отношения не являются препятствием к заключению брака. Этот запрет вытекает из принципа единобрачия. Лица, состоявшие ранее в зарегистрированном браке, должны предъявить органу ЗАГС документ, подтверждающий прекращение прежнего брака (свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга, вступившее в

законную силу решение суда о признании брака недействительным);

2) не допускается заключение брака между близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, а также между полнородными и неполнородными братьями и сестрами. Данный запрет обусловлен биологическими и морально-этическими факторами, связанными с заботой о здоровом потомстве супругов и естественным отвращением цивилизованного общества к кровосмешению. Отношения свойства не входят в число препятствий к заключению брака;

3) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства. Согласно ГК РФ недееспособным может быть признан судом гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Вследствие этого недееспособные лица не могут выразить свою осознанную волю на вступление в брак. Кроме того, данный запрет обусловлен заботой со стороны государства и общества о создании нормальной семьи и здоровом потомстве супругов. Недееспособность лица должна быть установлена решением суда, вступившим в законную силу. Ограничение дееспособности гражданина вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами не является препятствием к заключению брака; 4) не допускается заключение брака между усыновителями и усыновленными, так как их отношения приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению. При отмене усыновления в судебном порядке препятствия для заключения брака между бывшим усыновленным и усыновителем не существует.

Данный перечень является исчерпывающим.

СК РФ предусмотрена возможность бесплатного медицинского обследования лиц, вступающих в брак, а также их консультирование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи. Бесплатное медицинское обследование лиц, вступающих в брак, так же, как и консультирование по медико-генетическим и иным вопросам, проводится только при их согласии учреждениями государственной и муниципальной системы здравоохранения. В учреждениях частной системы здравоохранения такие услуги могут оказываться за плату. Гражданину перед проведением обследования предварительно должна быть подтверждена гарантия конфиденциальности передаваемых им сведений. Медицинская тайна не должна разглашаться лицами, которым она стала известна при обучении, исполнении профессиональных, служебных и иных обязанностей.

### **13. Порядок заключения брака. Государственная регистрация заключения брака**

**Брак заключается** в органах ЗАГС. Гражданская форма брака, заключаемого посредством его регистрации в государственных органах, была введена в России согласно Декрету ВЦИК и СНК РСФСР от 18 декабря 1917 г. «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов гражданского состояния». Браки граждан РФ, совершенных по религиозным обрядам на оккупированных территориях, входивших в СССР в период Великой Отечественной войны, до восстановления на этих территориях государственных органов ЗАГС признаются действительными и имеющими правовую силу без последующей регистрации.

Государственная регистрация заключения брака производится в любом органе ЗАГС на территории РФ по выбору лиц, вступающих в брак. Желаящие вступить в брак лично подают об этом совместное заявление, в котором:

- они подтверждают взаимное добровольное согласие на заключение брака;
- указывают, что к вступлению в брак не имеется препятствий, предусмотренных ст. 14 СК РФ;
- указывают Ф.И.О., дату и место рождения, возраст на день государственной

регистрации заключения брака, гражданство, место жительства каждого из вступающих в брак; фамилии, которые избирают лица, вступающие в брак, реквизиты документов, удостоверяющих личности вступающих в брак.

Одновременно предъявляются документы, удостоверяющие личность, а также документ, удостоверяющий прекращение предыдущего брака (если лицо ранее в нем состояло) и разрешение на вступление в брак до достижения брачного возраста, если лицо, вступающее в брак, является несовершеннолетним.

Если по какой-либо причине присутствие в органе ЗАГС при подаче заявления обоих граждан, вступающих в брак, невозможно или крайне затруднительно, волеизъявление лиц, вступающих в брак, может быть оформлено отдельными заявлениями. В этом случае подпись лица, не имеющего возможности явиться в орган ЗАГС, должна быть удостоверена нотариально.

Заключение брака производится по истечении месяца со дня подачи в орган ЗАГС заявления. При наличии уважительных причин орган ЗАГС вправе как сократить данный срок, так и увеличить его, но не более чем на месяц. Перечня причин в СК РФ не установлено, и вопрос решается руководителем органа ЗАГС в каждом случае исходя из конкретных жизненных обстоятельств и сложившейся практики. Обычно ими признаются: призыв жениха на военную службу, отъезд кого-либо из будущих супругов в длительную командировку, беременность невесты и т. п.

Лица, вступающие в брак, могут обратиться в орган ЗАГС с заявлением об изменении месячного срока госрегистрации заключения брака и в том случае, если дата регистрации уже назначена. При наличии особых обстоятельств (беременность на поздних сроках, рождение ребенка, командировка в «горячие точки») возможна регистрация брака в день подачи заявления.

Госрегистрация производится в помещении органа ЗАГС в присутствии лиц, вступающих в брак. Если они не могут явиться по уважительным причинам, государственная регистрация может быть произведена в другом месте, но при обязательном присутствии лиц, вступающих в брак. За госрегистрацию заключения брака взимается государственная пошлина. В документах, удостоверяющих личность вступающих в брак, производится отметка о государственной регистрации брака.

## **14. Основания и порядок прекращения брака**

Согласно ст. 16 СК РФ к юридическим фактам, прекращающим брак, относятся следующие: 1) смерть супруга; 2) объявление судом одного из супругов умершим; 3) расторжение брака (развод). Данные факты и являются основаниями прекращения брака.

В случае смерти супруга какого-нибудь специального оформления прекращения брака не требуется. Брак считается прекращенным с момента смерти супруга или с момента вступления в законную силу решения суда об объявлении супруга умершим. Документ, подтверждающий прекращение брака вследствие смерти, – свидетельство о смерти, выданное органом ЗАГС. Порядок и условия объявления гражданина умершим определены в ГК РФ.

При жизни обоих супругов брак прекращается путем расторжения. Расторгнут может быть только брак, зарегистрированный в установленном законом порядке. Брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным. Правом на расторжение брака обладает каждый из супругов. Не допускается предъявление мужем требования о расторжении брака без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка (ст. 17 СК РФ). Данное правило относится и к тем случаям, когда ребенок родился мертвым или не дожил до года. Муж не вправе предъявлять требование о расторжении брака без согласия жены и в том случае, когда он не является отцом ребенка.

Данное правило направлено в первую очередь на защиту интересов матери и ребенка. Данное правило применяется независимо от места проживания ребенка, не достигшего возраста одного года. Согласие жены на возбуждение дела о расторжении брака выражается в письменном виде путем подачи совместного с мужем заявления о расторжении брака в орган ЗАГС или путем соответствующей надписи на заявлении мужа.

Порядок расторжения брака установлен ст. 18 СК РФ. Расторжение брака может осуществляться органами ЗАГС или судом. Конкретный порядок расторжения брака предусмотрен СК РФ, зависит от определенных обстоятельств и не может быть изменен по желанию сторон. Основным порядок расторжения брака – это расторжение брака в органах ЗАГС. Порядок государственной регистрации расторжения брака в органах ЗАГС подробно регламентируется Законом «Об актах гражданского состояния». Органы ЗАГС не выясняют причин расторжения брака, не требуют доказательств невозможности сохранения семьи. В органах ЗАГС расторжение брака производится: при взаимном согласии супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей; по заявлению одного из супругов в случаях, если другой супруг:

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

**В судебном порядке брак расторгается:**

- при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей;
- при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака;
- если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе ЗАГС.

## **15. Расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния**

**Расторжение брака в органах ЗАГС производится:**

1) при взаимном согласии супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей. Если же один из супругов, не имея возражений против расторжения брака, все же уклоняется от расторжения брака в органах ЗАГС, отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака, то расторжение брака должно производиться в судебном порядке (п. 2 ст. 21 СК РФ);

2) по заявлению одного из супругов в случае, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим. Признание одного из супругов безвестно отсутствующим порождает некоторую неопределенность в положении другого супруга, поскольку он не может вступить в другой брак, разделить совместно нажитое имущество. Чтобы решать такие проблемы, СК РФ позволяет в таком случае расторгать брак в упрощенном порядке. Если же супруг, признанный безвестно отсутствующим, явится, суд отменяет свое решение о признании его безвестно отсутствующим и брак может быть восстановлен по совместному заявлению обоих супругов органом ЗАГС. Если же второй супруг уже вступил в новый брак, то восстановление брака возможно после расторжения нового брака;

3) по заявлению одного из супругов в случае, если другой супруг признан судом недееспособным. Сохранение брачного союза с душевнобольным, болезнь которого связана с психическим расстройством, бесполезно, тем более если еще совместное проживание с ним небезопасно. Дети, рождаемые в таких браках, бывают психически неполноценными;

4) по заявлению одного из супругов в случае, если другой супруг осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет. Лишение свободы на длительный срок практически прекращает супружескую жизнь, если не считать краткосрочных свиданий, предоставляемых по законодательству, регулирующему деятельность уголовно-исполнительной системы.



Если брак расторгается в органах ЗАГС с недееспособным или осужденным на срок свыше трех лет и при этом возникают споры о детях, выплате алиментов, разделе общего имущества супругов, то они рассматриваются самостоятельно в судебном порядке, независимо от расторжения брака в органах ЗАГС.

**К заявлению о расторжении брака в органах ЗАГС прилагаются документы:**

- подлинник свидетельства о браке;
- копии свидетельств о рождении детей;
- выписка из решения суда о признании лиц безвестно отсутствующими;
- копию решения суда о признании лица недееспособным и копию приговора на осужденного. В трех последних случаях копии документов выдаются после вступления судебных постановлений в законную силу.

Расторжение брака и выдача свидетельств о расторжении брака производятся органом ЗАГС по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. За государственную регистрацию расторжения брака, включая выдачу свидетельств, взимается государственная пошлина в следующих размерах:

- при взаимном согласии супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей, – 200 руб. с каждого из супругов;
- при расторжении брака по заявлению одного из супругов в случае, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осужденным за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет, – 100 руб.

## **16. Расторжение брака в судебном порядке**

**Расторжение брака производится в судебном порядке:**

1) при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 19 СК РФ (признание супруга судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осуждение супруга за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет);

2) при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака;

3) если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе ЗАГС.

Расторжение брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака производится, если судом установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. При рассмотрении дела о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд вправе принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. Расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги (один из них) настаивают на расторжении брака. При наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, а также супругов, указанных в п. 2 ст. 21 СК РФ, суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Супруги вправе представить на рассмотрение суда соглашение о детях (с кем из супругов они будут проживать). При отсутствии такого соглашения либо в случае, если соглашение нарушает интересы детей, суд разрешает этот вопрос сам.

Расторжение брака производится судом не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления о расторжении брака. При расторжении брака в судебном порядке супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и (или) нетрудоспособного нуждающегося супруга, о размерах этих средств либо о разделе общего имущества супругов. В случае, если отсутствует соглашение между супругами по указанным вопросам, а также в случае, если установлено, что данное соглашение нарушает

интересы детей или одного из супругов, суд обязан:

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

В случае, если раздел имущества затрагивает интересы третьих лиц, суд вправе выделить требование о разделе имущества в отдельное производство.

Расторжение брака в суде подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направить выписку из этого решения суда в орган ЗАГС по месту государственной регистрации заключения брака.

## **17. Момент прекращения брака при его расторжении. Правовые последствия прекращения брака**

Брак, расторгаемый в органах записи актов гражданского состояния, прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния. **Основаниями для регистрации развода в ЗАГСе служат:**

- совместное заявление супругов;
- заявление одного из супругов, если другой супруг признан в установленном законом порядке безвестно отсутствующим, недееспособным или же осужден к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Документами, которые необходимо представить в данном случае в заверенных копиях в орган ЗАГС, являются:

- решение суда о признании супруга безвестно отсутствующим;
- решение суда о признании супруга недееспособным;
- вступивший в законную силу приговор суда об осуждении супруга к лишению свободы на срок свыше трех лет.

При расторжении брака в суде брак прекращается со дня вступления решения суда в законную силу. Ранее прекращение брака при его расторжении как в органе загса, так и в суде происходило только после регистрации развода в книге регистрации актов. Введенный СК РФ момент прекращения брака распространяется на браки, расторгнутые в суде после 1 мая 1996 г. Браки, расторгнутые до 1 мая 1996 г., считаются прекращенными со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния.

Расторжение брака в суде подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака. Супруги не вправе вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органе записи актов гражданского состояния по месту жительства любого из них. За государственную регистрацию расторжения брака взимается государственная пошлина.

Правовые последствия расторжения брака состоят в прекращении на будущее время личных и имущественных правоотношений, существующих между супругами во время брака. Одни правоотношения прекращаются сразу после развода, а другие могут быть

сохранены либо по желанию одного из супругов (сохранение брачной фамилии), либо в силу прямого указания закона (нуждающийся нетрудоспособный супруг сохраняет право на получение содержания от бывшего супруга, если он стал нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака). С прекращением брака прекращает свое действие законный режим имущества супругов, но при условии, что супруги разделили совместно нажитое имущество. Если же раздела имущества не было, то и после развода оно продолжает оставаться общим совместным имуществом. К требованиям о разделе совместно нажитого имущества применяется трехлетний срок исковой давности.

Правовые последствия расторжения брака следует отличать от правовых последствий признания брака недействительным. Недействительный брак не порождает правовых последствий с момента его заключения, а правовые отношения, порождаемые действительным браком, который расторгается, прекращаются на будущее время.

## **18. Основания и порядок признания брака недействительным**

**Основаниями для признания брака недействительным являются следующие:**

1) отсутствие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак. Это может быть принуждение к заключению брака, обман, заблуждение лица, вступающего в брак, а также в случае, если будет установлено, что на момент регистрации брака лицо не понимало значения своих действий и не могло ими руководить;

2) недостижение вступившими в брак лицами (или одним из них) брачного возраста на момент заключения брака, если он не был снижен в установленном порядке органом местного самоуправления. Однако в этом случае суд может отказать в иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга, а также при отсутствии его согласия на признание брака недействительным;

3) заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в зарегистрированном браке. Недействительным признается только второй брак;

4) заключение брака между близкими родственниками или заключение брака между усыновителем и усыновленным;

5) заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства, так как такое лицо не может понимать значения своих действий или руководить ими, а поэтому не может осознанно выразить свою волю на вступление в брак;

6) сокрытие одним из лиц, вступающих в брак, венерической болезни или ВИЧ-инфекции. Правовое значение здесь имеет не наличие таких заболеваний у супруга, а факт сокрытия их при вступлении в брак; 7) фиктивность брака. Фиктивным признается брак, заключенный без намерения супругов (или одного из них) создать семью. В теории указывается на необходимость отличать понятие фиктивного брака от так называемого «несостоявшегося брака» и от «брака по расчету». Несостоявшийся брак – это брак, заключенный с нарушением правил его регистрации. Такой брак не существует и не нуждается в признании его недействительным. Актовая запись о нем аннулируется на основании судебного решения. Брак по расчету заключается хотя и из определенных корыстных побуждений со стороны супруга (или обоих), но с безусловным намерением создать семью.

Данный перечень оснований закрытый. Признание брака недействительным производится только судом в порядке гражданского судопроизводства. Брак не может быть признан недействительным после его расторжения, за исключением случаев наличия между супругами запрещенной законом степени родства либо состояния одного из супругов в момент государственной регистрации заключения брака в другом нерасторгнутом браке. На требование о признании брака недействительным не распространяется исковая давность.

Исключение из этого правила – если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции (срок исковой давности – один год со дня, когда супруг узнал или должен был узнать о сокрытии другим супругом данного обстоятельства). Суд в трехдневный срок со дня вступления решения суда в законную силу направляет выписку из этого решения в орган ЗАГС по месту государственной регистрации заключения брака.

## 19. Обстоятельства, устраняющие недействительность брака

Если к моменту рассмотрения дела в суде отпали те обстоятельства, которые в силу закона **препятствовали его заключению**, суд может признать брак действительным (достижение вступившими в брак несовершеннолетними лицами (или одним из них) брачного возраста, расторжение прежнего брака, отмена усыновления, отмена решения суда о признании лица недееспособным при его выздоровлении; необходимость соблюдения интересов несовершеннолетнего супруга; создание семьи лицами, которые к моменту регистрации брака не стремились к ее образованию).

В юридической литературе признание судом брака, заключенного с нарушением установленных законом условий или вопреки предусмотренным законом препятствиям, действительным называется **оздоровлением (или санацией) брака**. Санирование невозможно при признании брака недействительным в связи с наличием между супругами близкой степени родства. Законом не установлена обязательность санации при отпадении обстоятельств, послуживших основанием для признания брака недействительным. Это право, а не обязанность суда. Кроме того, суд может отказать в иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга, даже при наличии на момент рассмотрения дела препятствия. В этом случае могут приниматься во внимание различные обстоятельства – беременность или рождение несовершеннолетней супругой ребенка, влияние брака на состояние здоровья и т. п. В иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим совершеннолетия, может быть отказано при отсутствии согласия несовершеннолетнего супруга на признание брака недействительным.

СК РФ не содержит прямого указания, с какого момента брак, заключенный с нарушением установленных законом правил, признается имеющим юридическую силу. В литературе также нет единого мнения по этому вопросу. Сторонники первой точки зрения считают, что исходя из буквального толкования п. 1 ст. 29 СК РФ брак признается действительным с момента его заключения (исключение – когда брак был заключен с лицом, состоящим в другом зарегистрированном браке; этот брак может быть признан действительным с момента прекращения предыдущего брака). Сторонники другой считают, что суд **при наличии праввосстанавливающих фактов** вправе вынести решение о действительности брака только с момента, когда обстоятельства, препятствующие его заключению, перестали существовать. При отпадении такого обстоятельства, как фиктивность брака, доказательствами создания семьи являются такие обстоятельства, как совместное ведение хозяйства, совместное проживание, общий бюджет, расходование общих средств на приобретение различного имущества, взаимная поддержка и забота друг о друге, рождение ребенка и т. п. В данном случае, если будет установлен факт создания семьи, суд не вправе вынести решение о недействительности брака по такому основанию, как фиктивность брака. Брак не может быть признан недействительным после его расторжения, за исключением случаев наличия между супругами запрещенной законом степени родства либо состояния одного из супругов в момент регистрации брака в другом нерасторгнутом браке.

## **20. Лица, имеющие право требовать признания брака недействительным**

Круг лиц, имеющих право требовать признания брака недействительным, определен ст. 28 СК РФ и расширительному толкованию не подлежит. **Требовать признания брака недействительным вправе:**

1) несовершеннолетний супруг, его родители (лица, их заменяющие), орган опеки и попечительства или прокурор, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии разрешения на заключение брака, до достижения этим лицом брачного возраста. Однако после достижения несовершеннолетним супругом возраста восемнадцати лет требовать признания брака недействительным вправе только этот супруг;

2) супруг, права которого нарушены заключением брака, а также прокурор, если брак заключен при отсутствии добровольного согласия одного из супругов на его заключение: в результате принуждения, обмана, заблуждения или невозможности в силу своего состояния в момент государственной регистрации заключения брака понимать значение своих действий и руководить ими;

3) супруг, не знавший о наличии обстоятельств, препятствующих заключению брака, опекун супруга, признанного недееспособным, супруг по предыдущему расторгнутому браку, другие лица, права которых нарушены заключением брака, произведенного с нарушением требований ст. 14 СК РФ, а также орган опеки и попечительства и прокурор;

4) прокурор, а также не знавший о фиктивности брака супруг в случае заключения фиктивного брака;

5) супруг, права которого нарушены сокрытием другим супругом наличия венерической болезни или ВИЧ-инфекции.

При рассмотрении дела о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, а также с лицом, признанным судом недееспособным, к участию в деле привлекается орган опеки и попечительства.

Брак, признанный судом недействительным, не порождает прав и обязанностей супругов, предусмотренных СК РФ, за следующими исключениями: при вынесении решения о признании брака недействительным суд вправе признать за супругом, права которого нарушены заключением такого брака (добросовестным супругом), право на получение от другого супруга содержания в соответствии со ст. 90, 91 СК РФ в отношении раздела имущества, приобретенного совместно до момента признания брака недействительным, вправе применить положения, установленные ст. 34, 38, 39 СК РФ, а также признать действительным брачный договор полностью или частично. Добросовестный супруг вправе требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда по правилам, предусмотренным гражданским законодательством. Добросовестный супруг вправе при признании брака недействительным сохранить фамилию, избранную им при государственной регистрации заключения брака.

К имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются положения ГК РФ о долевой собственности. Брачный договор, заключенный супругами, признается недействительным. Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным.

## **21. Восстановление брака в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим**

Одним из оснований прекращения брака является **объявление в судебном порядке одного из супругов умершим**. В данном случае прекращение брака не требует какого-либо специального оформления.

Если один из супругов признан в судебном порядке безвестно отсутствующим, это не влечет прекращения брака.

Признание одного из супругов безвестно отсутствующим порождает некоторую неопределенность в положении другого супруга, поскольку он не может вступить в другой брак, разделить совместно нажитое имущество. Данное обстоятельство может служить основанием для расторжения брака в упрощенном порядке (по заявлению одного из супругов в органе записи актов гражданского состояния). В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим или объявлении его умершим.

Порядок отмены решения о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении его умершим установлен в ст. 257 ГПК. С заявлением в суд может обратиться не только сам гражданин, объявленный ранее умершим, но и лица, обнаружившие его местопребывание. Решение суда является основанием для аннулирования записи о смерти гражданина, объявленного умершим, в книге записей актов гражданского состояния. При отмене решения суда о признании одного из супругов безвестно отсутствующим орган загса по заявлению этого супруга должен выдать ему свидетельство о расторжении брака, если брак был, по заявлению другого супруга, расторгнут органом загса. Прекращенный брак в данном случае может быть восстановлен только по совместному заявлению обоих супругов.

Восстановление брака производится органом записи актов гражданского состояния. Не имеют значения причины отсутствия, его длительность или виновность отсутствовавшего супруга. Однако если другой супруг вступил в новый брак, то восстановление брака невозможно, даже если оба супруга желают этого. Таким образом, для восстановления брака необходимы следующие обстоятельства: 1) явка супруга, объявленного судом умершим или признанного безвестно отсутствующим;

2) отмена соответствующих судебных решений;

3) совместное заявление супругов о восстановлении брака в орган ЗАГС;

4) невступление другого супруга в новый брак.

Восстановление брака органом записи актов гражданского состояния имеет обратную силу. Поэтому брак считается восстановленным с момента его заключения, а не с момента восстановления. Таким образом, супруги признаются состоящими в браке с момента государственной регистрации заключения брака. По ранее действовавшему законодательству (ст. 42 КоБС) в случае явки супруга, объявленного судом умершим, брак считался восстановленным, если другой супруг не вступил в новый брак.

## **22. Личные неимущественные права и обязанности супругов**

Заключенный в установленном порядке брак порождает права и обязанности супругов. Они делятся на личные (неимущественные) и имущественные. Правовое регулирование неимущественных прав и обязанностей сведено к минимуму. Они характеризуются тем, что:

- тесно связаны с личностью и неотделимы от нее;
- неотчуждаемы по воле их обладателя;
- не могут быть предметом каких-либо сделок;
- не имеют денежного эквивалента, денежного содержания;
- возникают с заключением брака и прекращаются с момента его прекращения.

**К личным правам и обязанностям относятся:**

1) право супругов на свободный выбор рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства. Данные возможности соответствуют Конституции РФ, провозглашающей свободу труда и устанавливающей право каждого свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Право каждого, кто законно находится на территории РФ, свободно передвигаться, выбирать место пребывания

и жительства также закреплено в Конституции РФ. Ограничение прав граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства допускается только на основании закона. Местом жительства супруга признается место, где супруг постоянно или преимущественно проживает. Под местом пребывания понимается гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, другое подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, в которых он проживает временно. Перемена места жительства одним из супругов не влечет обязательной перемены места жительства другим супругом;

2) совместное решение супругами вопросов материнства, отцовства, воспитания и образования детей, иных вопросов жизни семьи. Воспитание детей является равным правом и обязанностью родителей. Все вопросы, связанные с воспитанием детей, должны решаться родителями по их взаимному согласию с учетом мнения детей и исходя из интересов детей. К иным вопросам жизни семьи можно отнести распределение семейного бюджета, покупки, определение времени и места отдыха и другие вопросы, охватывающие все сферы жизни семьи. Личному неимущественному праву супруга соответствуют обязанности, неимущественного характера другого супруга, которые заключаются в том, что супруг обязан не чинить препятствий другому в осуществлении им личных неимущественных прав;

3) право выбора фамилии при заключении и расторжении брака. Реализация данного права осуществляется при заключении брака путем указания в заявлении о вступлении в брак избранной ими фамилии. Однако каждый из супругов вправе сохранить при вступлении в брак свою добрачную фамилию. Кроме того, супруги имеют право именоваться двойной фамилией. При расторжении брака каждый из супругов вправе также самостоятельно и независимо разрешить вопрос о своей фамилии. Супруги в таком случае вправе оставить общую фамилию или восстановить свои добрачные фамилии;

4) право давать согласие на усыновление ребенка другим супругом, если ребенок не усыновляется обоими;

5) право на расторжение брака;

6) обязанность супругов строить свои отношения на основе взаимоуважения и взаимопомощи, а также обязанность супругов содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

## **23. Законный режим имущества супругов. Общая совместная собственность супругов**

**Законный режим имущества супругов** – режим их совместной собственности. Законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено иное. Имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью.

**К имуществу, нажитому супругами во время брака (общему имуществу супругов), относятся:**

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

– полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья и др.);

– приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации;

– любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены

денежные средства.

Право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляются по обоюдному согласию супругов. При совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом супругов предполагается, что он действует с согласия другого супруга. Сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению общим имуществом супругов, может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга, только по его требованию и только в случаях, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки.

Для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга. Супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение указанной сделки не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки. К недвижимости относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все объекты, которые связаны с землей так, что их перемещение невозможно без несоразмерного ущерба их назначению, в том числе леса и многолетние насаждения, жилые и нежилые помещения, здания, сооружения, предприятия как имущественные комплексы. При удовлетворении судом требования одного из супругов о признании сделки другого супруга по распоряжению общим имуществом недействительной применяются правила гражданского законодательства. В СК РФ отсутствует специальная норма, регулирующая право супругов совершать сделки между собой. Однако такое право у них, безусловно, есть, поскольку они являются субъектами гражданского права.

## 24. Раздельная собственность супругов

Законный режим имущества супругов предполагает, что супругам принадлежит имущество не только на праве общей собственности, но и личная собственность каждого из супругов. **К раздельной собственности супругов относится следующее имущество:**

- 1) имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак;
- 2) имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам. К имуществу одного из супругов может быть отнесено имущество, хотя и приобретенное во время брака, но на его личные средства, принадлежавшие супругу до вступления в брак или полученные им в браке по безвозмездной сделке;
- 3) вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), признаются собственностью того супруга, который ими пользовался. Исключение составляют драгоценности и другие предметы роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов. Они подлежат включению в состав общего имущества супругов. К драгоценностям относятся драгоценные камни (бриллианты, алмазы, сапфиры, изумруды, аметисты и т. д.) и изделия из драгоценных металлов (платины, золота, серебра). В законе не определяется, что понимать под предметами роскоши. Это понятие относительно, поскольку связано с уровнем жизни общества в целом и каждой семьи в отдельности. В судебной практике к ним относят изделия из дорогостоящего меха и т. п. Нельзя относить к личному имуществу супруга иные вещи, даже если ими пользовался только один из супругов (музыкальный центр, видеокамера и т. п.); 4) суммы материальной помощи, суммы, выплаченные супругу в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие



увечья либо иного повреждения здоровья, а также иные выплаты целевого характера. Личным имуществом супруги пользуются, владеют и распоряжаются самостоятельно. Следовательно, не требуется согласие другого супруга на отчуждение такого имущества и совершение иных сделок по распоряжению им. Однако данные положения могут быть изменены соглашением сторон – брачным договором.

Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при фактическом прекращении брачных отношений, собственностью каждого из них. Это право, а не обязанность суда. Раздельное проживание супругов, вызванное иными обстоятельствами (учеба, служба в армии, командировка), не может послужить основанием для изменения режима общности имущества.

Имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и др.). Увеличение стоимости имущества может быть вызвано как материальными затратами, так и непосредственным трудовым вкладом другого супруга. Данные положения применяются и к имуществу, нажитому супругами до 1 марта 1996 г.

## **25. Раздел общего имущества супругов**

**Раздел общего имущества супругов может быть произведен на разных этапах жизни семьи:**

- в период брака;
- после его расторжения по требованию любого из супругов;
- в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из супругов в общем имуществе супругов.

**Закон (ст. 38 СК РФ) предусматривает три способа раздела общего имущества:**

- по их соглашению (форма соглашения может быть любой – письменной, устной);
- нотариально удостоверенное соглашение;
- в судебном порядке. В случае спора раздел общего имущества супругов, а также определение долей супругов в этом имуществе производятся в судебном порядке.

При разделе общего имущества супругов суд по требованию супругов определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. Если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация. Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них. Вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и др.), разделу не подлежат и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети. Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества супругов на имя их общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими этим детям и не учитываются при разделе общего имущества супругов. Суд может принять меры к обеспечению иска (арест на имущество, запрещение ответчику совершать определенные действия, запрещение другим лицам передавать имущество ответчику и др.).

В случае раздела общего имущества супругов в период брака та часть общего имущества супругов, которая не была разделена, а также имущество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют их совместную собственность. В состав имущества, подлежащего разделу, включается общее имущество, нажитое супругами в период брака и

имеющееся в наличии либо находящееся у третьих лиц (аренда, безвозмездное пользование, доверительное управление, подряд и др.).

При разделе общего имущества супругов и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами. Суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе исходя из интересов несовершеннолетних детей и(или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи (злоупотребление спиртными напитками или наркотическим веществами, азартные игры, лотереи и др.).

Общие долги супругов при разделе общего имущества супругов распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям.

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

## **26. Понятие, форма и содержание брачного договора**

**Брачный договор** – соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и(или) в случае его расторжения. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака.

Брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака. Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. При этом нотариус должен не только проверить соответствие закону брачного договора, но и разъяснить сторонам его смысл и значение. За нотариальное удостоверение брачного договора взимается госпошлина. Несоблюдение нотариальной формы брачного договора влечет его недействительность. Такой договор является ничтожным и не влечет юридических последствий.

Субъектами брачного договора могут быть как лица, вступающие в брак, так и лица, уже вступившие в законный брак, – супруги. Если лицо не достигло брачного возраста, но получило разрешение органа местного самоуправления на вступление в брак, то оно может заключить брачный договор до момента регистрации брака с письменного согласия родителей или попечителей. После вступления в брак несовершеннолетний супруг приобретает гражданскую дееспособность в полном объеме и, следовательно, вправе заключать брачный договор самостоятельно.

Брачным договором супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.

Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов. Положения брачного договора не должны противоречить нормам Гражданского кодекса РФ.

**Супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности:**

- по взаимному содержанию;
- способы участия в доходах друг друга;
- порядок несения каждым из них семейных расходов;
- определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака;
- включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Права и обязанности, предусмотренные брачным договором, могут ограничиваться определенными сроками либо ставиться в зависимость от наступления или от ненаступления определенных условий. Срок может определяться календарной датой, истечением периода времени, указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

**Брачный договор не может:**

- ограничивать правоспособность или дееспособность супругов;
- ограничивать их право на обращение в суд за защитой своих прав;
- регулировать личные неимущественные отношения между супругами;
- регулировать права и обязанности супругов в отношении детей;
- предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания;
- содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

## **27. Изменение, расторжение, признание недействительным брачного договора**

Брачный договор может быть **изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов**. Соглашение об изменении или расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор. Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается. Однако при отсутствии взаимной договоренности супругов заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском об изменении или расторжении договора. По требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены Гражданским кодексом Российской Федерации для изменения и расторжения договора. Такими обстоятельствами являются:

- существенное нарушение брачного договора одним из супругов (под ним понимается такое нарушение, в результате которого другой супруг в значительной степени лишается того, на что вправе был рассчитывать при заключении договора;

- в связи с существенным изменением обстоятельств. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, брачный договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. При расторжении договора по этому основанию суд должен по требованию любой из сторон определить последствия расторжения;

- по иным основаниям, предусмотренным непосредственно в самом брачном договоре.

Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака.

Брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для недействительности сделок. Относительно брачного договора к таким основаниям можно отнести:

- заключение договора с лицом, неспособным понимать значение своих действий или руководить ими, хотя и дееспособным;

- заключение брачного договора под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение;

- заключение договора под влиянием обмана, насилия, угрозы или вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка);

– заключение договора с гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, без согласия его попечителя; Суд может также признать брачный договор недействительным полностью или частично по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение. Условия брачного договора, нарушающие другие требования п. 3 ст. 42 СК РФ, ничтожны. Таким образом, брачный договор недействителен, если им:

- 1) ограничивается правоспособность или дееспособность супругов;
- 2) ограничивается право супругов на обращение в суд за защитой своих прав; регулируются личные неимущественные отношения между супругами;
- 3) определяются права и обязанности супругов в отношении детей;
- 4) предусматриваются положения, ограничивающие право нетрудоспособного супруга на получение содержания;
- 5) устанавливаются другие условия, которые противоречат основным началам семейного законодательства.

## **28. Ответственность супругов по обязательствам**

**Обязательства супругов перед третьими лицами** могут возникнуть из различных оснований: договоров, причинения вреда, вследствие неосновательного обогащения или совершения преступления и др. Обязательства супругов могут быть личными и общими. К личным обязательствам супругов относятся те, которые возникли самостоятельно у каждого из них. Общие обязательства возникают по инициативе обоих супругов в интересах всей семьи. В этих обязательствах должниками являются оба супруга. Обязательство, направленное на удовлетворение интересов семьи, может возникнуть из правоотношения, в котором должником выступает лишь один из супругов, но все полученное израсходовано на нужды семьи. К общим относятся также обязательства супругов по возмещению вреда, причиненного их несовершеннолетними детьми. По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество этого супруга. При недостаточности этого имущества кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника, которая причиталась бы супругу-должнику при разделе общего имущества супругов, для обращения на нее взыскания. Это правило применяется независимо от того, какой режим имущества действует между супругами (законный или договорный).

Взыскание обращается на общее имущество супругов по общим обязательствам супругов, а также по обязательствам одного из супругов, если судом установлено, что все полученное по обязательствам одним из супругов было использовано на нужды семьи. При недостаточности этого имущества супруги несут по указанным обязательствам солидарную ответственность имуществом каждого из них. Если приговором суда установлено, что общее имущество супругов было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем, взыскание может быть обращено соответственно на общее имущество супругов или на его часть.

Ответственность супругов за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми, определяется гражданским законодательством и зависит от возраста ребенка и объема его дееспособности. Обращение взыскания на имущество супругов при возмещении ими вреда, причиненного их несовершеннолетними детьми, производится в соответствии с п. 2 ст. 45 СК РФ. Родители, возместившие вред, причиненный несовершеннолетними детьми, не имеют права регресса к ним.

Перечень видов имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, определен законом.

Супруг обязан уведомлять своего кредитора (кредиторов) о заключении, изменении или расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности супруг отвечает

по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора. Однако установление данного правила не означает обязанность супруга раскрывать кредитору содержание брачного договора.

Кредитор супруга-должника вправе требовать изменения условий или расторжения заключенного между ними договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами в порядке, установленном ст. 451–453 Гражданского кодекса Российской Федерации.

## 29. Основания возникновения родительских прав и обязанностей

Права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке.

По правовой природе **рождение ребенка** – это юридический факт, порождающий права и обязанности родителей, если они состоят в браке. Основаниями родительских прав являются, во-первых, кровное родство, во-вторых, его государственное признание.

В соответствии со ст. 7 Конвенции о правах ребенка 1989 г. ребенок должен быть зарегистрирован сразу же после рождения, чем подтверждается его происхождение. Происхождение ребенка устанавливается в районных, городских органах ЗАГС путем государственной регистрации рождения ребенка. Государственная регистрация рождения производится органом записи актов гражданского состояния по месту рождения ребенка или по месту жительства родителей (одного из родителей). Если родители (один из родителей) проживают в сельском поселении, по их желанию вместо фактического места рождения ребенка может быть указано место жительства родителей (одного из родителей). Если ребенок родился в экспедиции, на полярной станции или в отдаленной местности, где нет органов ЗАГС, регистрация рождения производится в ближайшем к фактическому месту рождения ребенка органе ЗАГС. Если ребенок родился на судне, в самолете, поезде или в другом транспортном средстве во время его следования, государственная регистрация рождения производится органом записи актов гражданского состояния по месту жительства родителей (одного из родителей) или любым органом записи актов гражданского состояния, расположенным по маршруту следования транспортного средства. Местом рождения ребенка указывается место государственной регистрации рождения ребенка.

Регистрация рождения детей граждан РФ, проживающих за границей, может быть произведена в соответствующем консульском учреждении РФ. Заявление о рождении ребенка может подать как мать ребенка, рожденного ею в браке, так и мать ребенка, рожденного ею вне брака.

Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения – на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств. Общий порядок установления материнства распространяется и на случаи рождения ребенка в результате искусственного оплодотворения женщины или имплантации эмбриона при условии предварительного письменного согласия супругов или одинокой женщины на производство такой операции.

Если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное (презумпция отцовства). Отцовство супруга матери ребенка удостоверяется записью об их браке. Если родители ребенка несовершеннолетние, то установление материнства и отцовства происходит в обычном порядке.

### 30. Добровольное установление отцовства

Отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается путем подачи в орган ЗАГС совместного заявления отцом и матерью ребенка. В данном случае мужчина **выражает свою волю на признание ребенка**, родившегося от него, а мать дает согласие на признание его отцовства. Не допускается установление отцовства по заявлению опекуна лица, признанного недееспособным. Не допускается признание отцовства и самим лицом, признанным недееспособным. Государственная регистрация установления отцовства производится органом ЗАГС по месту жительства отца или матери ребенка, не состоящих между собой в браке на момент рождения ребенка, либо по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Если отец или мать ребенка не имеют возможности лично подать заявление, их волеизъявление может быть оформлено отдельными заявлениями об установлении отцовства. Подпись лица, не имеющего возможности присутствовать при подаче такого заявления, должна быть нотариально удостоверена. Совместное заявление об установлении отцовства может быть подано при государственной регистрации рождения ребенка, а также после государственной регистрации рождения ребенка.

Если имеются основания предполагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства после рождения ребенка может оказаться невозможной или затруднительной, будущие отец и мать ребенка, не состоящие между собой в браке на момент рождения ребенка, могут подать такое заявление во время беременности матери. При наличии такого заявления государственная регистрация установления отцовства производится одновременно с государственной регистрацией рождения ребенка и новое заявление не требуется, если до государственной регистрации рождения ребенка ранее поданное заявление не было отозвано отцом или матерью. В совместном заявлении об установлении отцовства должны быть:

- подтверждены признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка;
- согласие матери на установление отцовства;
- указаны следующие сведения: Ф.И.О., дата и место рождения, гражданство, место жительства лица, признающего себя отцом ребенка и матери ребенка; Ф.И.О., пол, дата и место рождения ребенка;
- реквизиты записи акта о его рождении (при установлении отцовства после государственной регистрации рождения ребенка);
- реквизиты записи акта о заключении брака (в случае вступления матери ребенка в брак с его отцом после рождения ребенка);
- фамилия, имя, отчество ребенка после установления отцовства;
- реквизиты документов, удостоверяющих личности отца и матери ребенка.

В случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления местонахождения матери или в случае лишения ее родительских прав отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия – по решению суда.

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

### 31. Установление отцовства в судебном порядке

В случае рождения ребенка у **родителей, не состоящих в браке между собой**, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке. Заявителями в таком случае могут быть:

- мать ребенка;
- отец (если мать отказалась подать совместное заявление об установлении отцовства, если мать умерла, признана недееспособной, невозможно установить ее местонахождение либо она лишена родительских прав, а орган опеки и попечительства не дал согласие на установление отцовства в органе ЗАГС только на основании заявления отца);

- лицо, на иждивении которого находится ребенок;
- сам ребенок по достижении им совершеннолетия. Срок исковой давности по делам данной категории не установлен. Следовательно, отцовство может быть установлено в любое время после рождения ребенка. Суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Суд должен установить один единственный факт – действительное происхождение ребенка. Однако в отношении детей, родившихся после введения в действие СК РФ (1 марта 1996 г. и позже), суд должен принимать во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Эти доказательства должны быть установлены с использованием средств доказывания, перечисленных в Гражданско-процессуальном кодексе РФ. В отношении же детей, родившихся до введения в действие СК РФ, суд должен руководствоваться ч. 2 ст. 48 Кодекса о браке и семье РСФСР и принимать во внимание совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка, или совместное воспитание либо содержание ими ребенка или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства.

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

Государственная регистрация установления отцовства на основании решения суда об установлении отцовства или об установлении факта признания отцовства производится по заявлению матери или отца ребенка, опекуна (попечителя) ребенка, лица, на иждивении которого находится ребенок, либо самого ребенка, достигшего совершеннолетия. Указанные лица могут в письменной форме уполномочить других лиц сделать заявление о государственной регистрации установления отцовства. Заявление может быть сделано устно или в письменной форме. Одновременно с заявлением о государственной регистрации установления отцовства представляется решение суда об установлении отцовства или об установлении факта признания отцовства. Сведения об отце ребенка вносятся в запись акта об установлении отцовства в соответствии с данными, указанными в решении суда об установлении отцовства или об установлении факта признания отцовства.

## **32. Оспаривание отцовства (материнства)**

**Доказательством происхождения ребенка** от конкретных лиц является произведенная в установленном законом порядке запись родителей в книге записей рождений (ст. 47 СК РФ). Данная запись может быть оспорена в судебном порядке (ст. 52 СК РФ). Оспаривание отцовства (материнства) возможно, когда в книге записей рождений отцом (матерью) записано не то лицо, которое фактически им (ею) является. В отличие от ранее действовавшего законодательства, СК РФ не предусматривает какого-либо срока исковой давности для данных требований. Ранее предусматривался годичный срок исковой давности. Однако положения о годичном сроке исковой давности должны применяться при оспаривании записи об отце (матери), которая была произведена в отношении ребенка, родившегося до 1 марта 1996 г. Поскольку в соответствии со ст. 47 Гражданского кодекса РФ аннулирование записи акта гражданского состояния полностью или в части может быть произведено только на основании решения суда, то требования об исключении записи об отце произведенной в актовой записи о рождении в соответствии с п.1, 2 ст. 52 СК РФ, и внесении новых сведений об отце, рассматриваются судом в порядке искового производства.

Правом оспорить запись об отцовстве (материнстве) обладают:

- отец и мать ребенка;
- лица, фактически являющиеся отцом или матерью ребенка;
- опекун (попечитель) ребенка;
- опекун родителя, признанного недееспособным;
- сам ребенок по достижении им совершеннолетия. Родители несовершеннолетних родителей не обладают таким правом, поскольку решение данного вопроса – личное дело каждого.

При рассмотрении дела об оспаривании отцовства суду необходимо установить, соответствует ли действительному происхождению ребенка запись о родителях, сделанная органом ЗАГС, т. е. является ли лицо, записанное в качестве отца (матери) ребенка, его биологическим отцом (матерью). Должны приниматься любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Ни одно доказательство не имеет для суда предустановленной силы и должно оцениваться в совокупности с другими доказательствами, представленными сторонами. В законе имеются ограничения по реализации права на оспаривание записи об отце (матери):

1) не могут быть удовлетворены требования лица об оспаривании отцовства, если это лицо не состоит в браке с матерью ребенка, но записано отцом ребенка по совместному заявлению с матерью или собственному заявлению, а также по решению суда, если в момент производства записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребенка; 2) запрещено супругу, давшему письменное согласие на имплантацию эмбриона другой женщине или применение метода искусственного оплодотворения, ссылаться на данный факт при оспаривании отцовства; 3) не допускается спор о действительном происхождении ребенка, выношенного и рожденного суррогатной матерью, уже после записи его родителей в книге записей рождений.

### **33. Запись родителей в книге записей рождений**

В том случае, если отец и мать ребенка **состоят в браке между собой**, они записываются в качестве родителей ребенка в книге записей рождений. Подать заявление может любой из них. Доказательством происхождения ребенка будет запись о браке родителей. Одновременно с подачей заявления о рождении ребенка в орган ЗАГС представляется:

- документ, подтверждающий факт рождения ребенка;
- документы, удостоверяющие личность родителей или личность заявителя и подтверждающие его полномочия;
- документы, являющиеся основанием для внесения сведений об отце в запись акта о рождении – свидетельство о браке родителей.

Если родители не имеют возможности подать заявления лично, то заявление о рождении ребенка может быть сделано родственником одного из родителей или иным лицом, уполномоченным родителями, либо должностным лицом медицинской организации, или должностным лицом иной организации, в которой находилась мать во время родов или находился ребенок. Сведения о матери ребенка заносятся на основании документов, подтверждающих рождение ею ребенка (документ установленной формы о рождении, выданный медицинской организацией либо лицом, занимающимся частной медицинской практикой, заявление лица, присутствовавшего при родах, о рождении ребенка). Сведения об отце вносятся на основании представленного свидетельства о браке родителей, а также документа, подтверждающего факт и время прекращения брака.

Если родители не состоят в браке между собой, запись о матери ребенка производится по заявлению матери, а запись об отце ребенка – по совместному заявлению отца и матери ребенка, или по заявлению отца ребенка, или отец записывается согласно решению суда.



В случае рождения ребенка у матери, не состоящей в браке, при отсутствии совместного заявления родителей или при отсутствии решения суда об установлении отцовства фамилия отца ребенка в книге записей рождений записывается по фамилии матери, имя и отчество отца ребенка – по ее указанию. Внесенные сведения об отце не являются препятствием для решения в последующем вопроса об установлении отцовства. Сведения об отце могут по желанию матери и не вноситься. Заявление о рождении ребенка должно быть сделано не позднее чем через месяц со дня рождения ребенка. Пропуск данного срока не может служить основанием к отказу в государственной регистрации рождения.

Государственная регистрация рождения ребенка, достигшего возраста одного года и более, при наличии документа установленной формы о рождении, выданного медицинской организацией или частнопрактикующим врачом, производится по заявлению родителей (одного из родителей) или иных заинтересованных лиц. Лица, состоящие в браке и давшие свое согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребенка в результате применения этих методов записываются его родителями в книге записей рождений.

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

### **34. Общая характеристика родительских прав и обязанностей**

Конвенция о правах ребенка закрепляет, что родители несут основную ответственность за воспитание и развитие ребенка, наилучшие интересы которого должны являться предметом основной заботы родителей. В Конституции РФ установлено, что воспитание, забота о детях – равное право и обязанность родителей. Речь идет не только о нравственном долге каждого родителя, но и о его законных и конституционных правах и обязанностях. Их круг не связывается с наличием или отсутствием брака родителей.

**Родительские права** основаны на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке (путем регистрации рождения ребенка в органе ЗАГС). Родителям в отношении их несовершеннолетних детей предоставляется возможность совершать одобряемые государством действия и поступки, направленные на благо ребенка. Правам родителей корреспондируют соответствующие обязанности. Родители не только вправе, но и обязаны осуществлять родительские права. И исполнять обязанности. Их равноправие обеспечивается семейно-правовыми нормами, имеющими конкретное содержание. Неисполнение родительских обязанностей может повлечь для родителей определенные негативные последствия (лишение родительских прав, ограничение в родительских правах, взыскание средств на содержание детей с родителей в судебном порядке). Родительские права и обязанности бывают личные и имущественные. Личные рассматриваются в гл. 12 СК РФ, а имущественные в главе СК РФ об алиментных обязательствах. К личным правам родителей относятся:

- право на воспитание и образование детей;
- право на защиту прав и интересов детей;
- право на защиту родительских прав.

Родительские права, предусмотренные главой 12 СК РФ, прекращаются по достижении детьми возраста восемнадцати лет (совершеннолетия), а также при вступлении несовершеннолетних детей в брак и в других установленных законом случаях приобретения детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия. Родители обязаны осуществлять свои родительские права в отношении детей в установленном законом порядке и в соответствии с их интересами.

Несовершеннолетние родители имеют права на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае

рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста шестнадцати лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства.

Несовершеннолетние родители имеют права признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, а также имеют право требовать по достижении ими возраста четырнадцати лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

### **35. Права и обязанности родителей по воспитанию, образованию, защите прав и интересов детей**

Одной из главных обязанностей и прав родителей является воспитание детей. Воспитание ребенка есть **личное неотъемлемое право** каждого родителя. Утратить это право можно лишь в случаях, предусмотренных законом: при лишении родительских прав и усыновлении ребенка. Родители свободны в выборе способов и методов воспитания. Государство в пределах своих возможностей принимает необходимые меры по оказанию помощи родителям и другим лицам, воспитывающим детей, в осуществлении этого права и в случае необходимости оказывает материальную помощь и поддерживает программы, особенно в отношении обеспечения питанием, одеждой и жильем.

Родители обязаны заботиться о состоянии здоровья, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей. Участие в воспитании ребенка нередко принимают не только родители, но и другие члены семьи, однако преимущественное право на его воспитание принадлежит родителям. Это означает, что при разрешении судом споров между родителями и другими лицами по поводу воспитания ребенка при прочих равных условиях эти споры разрешаются в пользу родителей. Родители обязаны обеспечить получение ребенком общего основного образования, выбирать образовательное учреждение и формы обучения ребенка. Только родители имеют право решать, где получать образование ребенку (в государственной или частной школе, лицее, гимназии, колледже и т. п.). От выбора родителей зависит, обучаться ли ребенку в образовательном учреждении; в форме семейного образования, самообразования, экстерната. Допускается сочетание различных форм образования. При выборе образовательного учреждения необходимо учитывать мнение детей.

Защита прав и интересов детей возлагается на их родителей. Родители вправе требовать возврата своего ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не в силу закона или судебного решения. Родитель вправе общаться с ребенком, принимать участие в его воспитании, если он проживает отдельно. Ребенок, находящийся в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном учреждении и др.) имеет право на общение с родителями и другими родственниками в порядке, установленном законом. Родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей.

Родители являются **законными представителями** своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. Предметом защиты являются все права детей. Родители, будучи его законными представителями, могут иметь дело с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе с органами местного самоуправления, внутренних дел, судом и прокуратурой. Причем вовсе не обязательно ждать, когда состоится нарушение прав или интересов ребенка. Родители могут совершать действия, направленные на предотвращение возможного правонарушения.

Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и

попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей.

## **36. Осуществление и защита родительских прав**

Родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. **Основная обязанность родителей** – обеспечение интересов детей. При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей. Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке. Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. Родители при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд.

При раздельном проживании родителей место жительства детей устанавливается соглашением родителей. Если соглашения нет – спор разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей (в этом случае учитывается привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей и др.).

Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решение вопросов получения ребенком образования. Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Родители могут заключить соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Если родители не пришли к соглашению, спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства по требованию родителей (одного из них). 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.

Родитель, **проживающий отдельно** от ребенка, имеет право на получение информации о своем ребенке из любых учреждений. В предоставлении информации может быть отказано только в случае наличия угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны родителя. Отказ может быть оспорен в судебном порядке.

Родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения. При рассмотрении этих требований суд вправе с учетом мнения ребенка отказать в удовлетворении иска родителей, если придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает интересам ребенка. Если судом установлено, что ни родители, ни лицо, у которого находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд передает ребенка на попечение органа опеки и попечительства.

## **37. Споры между родителями, связанные с воспитанием детей**

В процессе осуществления родителями своих прав и обязанностей между ними могут возникать споры различного характера, связанные с воспитанием детей. Поскольку у отца и матери могут быть различные подходы к решению тех или иных вопросов образования и воспитания детей, большинство разрешается по взаимному согласию родителей. Наиболее встречающиеся в судах споры о детях следующие: 1) споры о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей. Место жительства ребенка при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. Если не удалось достичь соглашения, спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. При этом суд учитывает:

- привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам;
- возраст ребенка;
- нравственные и иные личные качества родителей;
- отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком;
- возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и др.).

Споры о месте жительства ребенка могут рассматриваться неоднократно, поскольку условия воспитания ребенка могут меняться в зависимости от разных обстоятельств. Поэтому суд не вправе отказать в приеме искового заявления по той причине, что в свое время такой спор уже был предметом судебного разбирательства. Суд исходит из равенства прав и обязанностей обоих родителей, отдавая предпочтение тому из них, кто может обеспечить наиболее благоприятные условия для воспитания ребенка. При этом обязательно учитывается мнение детей. К участию в таких делах обязательно привлекается орган опеки и попечительства;

2) споры между родителями о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, разрешаются судом по требованию родителей (одного из них), если родители не могут прийти к соглашению. К участию в деле привлекается орган опеки и попечительства. При рассмотрении данных дел суд принимает во внимание различные обстоятельства с учетом соблюдения принципа равенства родительских прав обоих родителей и интересов детей. Суд в своем решении подтверждает право на общение и одновременно определяет его форму, сообразуясь с конкретной ситуацией (возрастом ребенка, состоянием его здоровья, привязанностью к каждому из родителей и т. п.). В иске может быть отказано, если того требуют интересы ребенка. Но всякий раз такой отказ нуждается в серьезном обосновании. 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;

3) споры о праве на воспитание ребенка. Сюда входят споры об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников; споры о возврате ребенка родителям от любого лица, удерживающего его не на основании закона или судебного решения;

4) споры о лишении родительских прав и ограничении в родительских правах.

## **38. Личные права несовершеннолетних детей**

**К личным правам несовершеннолетних детей относятся:**

1) право жить и воспитываться в семье. Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Ребенок имеет права на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства.

При отсутствии родителей, при лишении их родительских прав и в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства;

2) право на общение с родителями и другими родственниками. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка. В случае раздельного проживания родителей ребенок имеет право на общение с каждым из них. Ребенок, находящийся в экстремальной ситуации, имеет право на общение со своими родителями и другими родственниками в порядке, установленном законом;

3) право на защиту. Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в случаях, предусмотренных СК РФ, органом опеки и попечительства, прокурором и судом. Если несовершеннолетний признан в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, то он имеет право самостоятельно осуществлять свое право на защиту. Ребенок имеет право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих). При нарушении прав и законных интересов ребенка ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет в суд;

4) выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. В некоторых случаях, предусмотренных СК РФ (изменение имени и фамилии ребенка, восстановление в родительских правах, при усыновлении ребенка, достигшего возраста десяти лет, и некоторые другие случаи), органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет;

5) право на имя, отчество и фамилию. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации. При отсутствии соглашения между родителями относительно имени и(или) фамилии ребенка разногласия разрешаются органом опеки и попечительства. Если отцовство не установлено, имя ребенку дается по указанию матери, отчество присваивается по имени лица, записанного в качестве отца ребенка, фамилия – по фамилии матери. По совместной просьбе родителей до достижения ребенком возраста четырнадцати лет орган опеки и попечительства вправе разрешить изменить имя ребенку, а также изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя.

## **39. Имущественные права несовершеннолетних детей**

### **Имущественные права ребенка**

1. Ребенок имеет право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи в порядке и размерах, которые установлены разделом V «Алиментные обязательства членов семьи» СК РФ. Суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсий, пособий, поступают в распоряжение родителей (лиц, их заменяющих) и расходуются ими на содержание, воспитание и образование ребенка. Суд по требованию родителя, обязанного уплачивать алименты на несовершеннолетних детей, вправе вынести решение о перечислении не более пятидесяти процентов сумм алиментов, подлежащих выплате, на счета, открытые на имя несовершеннолетних детей в банках.

2. Ребенок имеет право собственности на доходы, полученные им, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество,

приобретенное на средства ребенка. Ребенок может иметь на праве собственности любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам. Дети в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе:

- совершать мелкие бытовые сделки;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации (принятие в подарок игрушки, компьютера, одежды и т. п.);
- сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Все другие сделки совершают от их имени только их родители, усыновители или опекуны. Имущественную ответственность по всем сделкам малолетнего (включая сделки, совершенные им самостоятельно) несут его родители (усыновители или опекуны), если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица отвечают и за вред, причиненный малолетними. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно:

- совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, разрешенные малолетним;
- распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами; осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- быть членами кооперативов (по достижении шестнадцати лет).

Все остальные сделки совершаются ими только с письменного согласия их законных представителей – родителей (усыновителей) или попечителей.

Они самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, совершенным ими, и отвечают за причиненный ими вред. При осуществлении родителями правомочий по управлению имуществом ребенка на них распространяются правила, установленные гражданским законодательством в отношении распоряжения имуществом подопечного.

3. Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию. В случае возникновения права общей собственности родителей и детей их права на владение, пользование и распоряжение общим имуществом определяются гражданским законодательством.

## **40. Основания и порядок лишения родительских прав**

**Родители (один из них) могут быть лишены родительских прав, если они:**

- уклоняются от выполнения обязанностей родителей, в том числе при злом уклонении от уплаты алиментов. Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей по воспитанию детей может выражаться в отсутствии заботы об их нравственном и физическом развитии, обучении, подготовке к общественно полезному труду;
- 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, т. е. использование этих прав в ущерб интересам детей, например создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству, проституции, употреблению спиртных напитков или наркотиков и т. п.;
- жестоко обращаются с детьми, в том числе осуществляют физическое или психическое насилие над ними, покушаются на их половую неприкосновенность. Жестокое

обращение с детьми может проявляться не только в осуществлении родителями физического или психического насилия над ними либо в покушении на их половую неприкосновенность, но и в применении недопустимых способов воспитания (в грубом, пренебрежительном, унижающем человеческое достоинство обращении с детьми, оскорблении или эксплуатации детей);

– являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией. Хронический алкоголизм или заболевание родителей наркоманией должны быть подтверждены соответствующим медицинским заключением;

– совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

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) (ст.69, 73 СК РФ). 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 (п. 2 ст. 73 СК РФ).

Лишение родительских прав производится в судебном порядке.

**Дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлению:**

– одного из родителей (лиц, их заменяющих);

– прокурора;

– органов или учреждений, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и др.).

Обязательно участие прокурора и органа опеки и попечительства. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о лишении родительских прав направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации рождения ребенка.

## **41. Правовые последствия лишения родительских прав. Восстановление в родительских правах**

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;

– защиту их интересов;

– истребование детей от других лиц;

– согласие либо отказ в даче согласия передать ребенка на усыновление;

– дачу согласия на эмансипацию несовершеннолетнего;

– получение содержания от совершеннолетних детей;

– наследование по закону.

Суд после вступления в законную силу решения о лишении родительских прав направляет его копию органу, производящему указанные выплаты, или в суд по месту вынесения решения о выплатах для обсуждения вопроса о перечислении платежей на счет детского учреждения или лицу, которому передан ребенок на воспитание.

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

При лишении родительских прав одного родителя и передаче ребенка на воспитание другому родителю, опекуну или попечителю либо приемным родителям алименты взыскиваются в пользу этих лиц. Если дети до решения вопроса о лишении родительских прав уже были помещены в детские учреждения, алименты, взыскиваемые с родителей, лишенных родительских прав, зачисляются на счета этих учреждений, где учитываются отдельно по каждому ребенку.

При лишении родительских прав обоих родителей или одного из них, когда передача ребенка другому родителю невозможна, алименты подлежат взысканию и перечисляются на личный счет ребенка в отделении Сберегательного банка.

В случае передачи ребенка в детское учреждение, под опеку (попечительство) или на воспитание в приемную семью вопрос о перечислении взыскиваемых алиментов детскому учреждению или лицам, которым передан ребенок, может быть решен по их заявлению в порядке, предусмотренном ст. 203 ГПК РФ.

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.

При рассмотрении требований о восстановлении в родительских правах суд проверяет, изменились ли поведение и образ жизни родителей, лишенных родительских прав, и (или) их отношение к воспитанию ребенка. При этом необходимо учитывать, что суд не вправе удовлетворить иск, даже если родители изменили свое поведение и могут 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.

## **42. Основания ограничения в родительских правах**

Исходя из ст. 69, 73 СК РФ **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, болезнь родителей на протяжении длительного времени, затяжной семейный конфликт, в результате которого ребенок предоставлен сам себе, и т. п.). При этом закон не ставит ограничение в родительских правах в зависимость от установления недееспособности или ограниченной дееспособности родителей. 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.

Ограничение родительских прав допускается также в случаях, если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения является опасным для ребенка, но не установлены достаточные основания для лишения родителей (одного из них) родительских прав. То есть опасная для ребенка обстановка может быть результатом виновного противоправного поведения родителей: систематического оставления ребенка без присмотра, частых скандалов в семье в связи с употреблением спиртных напитков, вступления в интимные отношения в присутствии детей и т. п. Для ограничения в родительских правах суду необходимо установить наличие реальной угрозы для жизни, здоровья и воспитания



ребенка со стороны родителей в результате их поведения. Если ограничение родительских прав применяется в отношении родителей, действовавших виновно, то оно является мерой ответственности. Если в отношении родителей, действовавших невиновно, то это может быть временной мерой, целью которой является предупреждение родителей о недопустимости нарушения прав ребенка и дача возможности родителям исправить свое отношение к детям.

Если родители (один из них) не изменяют 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 интересах ребенка орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о лишении родителей (одного из них) родительских прав до истечения этого срока.

При непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью орган опеки и попечительства вправе немедленно отобрать ребенка у родителей (одного из них) или у других лиц, на попечении которых он находится. Немедленное отобрание ребенка производится органом опеки и попечительства на основании соответствующего акта органа местного самоуправления. При отобрании ребенка орган опеки и попечительства обязан незамедлительно уведомить прокурора, обеспечить временное устройство ребенка и в течение семи дней после вынесения органом местного самоуправления акта об отобрании ребенка обратиться в суд с иском о лишении родителей родительских прав или об ограничении их родительских прав.

### **43. Порядок и правовые последствия ограничения в родительских правах**

**Иск об ограничении родительских прав может быть предъявлен:**

- близкими родственниками ребенка;
- органами и учреждениями, на которые законом возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, дошкольными образовательными учреждениями, общеобразовательными учреждениями и другими учреждениями;
- прокурором.

Дела об ограничении родительских прав рассматриваются судом в соответствии с гражданским процессуальным законодательством в порядке, аналогичном лишению родительских прав. Дела об ограничении родительских прав рассматриваются с участием прокурора и органа опеки и попечительства. Орган опеки и попечительства проводит обследование условий жизни ребенка и представляет суду заключение о целесообразности ограничения родительских прав.

При рассмотрении дела об ограничении родительских прав суд решает вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей (одного из них).

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об ограничении родительских прав направить выписку из такого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Результат удовлетворения иска об ограничении родительских прав – отобрание ребенка у родителей, утрата ими права воспитывать своего ребенка лично.

Прекращается право на получение льгот и государственных пособий, установленных для граждан, имеющих детей.

Ограничиваются и права на воспитание. Родители не могут осуществлять и все те действия, которые напрямую касаются воспитания ребенка. Например, родители, ограниченные судом в родительских правах, не вправе выбирать образовательное учреждение и форму обучения своих детей, защищать их права и интересы личного характера, выступать в роли законных представителей своих детей.

Когда решение об ограничении родительских прав принято в отношении обоих

родителей, ребенок должен быть передан на попечение органа опеки и попечительства, который определяет дальнейшее устройство ребенка в установленном законом порядке. Он же осуществляет защиту прав и законных интересов ребенка. Поскольку ограничение в родительских правах временная мера и применяется не всегда за виновное поведение родителей, то СК РФ предусматривает возможность контактов ребенка с родителями, ограниченными в родительских правах. Однако контакты с ним возможны лишь в интересах ребенка и не могут рассматриваться в качестве права, подлежащего обязательной реализации. Контакты возможны лишь, если они не оказывают вредного воздействия (влияния) на ребенка. В СК РФ не уточняется, что понимается под вредным влиянием. Возможность контактов зависит от разрешения лиц и органов, несущих ответственность за воспитание ребенка (органы опеки и попечительства, опекун (попечитель), приемные родители ребенка, администрация воспитательного учреждения, где находится ребенок). За ребенком сохраняются право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а также все имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками.

#### **44. Отмена ограничения в родительских правах**

Отмена ограничения родительских прав производится судом. Результатом подобного рода отмены является возвращение отобранного ребенка родителям (одному из них). Следовательно, сначала суду предстоит отменить ограничение родительских прав, а потом тем же решением разрешить возврат ранее отобранного ребенка родителям (одному из них). Однако даже при отмене ограничения в родительских правах возвращение ребенка родителям является не обязанностью, а правом суда. Предоставление суду свободы в данном вопросе обусловлено тем, что далеко не всегда возврат ребенка в прежнюю семью соответствует его интересам.

**Основанием для ограничения в родительских правах** служит опасность пребывания ребенка с родителями, следовательно, отмена ограничения родительских прав может иметь место лишь в случае, если суд установит, что опасность устранена (родитель вылечился, изменил свое поведение и т. п.). Доказать это обстоятельство предстоит истцу.

**Истцом по делу** об отмене ограничения родительских прав может быть только тот, чьи права были ограничены. Именно ему в первую очередь надлежит доказать, во-первых, факт исчезновения опасности, угрожавшей ребенку, во-вторых, целесообразность возвращения несовершеннолетнего в родительскую семью. Следовательно, в одном процессе рассматриваются два взаимосвязанных, но по-своему обособленных исковых требования.

Второе из них по своей сути сводится к защите родительских прав, а потому находится в прямой зависимости от требований, предусмотренных в этой статье.

Как правило, ответчиком по этим делам является тот, кто предъявлял иск об ограничении родительских прав. Чаще всего в таком качестве выступают органы опеки и попечительства. Если ранее отобранный ребенок устроен в семью опекуна (попечителя), приемную семью, то органам опеки и попечительства надлежит быть ответчиком, а лицу, заменившему родителей (одного из них), – соответчиком по делу. После удовлетворения иска как в части отмены ограничения в родительских правах, так и возврата ребенка родителю решение об установлении опеки (попечительства) прекращает свое существование.

Суду при решении споров необходимо, во-первых, исходить из интересов ребенка, во-вторых, учитывать его мнение. Это мнение должно касаться как отмены ограничения родительских прав, так и возврата ранее отобранного ребенка родителям (одному из них).

Суд вправе отказать в иске об отмене ограничения родительских прав, если возвращение ребенка родителям противоречит его интересам. Поэтому возможна отмена ограничения родительских прав с одновременным отказом в возврате ребенка родителям (одному из них).

Как то, так и другое обусловлено разными обстоятельствами, влечет за собой разные правовые последствия. Что касается обязательного учета мнения ребенка, то речь может идти только о его согласии (несогласии) вернуться к родителям (одному из них).

## 45. Общая характеристика алиментных обязательств

Понятие «содержание» более широкое, чем понятие «алименты». Слово «алименты» – латинское «*alimentum*» – переводится как «питание». В содержание же входят и другие потребности – в одежде, расходы на обучение, другие дополнительные расходы и т. д. Обязанность по выплате алиментов лежит на родителях и других членах семьи, а содержание, например, детей частично несет государство. В основе алиментных обязательств лежат семейные отношения. **Цель алиментных обязательств** – содержание нетрудоспособных и нуждающихся членов семьи, перечень которых определен законом. Существует два порядка уплаты алиментов:

- судебный порядок (по решению суда);
- добровольный (по соглашению сторон).

При наличии соглашения судебный порядок взыскания не применяется. Алиментное обязательство – это семейное правоотношение, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе требовать его. Алиментное обязательство возникает на основании предусмотренных законом юридических фактов:

- наличие семейных правоотношений между субъектами;
- соглашение сторон или решение суда об уплате алиментов;
- наличие необходимых для алиментирования условий, установленных соглашением сторон или законом (несовершеннолетие получателя алиментов).

Содержанием алиментного обязательства является обязанность плательщика алиментов по их уплате и право получателя алиментов на их получение. Для алиментов характерно следующее:

- 1) это один из источников существования ребенка в семье;
- 2) они имеют строго целевое назначение, выплачиваются ежемесячно;
- 3) носят строго личный характер. Это означает, что лицо, обязанное уплачивать алименты, не вправе передать исполнение данной обязанности другому лицу, а лицо, имеющее право на алименты, не может уступить это право другому лицу. Право на получение алиментов и обязанность уплачивать алименты не переходят в порядке наследования. Кроме того, требование об алиментах не может быть предметом залога. Подлежащие выплате суммы алиментных платежей не могут быть зачтены по встречному требованию должника;
- 4) алименты не подлежат налогообложению (п. 5 ст. 217 НК РФ);
- 5) алиментные обязательства безвозмездны, поскольку не рассчитаны на получение плательщиком алиментов компенсации или иного встречного удовлетворения;
- 6) целью алиментных обязательств является поддержание уровня материальной обеспеченности лица, получающего алименты;
- 7) алименты на ребенка выплачиваются независимо от обеспеченности ребенка и наличия у него дорогостоящего имущества;
- 8) алименты на детей выплачиваются на каждого ребенка, где бы он ни находился и чем бы ни занимался;
- 9) злостное уклонение от уплаты алиментов является уголовно наказуемым деянием.

Основанием возникновения алиментных обязательств родителей и детей выступает происхождение детей, удостоверенное в установленном законом порядке. Алименты могут взыскиваться в твердой денежной сумме и в долях к заработку (или иному доходу). Соглашение об уплате алиментов заключается в определенной законом форме.

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

Законодательством (ст. 8 СК РФ) на родителей возложена **обязанность содержать своих несовершеннолетних детей**. Эта обязанность означает, что родители должны обеспечивать потребности детей в питании, одежде, игрушках, отдыхе, лечении и т. п. Выполняется данная обязанность в большинстве случаев добровольно.

Порядок и форма предоставления содержания детям определяются родителями самостоятельно. В частности, родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов). Появление такого соглашения может быть вызвано различными причинами: расторжение брака между родителями, проживание детей с одним из родителей, добровольное признание отцовства с одновременным решением вопроса о содержании ребенка отцом и другие жизненные обстоятельства. Закон не связывает возникновение обязанности по содержанию несовершеннолетних детей с какими-то специальными условиями. Данная обязанность возникает независимо от того:

- являются ли родители трудоспособными или нетрудоспособными, дееспособными или недееспособными, совершеннолетними или нет;

- нуждаются ли дети в получении алиментов или нет.

Дети до достижения совершеннолетия признаются нетрудоспособными независимо от того, работают они или нет. Алиментная обязанность родителей прекращается в случае приобретения детьми полной гражданской дееспособности до достижения совершеннолетия. Основания алиментной обязанности родителей:

- наличие родственной связи;

- несовершеннолетие детей;

- соглашение об уплате алиментов или решение суда.

Субъекты алиментного обязательства: несовершеннолетний ребенок, обладающий правом на получение содержания от своих родителей, и родители (или один из них).

**Соглашением об уплате алиментов** может быть определен порядок и способ уплаты алиментов. Обязанное лицо вправе по согласованию со взыскателем лично выплачивать ему алименты и при отсутствии письменного соглашения или переводить их на его счет в банке и другими способами. Если же родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке. Требование в суд о взыскании алиментов может быть предъявлено управомоченными лицами в любое время до достижения ребенком совершеннолетия.

При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов, при непредоставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них). Если алименты взыскиваются на детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных учреждениях, то они зачисляются на счета этих учреждений и учитываются по каждому ребенку отдельно. При этом данные учреждения имеют право помещать поступившие суммы алиментов в банки по договору банковского вклада. Родители могут быть освобождены от уплаты алиментов на детей, находящихся в воспитательных учреждениях, по решению суда.

## **47. Доходы, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей**

Перечень видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание

алиментов на несовершеннолетних детей, утвержден постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841. **Удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей** производится со всех видов заработной платы (денежного вознаграждения, содержания) и дополнительного вознаграждения как по основному месту работы, так и за работу по совместительству, которые получают родители в денежной (национальной или иностранной валюте) и натуральной форме, в том числе:

- с суммы, начисленной по тарифным ставкам, должностным окладам, по сдельным расценкам, или в процентах от выручки от реализации продукции (выполнения работ и оказания услуг) и т. п.;

- со всех видов доплат и надбавок к тарифным ставкам и должностным окладам (за работу в опасных условиях труда, в ночное время; занятым на подземных работах, за квалификацию, совмещение профессий и должностей, временное замещение, допуск к государственной тайне, ученую степень и ученое звание, выслугу лет, стаж работы и т. п.);

- с премий (вознаграждений), имеющих регулярный или периодический характер, а также по итогам работы за год;

- с оплаты за сверхурочную работу, работу в выходные и праздничные дни;

- с заработной платы, сохраняемой за время отпуска, а также с денежной компенсации за неиспользованный отпуск, в случае соединения отпусков за несколько лет;

- с суммы среднего заработка, сохраняемого за время выполнения государственных и общественных обязанностей и в других случаях, предусмотренных законодательством о труде (кроме выходного пособия, выплачиваемого при увольнении);

- с дополнительных выплат, установленных работодателем сверх сумм, начисленных при предоставлении ежегодного отпуска в соответствии с законодательством Российской Федерации и законодательством субъектов Российской Федерации;

- с комиссионного вознаграждения (штатным страховым агентам, штатным брокерам и др.);

- с оплаты выполнения работ по договорам, заключаемым в соответствии с гражданским законодательством;

- с суммы авторского вознаграждения, в том числе выплачиваемого штатным работникам редакций газет, журналов и иных средств массовой информации;

- со всех видов пенсий и компенсационных выплат к ним, с ежемесячных доплат к пенсиям, за исключением надбавок, установленных к пенсии на уход за пенсионером, а также компенсационной выплаты неработающему трудоспособному лицу на период осуществления ухода за пенсионером;

- со стипендий, выплачиваемых обучающимся в образовательных учреждениях начального, среднего и высшего профессионального образования, аспирантам и докторантам, обучающимся с отрывом от производства в аспирантуре и докторантуре при образовательных учреждениях высшего профессионального образования и научно-исследовательских учреждениях, слушателям духовных учебных заведений;

- с пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, по безработице только по решению суда и судебному приказу о взыскании алиментов либо нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов;

- с доходов от занятий предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

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

Размер алиментов на несовершеннолетних детей, взыскиваемых в судебном порядке, определен в ст. 81 СК РФ. Алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в следующем размере:

- на одного ребенка – одной четверти;
- на двух детей – одной трети;
- на трех и более детей – половины заработка и(или) иного дохода родителей.

Данные размеры долей исчисления алиментов на детей предусматривались и ранее действующим законодательством. Они существуют уже более шестидесяти лет и были введены еще постановлением ЦИК и СНК от 27 июня 1936 г. «О запрещении аборт, увеличении материальной помощи роженицам, становлении государственной помощи многодетным, расширении сети родильных домов, детских садов, усилении уголовного наказания за неплатеж алиментов и о некоторых изменениях законодательства о браке и семье». Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в судебном порядке может производиться не только в долях к заработку (доходу) родителей, но и в твердой денежной сумме. Основания взыскания алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме установлены ст. 83 СК РФ. Виды заработка и иного дохода, которые получают родители в рублях и(или) в иностранной валюте и из которых производится удержание алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, определяются Правительством Российской Федерации. В настоящее время перечень видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей, утвержден постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841. Размер долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств. К таким обстоятельствам могут относиться: поступление ребенка на работу либо его занятие предпринимательской деятельностью; отсутствие заработка у ответчика и невозможность трудоустройства; ответчик является нетрудоспособным по возрасту или состоянию здоровья; заработок (доход) ответчика очень высок или, наоборот, очень низок. При определении материального положения сторон суд должен учитывать все источники, образующие их доход, а также стоимость принадлежащего им имущества. Семейное положение родителя-ответчика определяется наличием у него в семье лиц, которых он обязан по закону содержать (другие несовершеннолетние дети, нетрудоспособные нуждающиеся в помощи родители, несовершеннолетние нуждающиеся в помощи братья и сестры и др.). Заслуживающие внимания обстоятельства – любые обстоятельства, касающиеся сторон, которые суд вправе принять во внимание при определении размера долей алиментов (родитель-ответчик является безработным (инвалидом или пенсионером по возрасту), ребенок работает и имеет постоянный заработок; ребенок серьезно болен и нуждается в лечении и постоянном уходе и т. п.).

Если в ходе подготовки дела о взыскании алиментов к судебному разбирательству или уже при рассмотрении дела будет установлено, что ответчик выплачивает алименты по решению суда либо им производятся выплаты по другим исполнительным документам, заинтересованные лица извещаются о времени и месте разбирательства дела.

#### **49. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме**

**Взыскание алиментов** на несовершеннолетних детей в судебном порядке может производиться не только в долях к заработку или иному доходу родителей, но и в твердой денежной сумме. В соответствии с п. 1 ст. 83 СК РФ взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме допускается, если:

- родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и(или) иной доход;
- родитель получает заработок и(или) иной доход полностью или частично в натуре (например, продукцией, которую выпускает предприятие, на котором работает родитель);
- родитель получает заработок и(или) иной доход полностью или частично в

иностранной валюте (изменение курса иностранной валюты как в сторону увеличения, так и в сторону уменьшения по отношению к рублю при исчислении алиментов в долях к заработку);

– в других случаях, если взыскание алиментов в долевом отношении к заработку и(или) иному доходу родителя невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон (в частности, если невозможно установить все источники дохода или ответчик скрывает свои реальные доходы и т. п.).

Для взыскания алиментов в твердой денежной сумме достаточно одного из названных оснований. Суд вправе определить размер алиментов в твердой денежной сумме и по собственной инициативе, и по ходатайству сторон. Суд вправе с учетом конкретных обстоятельств дела при наличии перечисленных оснований взыскать алименты на несовершеннолетних детей одновременно в долях к заработку и в твердой денежной сумме.

Конкретный размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения. При этом суд учитывает материальное и семейное положение сторон и другие заслуживающие внимания обстоятельства (количество членов семьи получателя алиментов и плательщика; нетрудоспособность плательщика алиментов; наличие у плательщика имущества, на которое может быть обращено взыскание по алиментным платежам; ребенок имеет самостоятельный заработок и т. п.). Материальное положение сторон определяется судом с учетом всех источников, образующих их доход. Размер алиментов в твердой денежной сумме, установленный судом, должен быть достаточным для удовлетворения привычных потребностей ребенка и определяться исходя из реальных материальных возможностей родителя-плательщика с учетом необходимости обеспечения на оставшиеся после уплаты алиментов средства его собственного существования и членов его семьи. Размер взыскиваемых судом алиментов устанавливается в твердой денежной сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда. Установленный размер взыскиваемых алиментов подлежит индексации пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда, о чем указывается в резолютивной части решения.

Если при каждом из родителей остаются дети, размер алиментов с одного из родителей в пользу другого, менее обеспеченного, определяется в твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно и определяемой судом с учетом необходимости по возможности сохранить ребенку прежний уровень жизни, который он имел до распада семьи.

## **50. Обязанности родителей по содержанию нетрудоспособных совершеннолетних детей**

Родители **обязаны содержать** своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Родители вправе заключить соглашение о предоставлении алиментов своим совершеннолетним нетрудоспособным детям. Данное соглашение заключается между каждым из родителей, уплачивающим алименты, и каждым из совершеннолетних детей. В случае недееспособности родителя или одного из совершеннолетних нетрудоспособных детей соглашение от его имени заключается опекуном. Родители или совершеннолетние дети, признанные судом ограниченно дееспособными, заключают соглашения об уплате алиментов с согласия попечителя. Родители вправе заключить соглашение о предоставлении алиментов своим совершеннолетним детям независимо от того, являются они нетрудоспособными и нуждающимися или нет. Например, может быть предусмотрена выплата алиментов совершеннолетним трудоспособным детям, продолжающим обучение в очном образовательном учреждении.

Соглашение об уплате алиментов на совершеннолетних детей заключается в

соответствии с нормами СК РФ. Если соглашение об уплате алиментов не заключено, совершеннолетние нетрудоспособные нуждающиеся дети, а в случае их недееспособности – их опекуны вправе обратиться в суд с иском о взыскании алиментов. При наличии соглашения об уплате алиментов в случае, когда соглашение исполняется ненадлежащим образом или нарушает интересы получателя алиментов, обращение в суд возможно с иском о принудительном исполнении соглашения, изменении или расторжении соглашения в судебном порядке или признании его недействительным.

Нетрудоспособность связывается с достижением общего пенсионного возраста (женщины – 55 лет, мужчины – 60 лет), предусмотренного действующим законодательством, инвалидностью I или II группы.

Вопрос о праве на алименты инвалидов III группы в литературе по семейному праву является дискуссионным. Одни авторы, например Нечаева А.М., считают, что основанием для признания совершеннолетних детей нетрудоспособными является наличие у них инвалидности I и II группы. Большинство же авторов считают, что данный вопрос необходимо решать суду в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

Совершеннолетние дети, являющиеся инвалидами III группы, признаются имеющими право на получение алиментов от своих родителей, только если они не могут получить работу, рекомендованную в соответствии с заключением ВТЭК. Признание гражданина нетрудоспособным возможно только по результатам медико-социальной экспертизы исходя из комплексной оценки здоровья и степени ограничения жизнедеятельности человека. При отсутствии соглашения об уплате алиментов размер алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей определяется судом в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно, исходя из материального и семейного положения и других заслуживающих внимания интересов сторон.

Под нуждаемостью понимается ситуация, когда дети не в состоянии обеспечить себе существование, а оказываемая государственная помощь мала. При определении материального положения сторон суд должен учесть все источники их дохода.

## **51. Участие родителей в дополнительных расходах на детей**

Родители обязаны участвовать в дополнительных расходах как на несовершеннолетних детей, так и на нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи (ст. 86 СК РФ). Основанием несения данных расходов являются исключительные обстоятельства: тяжелая болезнь, увечье, необходимость оплаты постороннего ухода за детьми и иные подобные обстоятельства, которые требуют дополнительных средств.

**Порядок участия** каждого из родителей в дополнительных расходах на детей может быть определен соглашением сторон. В случае если соглашение отсутствует, то он может быть определен судом. От имени несовершеннолетних детей с подобным иском может обращаться их законный представитель – один из родителей, опекун, попечитель, приемный родитель.

Совершеннолетние нетрудоспособные дети, нуждающиеся в помощи, самостоятельно заявляют в суд требование о привлечении родителей к участию в несении дополнительных расходов. Если такие дети признаны судом недееспособными, то с соответствующим иском может обратиться их опекун. Нетрудоспособность связывается с достижением общего пенсионного возраста (женщины – 55 лет, мужчины – 60 лет), предусмотренного действующим законодательством, инвалидностью первой или второй группы. Вопрос об отнесении к данным лицам инвалидов третьей группы в литературе по семейному праву является дискуссионным.

Одни авторы, например Нечаева А.М., считают, что основанием для признания совершеннолетних детей нетрудоспособными является наличие у них инвалидности I и II группы. Большинство же авторов считают, что данный вопрос необходимо решать суду в



зависимости от конкретных обстоятельств дела. Совершеннолетние дети, являющиеся инвалидами III группы, признаются имеющими право на получение алиментов от своих родителей, только если они не могут получить работу, рекомендованную в соответствии с заключением ВТЭК.

Признание гражданина нетрудоспособным возможно только по результатам медико-социальной экспертизы исходя из комплексной оценки здоровья и степени ограничения жизнедеятельности человека. Порядок участия родителей в несении дополнительных расходов и размер этих расходов определяются судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. Однако не исключена выплата однократно суммы с учетом конкретной ситуации.

Средства, взыскиваемые на дополнительные расходы, не могут быть больше самих дополнительных расходов. В случае, если материальное положение родителей не позволяет обеспечить полную оплату дополнительных расходов, дополнительные расходы могут быть компенсированы лишь частично.

Суд вправе обязать родителей принять участие как в фактически понесенных дополнительных расходах, так и в дополнительных расходах, которые необходимо произвести в будущем. Для взыскания средств на дополнительные расходы, которые должны быть произведены в будущем, дети или их законные представители должны представить суду расчет и обоснование необходимости предстоящих расходов.

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

Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих **нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей** и заботиться о них. Обязанность по предоставлению содержания нетрудоспособным нуждающимся родителям в судебном порядке возлагается только на совершеннолетних трудоспособных детей. Дети могут приобрести полную гражданскую дееспособность до достижения совершеннолетия в результате вступления в брак или эмансипации и не обязаны уплачивать алименты своим родителям.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей взыскиваются с трудоспособных совершеннолетних детей в судебном порядке. Размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определяется судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. При определении размера алиментов суд вправе учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя независимо от того, предъявлено требование ко всем детям, к одному из них или к нескольким из них. Это является правом, а не обязанностью суда. Как правило, такой учет производится по инициативе ответчика. Суд может по собственной инициативе учесть детей, к которым иск не был предъявлен, лишь при наличии исключительных обстоятельств (например, при недееспособности ответчика), поскольку это противоречит принципу диспозитивности, действующему в гражданском процессе.

Нередко родители уклоняются от выполнения своих обязанностей (уклонение от уплаты алиментов на детей, неосуществление воспитания детей или заботы о них, отказ от совместного проживания с ребенком без уважительных причин и иные подобные действия). Лишение родителей родительских прав, ограничение их в родительских правах или осуждение за злостное уклонение от уплаты алиментов для освобождения детей от обязанности по содержанию родителей, недобросовестно относившихся к выполнению своих родительских обязанностей, не обязательно. Дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом

будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей. Дети освобождаются от уплаты алиментов родителям, лишенным родительских прав.

При отсутствии заботы совершеннолетних детей о нетрудоспособных родителях и при наличии исключительных обстоятельств (тяжелой болезни, увечья родителя, необходимости оплаты постороннего ухода за ним и др.) совершеннолетние дети могут быть привлечены судом к участию в несении дополнительных расходов, вызванных этими обстоятельствами.

Порядок несения дополнительных расходов каждым из совершеннолетних детей и размер этих расходов определяются судом с учетом материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон. Дополнительные расходы взыскиваются в твердой денежной сумме, суд вправе учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя независимо от того, предъявлено требование ко всем детям, к одному из них или к нескольким из них. Порядок несения дополнительных расходов и размер этих расходов могут быть определены соглашением сторон.

### 53. Алиментные обязательства супругов

Супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Обычно эта обязанность выполняется супругами добровольно. **Обязанность супругов материально поддерживать друг друга** возлагается только на лиц, состоящих в зарегистрированном браке. На лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, эта обязанность не распространяется. Супруги вправе заключить соглашение о предоставлении содержания. От имени недееспособного супруга соглашение заключается его опекуном. Положение об уплате супругу алиментов может быть включено также в брачный договор.

В случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

Нетрудоспособным признается супруг, достигший пенсионного возраста или являющийся инвалидом I, II, III группы. Нуждаемость определяется в каждом конкретном случае путем сопоставления его доходов и необходимых потребностей. Поэтому один из супругов может быть признан нуждающимся и при наличии у него каких-либо средств. Для возникновения обязанности мужа по уплате алиментов жене в период беременности и в течение трех лет после рождения общего ребенка не требуется нуждаемости и нетрудоспособности жены. После достижения общим ребенком трехлетнего возраста право на алименты у жены возникает на общих основаниях, т. е. при ее нетрудоспособности и нуждаемости.

Право на алименты у супруга, осуществляющего уход за общим ребенком – инвалидом в возрасте до восемнадцати лет или общим ребенком – инвалидом с детства I группы, не зависит от того, является ли супруг трудоспособным или нет. Группа инвалидности ребенку, не достигшему возраста восемнадцати лет, не определяется, по медицинским показаниям ему устанавливается категория «ребенок-инвалид» на срок один год, два года или до достижения им возраста восемнадцати лет. Обязательным основанием для удовлетворения судом требования одного из супругов о взыскании алиментов является наличие у супруга-ответчика необходимых для этого средств с учетом его материального и семейного положения (например, супруг-ответчик содержит престарелых родителей или платит алименты на детей от другого брака). При определении наличия необходимых средств для уплаты алиментов судом принимаются во внимание все виды заработка и (или) доходов

супруга-ответчика, состав его имущества, выясняется, какие лица находятся на его иждивении и кого он обязан по закону еще содержать.

Размер алиментов устанавливается в сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда, и подлежит индексации пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда, о чем должно быть указано в резолютивной части решения (ст. 117 СК РФ).

## **54. Алиментные обязательства бывших супругов**

Согласно СК РФ бывший супруг вправе при определенных обстоятельствах требовать взыскания алиментов в судебном порядке с другого бывшего супруга. После развода семейные связи между супругами прекращаются, они становятся посторонними друг другу лицами, и поэтому право бывшего супруга требовать предоставления содержания после расторжения брака ограничено. В соответствии со ст. 9 °СК РФ право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка. Бывшая жена сохраняет право на алименты только в том случае, если беременность возникла до момента расторжения брака. Женщина, состоявшая в фактическом браке, не имеет такого права;

- нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы. Нетрудоспособность ребенка может возникнуть как до расторжения брака, так и после его расторжения;

- нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака. Нетрудоспособным признается супруг, достигший пенсионного возраста или являющийся инвалидом I, II, III группы. Причины инвалидности значения не имеют;

- нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время. Под пенсионным возрастом в данном случае следует понимать возраст для мужчин – 60 лет, женщин – 55 лет. Вопрос о длительности брака разрешается судом в каждом конкретном случае. Нуждаемость супруга определяется путем сопоставления его доходов с необходимыми расходами. Данный вопрос также решается применительно к каждому конкретному делу.

Обязанность предоставления алиментов может быть наложена на бывшего супруга, только если он обладает необходимыми для этого средствами (т. е. если у него после выплаты алиментов как бывшему супругу, так и другим лицам, которых он обязан содержать по закону, останутся средства для собственного существования).

Размер алиментов и порядок их предоставления бывшему супругу после расторжения брака могут быть определены соглашением между бывшими супругами. Соглашение супругов об уплате алиментов в случае расторжения брака может быть составной частью брачного договора (п. 2 ст. 42 СК РФ) или самостоятельным алиментным соглашением, заключаемым в период брака или после его расторжения. Соглашение об уплате алиментов бывшему супругу должно быть заключено в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Семейный кодекс не устанавливает срок исковой давности по требованиям о взыскании алиментов на содержание супруга и бывшего супруга. Согласно ст. 107 СК РФ лицо, имеющее право на получение алиментов (т. е. супруг и бывший супруг), вправе обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты, если алименты не выплачивались ранее по письменному,

нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов.

## **55. Размер алиментов, взыскиваемых на супругов и бывших супругов в судебном порядке**

**При отсутствии соглашения между супругами (бывшими супругами) об уплате алиментов** размер алиментов, взыскиваемых на супруга (бывшего супруга) в судебном порядке, определяется судом исходя из материального и семейного положения супругов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон. Другими заслуживающими внимания интересами сторон могут служить:

- размер заработка или иного дохода, пенсии;
- наличие иждивенцев у каждой из сторон;
- возможность получения содержания взыскателем алиментов от совершеннолетних трудоспособных детей;
- необходимость расходов на лечение и т. п.

Размер алиментов устанавливается в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. Данное правило введено в целях индексации.

Суд может освободить супруга от обязанности содержать другого нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга или ограничить эту обязанность определенным сроком как в период брака, так и после его расторжения:

– в случае, если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления, т. е. в результате его собственных виновных действий;

– в случае непродолжительности пребывания супругов в браке. Основанием алиментной обязанности бывших супругов является та семейная связь, которая создалась между ними в течение брака. В случае же непродолжительного брака эта связь практически не успела возникнуть, и, следовательно, оснований для возложения на одного из супругов обязанности содержать другого супруга в течение неограниченного времени нет. При этом закон не устанавливает, какой брак следует считать непродолжительным. Данный вопрос решается судом исходя из конкретных обстоятельств дела. Непродолжительный срок пребывания супругов в браке может послужить основанием как для отказа во взыскании алиментов, так и для взыскания алиментов на срок, только если к моменту взыскания алиментов брак был расторгнут; – в случае недостойного поведения в семье супруга, требующего выплаты алиментов. Недостойное поведение супруга в семье может выражаться в его пренебрежительном отношении к семейным обязанностям, безразличии к жене, детям, в грубости по отношению к членам семьи, в супружеской измене, злоупотреблении спиртными напитками или наркотическими средствами и т. п. Однако если недостойное поведение супруга имело место до заключения брака и второй супруг знал об этом при вступлении в брак, он не вправе ссылаться на это обстоятельство при предъявлении к нему иска о взыскании алиментов.

Освобождение или ограничение может иметь место только применительно к обязанности по содержанию нетрудоспособного нуждающегося супруга, но не других лиц. Принятие такого решения – право, а не обязанность суда. Поэтому суд должен тщательно исследовать обстоятельства, дающие ему право принять такое решение. Оценка указанных обстоятельств, дающих право на освобождение супругов от обязанности по содержанию другого супруга или ограничение этой обязанности сроком, должна производиться судом беспристрастно, всесторонне и в совокупности с другими обстоятельствами дела.

## **56. Алиментные обязательства бабушек, дедушек, внуков, братьев**

## и сестер

Несовершеннолетние, нуждающиеся в помощи братья и сестры в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение в судебном порядке алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер, обладающих необходимыми для этого средствами. Такое же право предоставляется нетрудоспособным нуждающимся в помощи совершеннолетним братьям и сестрам, если они не могут получить содержание от своих трудоспособных совершеннолетних детей, супругов (бывших супругов) или от родителей. **Несовершеннолетние нуждающиеся братья и сестры** могут требовать алименты от своих братьев и сестер только в том случае, если они не могут получить содержание от своих родителей. В данном случае может иметь место как полное отсутствие возможности получения алиментов от своих родителей в результате их смерти, безвестного отсутствия, уклонения от уплаты алиментов, полного отсутствия у них средств, так и невозможность получения алиментов в достаточном для обеспечения ребенку прожиточного минимума размере. Совершеннолетние нетрудоспособные нуждающиеся братья и сестры вправе требовать алименты от братьев и сестер, только если они не могут получить достаточных средств от своих родителей, супругов (бывших супругов) или совершеннолетних детей. При предъявлении иска о взыскании алиментов с братьев и сестер истцом должно быть доказано, что ими принимались меры к получению алиментов от своих родителей, супругов (бывших супругов) или совершеннолетних детей, но они не привели к желаемым результатам.

Имеющие достаточные средства совершеннолетние трудоспособные братья и сестры обязаны предоставлять содержание своим братьям и сестрам только при наличии необходимых средств для уплаты алиментов. Совершеннолетние трудоспособные братья и сестры признаются обладающими необходимыми средствами для уплаты алиментов, если их выплата не приведет к существенному снижению их жизненного уровня.

Несовершеннолетние нуждающиеся в помощи внуки в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение в судебном порядке алиментов от своих дедушки и бабушки, обладающих необходимыми для этого средствами. Такое же право предоставляется совершеннолетним нетрудоспособным нуждающимся в помощи внукам, если они не могут получить содержание от своих супругов (бывших супругов) или от родителей. Алиментные обязательства дедушки возникают только в случае невозможности получения внуками содержания от родителей, а в отношении совершеннолетних нетрудоспособных нуждающихся внуков – также супругов и бывших супругов. Нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дедушка и бабушка в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга) имеют право требовать в судебном порядке получения алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних внуков, обладающих необходимыми для этого средствами. Алиментные обязательства возникают только в случае невозможности получения дедушкой или бабушкой содержания от своих совершеннолетних детей, супругов и бывших супругов.

Выплата внуками алиментов на содержание дедушки и бабушки также не должна привести к существенному снижению жизненного уровня внуков.

## 57. Размер алиментов, взыскиваемых на других членов семьи

На размер алиментов, взыскиваемых на других членов семьи (братьев и сестер, внуков, дедушек и бабушек, фактических воспитателей, отчима и мачеху), влияет несколько обстоятельств: соглашение, нуждаемость, семейное положение.

При заключении **обязанными лицами соглашения об уплате алиментов** размер алиментов предусматривается этим соглашением. Такое соглашение заключается в

письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению (ст. 10 °СК РФ). Нотариально удостоверенное письменное соглашение имеет силу исполнительного листа.

**При отсутствии соглашения** сторон размер алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, в каждом отдельном случае устанавливается судом исходя из материального и семейного положения плательщика и получателя алиментов и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. Правило о взыскании алиментов в твердой денежной сумме установлено в целях индексации размера алиментов, взыскиваемых по решению суда. Выражается в соответствующем числе минимальных размеров оплаты труда.

Материальное положение сторон подразумевает уровень обеспеченности получателя и плательщика. При решении данного вопроса учитываются все виды заработков или доходов, получаемых этими лицами; наличие у них имущества, приносящего доход; обязательные выплаты, производимые этими лицами. При определении размера алиментов суд сопоставляет материальное положение плательщика и получателя алиментов.

**Размер алиментов** определяется с таким расчетом, чтобы после уплаты алиментов лицо, претендующее на их получение (с учетом иных получаемых им доходов), оказалось обеспеченным в размере прожиточного минимума. Когда одним из условий возникновения алиментного обязательства является наличие у плательщиков необходимых средств для уплаты алиментов, размер алиментов устанавливается с таким расчетом, чтобы их выплата не привела к существенному снижению жизненного уровня плательщика.

Взыскание алиментов с совершеннолетних трудоспособных фактических воспитанников на содержание фактических воспитателей происходит независимо от наличия у воспитанников необходимых средств для выплаты алиментов, однако их материальное положение учитывается при определении размера алиментов. Если фактические воспитанники не обладают необходимыми средствами для уплаты алиментов, суд присуждает алименты в таком размере, чтобы, с одной стороны, предоставить фактическим воспитателям определенную материальную поддержку, а с другой стороны, оставить фактическим воспитанникам достаточно средств для обеспечения самих себя. Под семейным положением сторон понимается наличие у них лиц, которым они по закону обязаны предоставлять содержание и которые фактически находятся на их иждивении. При определении семейного положения лица, претендующего на получение алиментов, учитывается также наличие иных лиц, которые по закону обязаны предоставлять ему содержание. Другими заслуживающими внимания интересами сторонами могут быть: потребности лиц, претендующих на алименты, в дополнительном питании, лечении, постороннем уходе; продолжительность воспитания и содержания детей фактическими воспитателями, отчимами или мачехами и т. д.

## **58. Алиментные обязательства воспитанников, пасынков и падчериц**

**Фактические воспитатели** – это лица, осуществлявшие воспитание и содержание чужих несовершеннолетних детей без назначения их опекунами (попечителями) или не в связи с принятием на основании договора детей на воспитание в приемную семью. Ими могут быть как родственники, так и посторонние лица. Нетрудоспособные нуждающиеся лица, осуществлявшие фактическое воспитание и содержание несовершеннолетних детей, имеют право требовать в судебном порядке предоставления содержания от своих трудоспособных воспитанников, достигших совершеннолетия, если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов) (ст. 96 СК РФ). Основанием для возникновения алиментной обязанности является самостоятельный юридический факт – воспитание и содержание ребенка лицом без усыновления, оформления опеки (попечительства) или заключения договора о передаче

детей на воспитание в семью. При рассмотрении данной категории дел суду необходимо выяснить наличие следующих обстоятельств:

- воспитание и содержание в прошлом фактическими воспитателями несовершеннолетних детей;
- нетрудоспособность фактических воспитателей;
- нуждаемость фактических воспитателей;
- невозможность получения фактическими воспитателями содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или супругов (бывших супругов).

Суд вправе освободить воспитанников от обязанности содержать фактических воспитателей, если:

- последние содержали и воспитывали их менее пяти лет;
- если они содержали и воспитывали своих воспитанников ненадлежащим образом.

При рассмотрении данного вопроса суд принимает во внимание причины, по которым фактические воспитатели прекратили воспитание и содержание детей, насколько фактическими воспитателями добросовестно выполнялись обязанности по воспитанию и содержанию детей. Обязанности по содержанию опекунов (попечителей) или приемных родителей не возлагаются на лиц, находившихся под опекой (попечительством), или на лиц, находившихся на воспитании в приемных семьях.

Нетрудоспособные нуждающиеся в помощи отчим и мачеха, воспитывавшие и содержавшие своих пасынков или падчериц, имеют право требовать в судебном порядке предоставления содержания от трудоспособных совершеннолетних пасынков или падчериц, обладающих необходимыми для этого средствами, если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов). Главным условием для возникновения права отчима и мачехи требовать в судебном порядке предоставления содержания от своих пасынков и падчериц является воспитание и содержание в прошлом своих пасынков и падчериц. Необходимыми условиями являются также: нетрудоспособность и нуждаемость отчима (мачехи); совершеннолетие, трудоспособность и обладание необходимыми для уплаты алиментов средствами; невозможность получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей и супругов.

Суд вправе освободить пасынков и падчериц от обязанностей содержать отчима или мачеху, если последние воспитывали и содержали их менее пяти лет, а также если они выполняли свои обязанности по воспитанию или содержанию пасынков и падчериц ненадлежащим образом.

## **59. Соглашение об уплате алиментов: понятие, форма, субъектный состав и содержание**

Соглашения об уплате алиментов в настоящее время могут заключаться между любыми лицами, обязанными уплачивать алименты, и их получателями. В семейном праве соглашения об уплате алиментов являются разновидностью гражданско-правовых соглашений и регулируются семейным и гражданским законодательством. Соглашения об уплате алиментов могут быть заключены между лицами как имеющими право на взыскание алиментов в судебном порядке, так и не обладающими таким правом, поскольку в данном случае речь идет о добровольном принятии на себя алиментной обязанности. Содержание соглашения об уплате алиментов составляют условия о размере, условиях, способах и порядке выплаты алиментов, основаниях изменения и расторжения соглашения, формах и условиях ответственности за несвоевременную уплату алиментов, сроке действия соглашения.

**Субъектами соглашения об уплате алиментов** являются лицо, обязанное уплачивать алименты, и их получатель. Если получатель алиментов и (или) лицо, обязанное уплачивать

алименты, недееспособны, то соглашение об уплате алиментов заключают представители данных лиц. В случае заключения соглашения с лицом, признанным недееспособным, оно признается ничтожным. Если соглашение заключено с лицом, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, без согласия попечителя, то оно может быть признано в установленном законом порядке недействительным. Соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетнего ребенка заключается между родителями ребенка или между родителями и лицами, на воспитании, иждивении которых находится ребенок. Несовершеннолетние (от 14 до 18 лет) заключают соглашение об уплате алиментов с согласия своих законных представителей.

СК РФ устанавливает обязательную письменную форму заключения соглашения об уплате алиментов, а также его нотариальное удостоверение. Соглашение об уплате алиментов, не удостоверенное в нотариальном порядке, ничтожно. Однако, если одна из сторон алиментного соглашения приступила к его фактическому исполнению, а другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения, соглашение может быть признано действительным в судебном порядке. В таком случае последующего нотариального удостоверения соглашения не требуется.

Нотариально удостоверенное соглашение приравнивается по своей исполнительной силе к исполнительному листу, т. е. исполнение по нотариально удостоверенному соглашению осуществляется так же, как и по исполнительному листу, и выдачи других исполнительных документов для удержания алиментов не требуется. Согласно п. 5 ст. 169 СК РФ установленные гл. 16 СК РФ условия и порядок заключения соглашений об уплате алиментов применяются к соглашениям об уплате алиментов, заключенным после 1 марта 1996 г., т. е. после введения СК РФ в действие. Однако возможность заключения родителями соглашения о содержании детей предусматривалась и прежним законодательством (ст. 67 КоБС). Поэтому п. 5 ст. 169 СК РФ определено, что соглашения об уплате алиментов, заключенные до 1 марта 1996 г., действуют только в части, не противоречащей положениям СК РФ.

## **60. Заключение, изменение, расторжение соглашения об уплате алиментов**

**Соглашение об уплате алиментов** – гражданско-правовая сделка. К заключению, исполнению, расторжению и признанию недействительным соглашения об уплате алиментов применяются нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующие заключение, исполнение, расторжение и признание недействительными гражданско-правовых сделок.

Соглашение об уплате алиментов может быть изменено или расторгнуто в любое время по взаимному согласию сторон. Изменение или расторжение соглашения об уплате алиментов должно быть произведено в той же форме, что и само соглашение об уплате алиментов, т. е. в письменной форме с обязательным нотариальным удостоверением. При изменении соглашения об уплате алиментов обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении соглашения обязательства сторон прекращаются с момента заключения соглашения об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов, если иное не следует из последнего.

Односторонний отказ от исполнения соглашения об уплате алиментов или одностороннее изменение его условий не допускаются. Если стороны не пришли к соглашению об изменении или расторжении договора, заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с соответствующим требованием. Однако данное требование может быть предъявлено заинтересованной стороной только после получения отказа другой стороны либо неполучения ответа в срок, установленный в предложении об изменении или расторжении договора (а если срок не установлен, то в 30-дневный срок). Основания для



изменения и расторжения соглашения об уплате алиментов могут устанавливаться: гражданским законодательством, соглашением об уплате алиментов, семейным законодательством. К числу последних относится правило, установленное ст. 101 СК РФ: в случае существенного изменения материального или семейного положения сторон и при недостижении соглашения об изменении или о расторжении соглашения об уплате алиментов заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском об изменении или расторжении этого соглашения. При решении вопроса об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов суд вправе учесть любой заслуживающий внимания интерес сторон.

Соглашение об уплате алиментов может быть признано судом недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК РФ для недействительности сделок. К их числу относятся: заключение соглашения с недееспособным или несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет без согласия его законного представителя; заключение алиментного соглашения под влиянием заблуждения, обмана, угрозы, насилия или стечения тяжелых обстоятельств и др. Кроме того, если предусмотренные соглашением об уплате алиментов условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку или совершеннолетнему недееспособному члену семьи существенно нарушают их интересы, такое соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию законного представителя несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи, а также органа опеки и попечительства или прокурора.

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

СК РФ предусмотрено два различных порядка уплаты алиментов: **добровольный** (по соглашению сторон об уплате алиментов) и **судебный** (по решению суда о взыскании алиментов).

Обратиться в суд с требованием о взыскании алиментов могут только те члены семьи, которым право на алименты предоставлено СК РФ. Если между управомоченным лицом и алиментобязанным лицом заключено соглашение об уплате алиментов, то взыскание алиментов в судебном порядке невозможно. В данном случае возможно обращение в суд с иском о понуждении к исполнению, изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов. Дела о взыскании алиментов должны рассматриваться и разрешаться судом до истечения месяца со дня поступления заявления в суд.

Иск предъявляется в суд как по месту жительства ответчика, так и по месту жительства истца. Истцы освобождаются от уплаты государственной пошлины. В том случае, когда при подготовке дела по иску о взыскании алиментов к судебному разбирательству или при рассмотрении дела будет установлено, что ответчик уже выплачивает алименты по решению суда либо им производятся выплаты по другим исполнительным документам, заинтересованные лица извещаются судом о времени и месте разбирательства дела.

ГПК предусматривает возможность взыскания алиментов на несовершеннолетних детей в упрощенном порядке, т. е. на основании судебного приказа. Дела о выдаче судебного приказа рассматривает мировой судья в качестве суда первой инстанции.

Судебный приказ о взыскании алиментов на несовершеннолетнего ребенка выносится судьей в течение пяти дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд без судебного разбирательства, вызова должника и взыскателя и заслушивания их объяснений (ст. 126 ГПК РФ). Судья высылает копию судебного приказа должнику, который в течение десяти дней со дня получения приказа может представить возражения относительно его исполнения (ст. 128 ГПК РФ). В случае поступления в указанный срок таких возражений от должника судья отменяет судебный приказ. Судебный приказ имеет силу исполнительного листа.

Лицо, имеющее право на получение алиментов, вправе обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты, если алименты не выплачивались ранее по соглашению об уплате алиментов. Алименты присуждаются с момента обращения в суд.

Алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты.

По делу о взыскании алиментов суд вправе вынести постановление о взыскании алиментов до вступления решения суда о взыскании алиментов в законную силу; при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей – до вынесения судом решения о взыскании алиментов. Размер взыскиваемых алиментов определяется судом исходя из материального и семейного положения сторон. Размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, определяется по общим правилам.

## **62. Обязанность администрации организации удерживать алименты**

Администрация предприятия, учреждения, организации обязана удерживать алименты со своих работников. Эта обязанность распространяется на администрацию предприятий, учреждений и организаций всех форм собственности.

**Основанием для удержания алиментов из заработной платы и (или) иного дохода обязанного лица могут являться:**

- исполнительный лист;
- нотариально удостоверенное соглашение;
- судебный приказ.

Исполнительный лист выписывается на основании решения о взыскании алиментов не позднее следующего дня с момента вынесения решения. Обжалование решения суда в кассационном порядке не приостанавливает выдачу исполнительного листа, поскольку решение о взыскании алиментов подлежит немедленному исполнению. Исполнительный лист может быть выдан на руки лицу, получающему алименты, по его просьбе и самостоятельно направлен им администрации организации, учреждения или предприятия, в котором работает лицо, уплачивающее алименты, либо суд может по собственной инициативе направить исполнительный лист в организацию.

Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов может направляться администрации предприятия, учреждения или организации судебным исполнителем, лицом, уплачивающим алименты, или получателем алиментов. Представление экземпляра нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или его нотариально удостоверенной копии является достаточным основанием для удержания алиментов, наличия исполнительных надписей на соглашении не требуется.

Алименты удерживаются бухгалтерией организации из всех видов заработков или доходов, получаемых плательщиком в данной организации, за исключением тех видов выплат, из которых удержание алиментов не производится (например, премий, носящих единовременный характер; выходного пособия, выплачиваемого при увольнении; сумм материальной помощи, оказываемой гражданам в связи со стихийным бедствием, с пожаром, хищением имущества, увечьем).

В соответствии с налоговым законодательством удержания из заработков или иных доходов плательщика производятся после удержания налогов. Расходы по переводу сумм алиментов их получателю относятся на счет плательщика алиментов.

При увольнении лица, с которого удерживались алименты, администрация предприятия, учреждения или организации обязана незамедлительно направить

исполнительный лист судебному исполнителю, а нотариально удостоверенное соглашение – судебному исполнителю или лицу, получающему алименты.

Удержание алиментов по исполнительному листу или нотариально удостоверенному соглашению, направленному ей судебным исполнителем, обязывает администрацию предприятия, учреждения или организации, в которой работает лицо, уплачивающее алименты, сообщать о его увольнении, а если ей это известно, то и о его новом месте работы и жительства судебному исполнителю и лицу, получающему алименты, независимо друг от друга. Уведомление одного из этих лиц не освобождает от уведомления другого. Если соглашение было направлено администрации предприятия, учреждения или организации получателем алиментов или лицом, уплачивающим алименты, администрация предприятия, учреждения или организации сообщает об увольнении получателю алиментов, а если его местожительство ей неизвестно – судебному исполнителю.

### **63. Обращение взыскания на имущество лица, обязанного уплачивать алименты**

Семейный кодекс предусматривает возможность обращения взыскания по алиментам не только на заработок или доход плательщика алиментов, но и на иное его имущество.

Обращение взыскания на имущество плательщика алиментов устанавливается по очередности.

В первую очередь алименты удерживаются из текущих заработков или доходов. При этом для определения видов заработков или доходов следует руководствоваться постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей».

Во вторую очередь удержание алиментов производится из денежных средств плательщика, находящихся на принадлежащих ему счетах в банках или иных кредитных учреждениях. Если счет, составляющий совместную собственность супругов, один из которых обязан уплачивать алименты, открыт на имя другого супруга, возможно предъявление требования о его разделе и взыскание алиментов с доли, причитающейся плательщику после раздела. Удержание производится также с денежных сумм, вложенных плательщиком алиментов в коммерческие или некоммерческие организации, не являющиеся кредитными учреждениями. Обращение взыскания по алиментным платежам на вклады, открываемые в банках их работникам, производится на общих основаниях.

Не производится взыскание алиментов в тех случаях, когда внесение вклада в соответствии с гражданским законодательством влечет за собой переход права собственности на этот вклад. Такой переход права собственности имеет место при внесении вкладов в хозяйственные общества и товарищества, а также в производственные и потребительские кооперативы. В этом случае указанные юридические лица становятся собственниками внесенных вкладов, а их учредители или участники сохраняют лишь обязательственные права на вложенное имущество.

В третью очередь взыскание по алиментным платежам обращается на иное имущество, на которое в соответствии с гражданским процессуальным законодательством может быть обращено взыскание. В третью очередь может быть обращено взыскание и на вклады плательщика алиментов, внесенные им в хозяйственные общества или товарищества, производственные или потребительские кооперативы, право собственности на которые перешло к указанным юридическим лицам, в тех случаях, когда гражданское законодательство допускает выдел доли участника и обращение на нее взыскания по требованиям кредиторов (ст. 80, 111 ГК РФ).

ГПК установлен перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание. Например:

– жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением;

– земельные участки, на которых расположены жилые помещения, если для гражданина-должника оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, а также земельные участки, использование которых не связано с осуществлением гражданином-должником предпринимательской деятельности;

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

## **64. Задолженность по алиментам. Освобождение от уплаты задолженности по алиментам**

**Взыскание алиментов** за прошедший период на основании соглашения об уплате алиментов или на основании исполнительного листа производится в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению исполнительного листа или нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов к взысканию. В тех случаях, когда удержание алиментов на основании исполнительного листа или на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов не производилось по вине лица, обязанного уплачивать алименты, взыскание алиментов производится за весь период независимо от установленного п. 2 ст. 107 Семейного кодекса РФ трехлетнего срока. Размер задолженности определяется судебным исполнителем исходя из размера алиментов, определенного решением суда или соглашением об уплате алиментов. Размер задолженности по алиментам, уплачиваемым на несовершеннолетних детей в соответствии со ст. 81 СК РФ, определяется исходя из заработка и иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты, за период, в течение которого взыскание алиментов не производилось. В случаях, если лицо, обязанное уплачивать алименты, в этот период не работало или если не будут представлены документы, подтверждающие его заработок и(или) иной доход, задолженность по алиментам определяется исходя из размера средней заработной платы в Российской Федерации на момент взыскания задолженности.

Если такое определение задолженности существенно нарушает интересы одной из сторон, сторона, интересы которой нарушены, вправе обратиться в суд, который может определить задолженность в твердой денежной сумме исходя из материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств. Если стороны не согласны с определением задолженности по алиментам судебным исполнителем, любая из сторон может обжаловать действия судебного исполнителя в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством. Жалоба подается в суд по местонахождению судебного исполнителя в десятидневный срок со дня совершения действия судебным приставом-исполнителем или со дня, когда лицам, не извещенным о времени и месте совершения исполнительного места, стало о нем известно. Суммы установленного федеральным законом ежемесячного пособия на ребенка, выплаченные в период розыска его родителей, уклоняющихся от уплаты алиментов, в части их пятидесятипроцентного увеличения взыскиваются с этих родителей с начислением десяти процентов с выплаченных сумм в доход бюджетов субъектов Российской Федерации. Указанные требования приравниваются к требованиям об уплате алиментов.

Освобождение от уплаты задолженности по алиментам или уменьшение этой задолженности при уплате алиментов по соглашению сторон возможно по взаимному согласию сторон, за исключением случаев уплаты алиментов на несовершеннолетних детей. Суд вправе по иску лица, обязанного уплачивать алименты, освободить его полностью или частично от уплаты задолженности по алиментам, если установит, что неуплата алиментов

имела место в связи с болезнью этого лица или по другим уважительным причинам и его материальное и семейное положение не дает возможности погасить образовавшуюся задолженность по алиментам.

## **65. Индексация алиментов. Ответственность за несвоевременную уплату алиментов**

**Индексация алиментов** предусмотрена с целью защиты алиментных платежей от инфляции и предотвращения необходимости многократного обращения с иском об изменении размера алиментов, выплачиваемых в твердой денежной сумме. Индексация возможна только для алиментов, взыскиваемых в твердой денежной сумме. Индексация алиментов, взыскиваемых по решению суда в твердой денежной сумме, производится администрацией организации по месту удержания алиментов пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда. В целях индексации размер алиментов устанавливается судом в твердой денежной сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда. В случае возникновения спора, связанного с индексацией размера алиментов, индексация производится судебным исполнителем. Решение администрации предприятий, учреждений или организаций, а также решение судебного исполнителя об индексации алиментных платежей может быть обжаловано в суд.

Выезд алиментобязанного лица в иностранное государство не освобождает его от уплаты алиментов. Лицо, выезжающее на постоянное жительство в иностранное государство, вправе заключить с членами семьи, которым оно по закону обязано предоставлять содержание, соглашение об уплате алиментов. При недостижении соглашения заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с требованием об определении размера алиментов в твердой денежной сумме и о единовременной выплате алиментов, или о предоставлении определенного имущества в счет алиментов, или об уплате алиментов иным способом. Определяя сумму алиментов, а также стоимость имущества, которое может быть передано в счет уплаты алиментов, суд учитывает материальное и семейное положение сторон и другие заслуживающие внимания обстоятельства. Если лицо, обязанное выплачивать алименты, выезжает в государство, заключившее с Россией договор о правовой помощи по гражданским и семейным делам или являющееся участником международной конвенции, предусматривающей взаимное признание и исполнение судебных решений о взыскании алиментов, в которой участвует Россия, то никаких дополнительных мер при выезде плательщика алиментов не требуется. Лицо, имеющее право на алименты, вправе взыскать их в судебном порядке на территории Российской Федерации и получить исполнение по вынесенному судебному решению в порядке, предусмотренном договором о правовой помощи или международной конвенцией.

При образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по соглашению об уплате алиментов, виновное лицо несет ответственность в порядке, предусмотренном этим соглашением. При образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по решению суда, виновное лицо уплачивает получателю алиментов неустойку в размере одной десятой процента от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки. Получатель алиментов вправе также взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица, обязанного уплачивать алименты, все причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств убытки в части, не покрытой неустойкой.

## **66. Изменение установленного судом размера алиментов**

Изменение установленного судом размера алиментов или полное освобождение от уплаты алиментов возможно только по решению суда. Данное требование может быть предъявлено как лицом, обязанным уплачивать алименты, так и их получателем в случае изменения материального или семейного положения любого из них. Основанием изменения установленного судом размера алиментов или освобождения от уплаты алиментов является изменение материального или семейного положения одной из сторон.

**Изменение материального положения сторон** – это улучшение или ухудшение материального или имущественного положения получателя или плательщика алиментов. Улучшение материального положения получателя алиментов, в результате которого получатель алиментов перестает быть нуждающимся в материальной помощи, является основанием для прекращения алиментного обязательства. Данное положение не распространяется на несовершеннолетних детей, получающих алименты от своих родителей, и жен, получающих алименты от своих супругов или бывших супругов в период беременности и до достижения ребенком возраста трех лет.

Ухудшение материального положения плательщика алиментов может служить основанием для прекращения алиментного обязательства только в тех случаях, когда плательщик обязан уплачивать алименты при наличии необходимых средств для их выплаты. Если плательщик обязан содержать лицо, имеющее право на алименты, независимо от наличия достаточных средств, ухудшение материального положения плательщика не может быть основанием для прекращения алиментного обязательства. В данном случае это может повлечь за собой лишь уменьшение размера алиментов.

Изменение семейного положения означает появление в семье плательщика или получателя алиментов лиц, которым они по закону обязаны предоставлять содержание и которые фактически находятся на их иждивении. В отношении плательщика алиментов учитывается также изменение состава лиц, которые обязаны по закону предоставлять ему содержание.

Появление в составе семьи получателя алиментов лиц, которые являются по отношению к нему алиментобязанными лицами первой очереди (родителей, супругов или совершеннолетних детей), может привести к прекращению алиментной обязанности алиментобязанных лиц второй очереди. Появление в составе семьи получателя алиментов иных лиц, обязанных предоставлять ему содержание, может быть учтено по требованию плательщика алиментов как обстоятельство, влекущее снижение выплачиваемых им алиментов.

Судом при изменении размера алиментов или при освобождении плательщика алиментов от их уплаты могут быть учтены также и иные заслуживающие внимания интересы сторон (нетрудоспособность членов семьи, которым по закону сторона обязана доставлять содержание, наступление инвалидности либо наличие заболевания, препятствующего продолжению прежней работы, поступление ребенка на работу либо его занятие предпринимательской деятельностью).

Суд вправе отказать во взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, если будет установлено, что оно совершило в отношении лица, обязанного уплачивать алименты, умышленное преступление, или в случае подтверждения факта недостойного поведения совершеннолетнего дееспособного лица в семье (бывшей семье).

## **67. Прекращение алиментных обязательств**

Основания, прекращающие алиментные обязательства, зависят от оснований возникновения алиментного обязательства. Если алиментные обязательства были установлены соглашением сторон об уплате алиментов, то они прекращаются вследствие следующих обстоятельств:

– смерти одной из сторон;

- истечения срока действия этого соглашения;
- оснований, предусмотренных этим соглашением.

**Выплата алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, прекращается:**

– по достижении ребенком совершеннолетия. Это обусловлено тем, что родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей. Прекращается выплата средств на содержание несовершеннолетних детей по судебному приказу или решению суда, также в случае приобретения ими полной дееспособности до достижения совершеннолетия (вступление несовершеннолетнего в брак в установленном порядке) или эмансипации несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет;

– при усыновлении (удочерении) ребенка, на содержание которого взыскивались алименты. Усыновители по отношению к усыновленным детям приравниваются в правах и обязанностях к родственникам по происхождению, т. е. к родителям, которые, в частности, обязаны содержать своих несовершеннолетних детей. Вопрос о прекращении уплаты алиментов на усыновленного ребенка решается судом по просьбе родителя, обязанного уплачивать алименты, по правилам ГПК, предусматривающим порядок прекращения исполнительного производства, поскольку вступившее в законную силу решение суда об усыновлении ребенка является безусловным основанием к прекращению выплаты на него алиментов. Вместе с тем следует иметь в виду, что решение суда об усыновлении ребенка не освобождает родителя, с которого в судебном порядке взыскивались алименты, от дальнейшей их уплаты, если при усыновлении ребенка за этим родителем в соответствии с п. 3 ст. 137 СК РФ были сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к ребенку (т. е. за матерью, если усыновитель – мужчина, или за отцом, если усыновитель – женщина). В указанном случае все вопросы, связанные с изменением размера взыскиваемых алиментов, освобождением от их уплаты, должны рассматриваться судом в порядке искового производства по заявлению заинтересованных лиц;

– при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов. Восстановление трудоспособности получателя алиментов должно быть установлено по результатам переосвидетельствования инвалидов I, II и III группы учреждениями медико-социальной экспертизы. Вопрос о прекращении нуждаемости получателя алиментов в помощи решается судом в каждом конкретном случае с учетом его материального и семейного положения, а также других заслуживающих внимания обстоятельств;

– при вступлении нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга – получателя алиментов в новый брак, так как при этом обязанность по его материальной поддержке законом (п. 1 ст. 89 СК РФ) возлагается на супруга по новому браку;

– смертью лица, получающего алименты, или лица, обязанного уплачивать алименты. Требования об уплате алиментов или обязанность по их уплате носят строго личный характер, а значит, не могут перейти к правопреемнику умершего лица.

## **68. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей**

**Защита прав и интересов детей** в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах, признания родителей недееспособными, болезни родителей, длительного отсутствия родителей, уклонения родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, в том числе при отказе родителей взять своих детей из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений, а также в других случаях отсутствия родительского попечения возлагается на органы опеки и попечительства (далее – ООП).

Должностные лица учреждений (дошкольных образовательных учреждений, общеобразовательных учреждений, лечебных учреждений и других учреждений) и иные граждане, располагающие сведениями о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны сообщить об этом в ООП по месту фактического нахождения детей.

Орган опеки и попечительства в течение 3 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.

Руководители воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, обязаны в 7-дневный срок со дня, когда им стало известно, что ребенок может быть передан на воспитание в семью, сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту нахождения данного учреждения.

ООП в течение месяца со дня поступления указанных сведений обеспечивает устройство ребенка и при невозможности передать ребенка на воспитание в семью направляет сведения о таком ребенке по истечении указанного срока в соответствующий орган исполнительной власти субъекта РФ для учета в региональном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

Орган исполнительной власти субъекта РФ в течение месяца со дня поступления сведений о ребенке организует его устройство в семью граждан, проживающих на территории данного субъекта РФ, а при отсутствии такой возможности направляет указанные сведения в федеральный орган исполнительной власти, определяемый Правительством РФ, для учета в федеральном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и оказания содействия в последующем устройстве ребенка на воспитание в семью граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ.

Региональные и федеральный банки данных составляют государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче на воспитание в семью (на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство) или в приемную семью), а при отсутствии такой возможности в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов (воспитательные учреждения, в том числе детские дома семейного типа, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения).

Иные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, могут быть предусмотрены законами субъектов РФ.

## **69. Понятие усыновления. дети, в отношении которых допускается усыновление (удочерение)**

Под **усыновлением** или **удочерением** понимается юридический акт, в результате которого между усыновителем (усыновителями) и его родственниками, с одной стороны, и усыновленным – с другой, возникают такие же права и обязанности, как между родителями и детьми, а также их родственниками по происхождению. Основной социальной целью усыновления является создание детям, лишившимся попечения родителей, наиболее благоприятных условий для жизни и воспитания в условиях семьи. Усыновление происходит также и в интересах усыновителей, так как оно предоставляет возможность лицам, не имеющим детей, удовлетворить чувство родительской любви, потребность в отцовстве и материнстве. Но все же на первое место при усыновлении должны быть поставлены интересы ребенка. Под интересами детей при усыновлении следует понимать создание для них благоприятных условий (материального и морального характера) для воспитания и всестороннего развития (в физическом, психическом, духовном и ином отношении),



максимально приближенных, если это необходимо и возможно, к обстановке, привычной для ребенка в утраченной им семье (п. 14 постановления Пленума ВС РФ от 4 июля 1997 г. № 9). Поэтому при усыновлении ребенка должны учитываться его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании, а также возможность обеспечить усыновляемым детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие.

Усыновление или удочерение (далее – усыновление) является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах, а также с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие.

Усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей. Если у ребенка, которого желает усыновить заявитель, имеются братья и сестры, также оставшиеся без попечения родителей, и в отношении них заявителем не ставится вопрос об усыновлении, либо этих детей хотят усыновить другие лица, усыновление допустимо лишь в том случае, если это отвечает интересам ребенка (например, дети не осведомлены о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно, не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья).

Усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ, либо на усыновление родственникам детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников.

Дети могут быть переданы на усыновление гражданам РФ, постоянно проживающим за пределами территории РФ, иностранным гражданам или лицам без гражданства, не являющимся родственниками детей, по истечении шести месяцев со дня поступления сведений о таких детях в федеральный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

## **70. Лица, имеющие право быть усыновителями**

СК РФ отдается предпочтение усыновителям, являющимся гражданами РФ и проживающим на территории РФ, а также родственникам ребенка (независимо от их гражданства и места жительства) перед усыновителями – иностранными гражданами. Усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представилось возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ, или на усыновление родственниками ребенка независимо от места их жительства и гражданства. Данные ограничения соответствуют ст. 21 Конвенции о правах ребенка, которой признано, что усыновление в другой стране может рассматриваться в качестве альтернативного способа ухода за ребенком, если ребенок не может быть передан на воспитание или помещен в семью, которая в состоянии была бы обеспечить его воспитание или усыновление, и если обеспечение какого-либо подходящего ухода в стране происхождения ребенка является невозможным. Кандидаты в усыновители из числа иностранных лиц, лиц без гражданства и граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории РФ, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином РФ, обращаются к региональным или к федеральному оператору государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей. К лицам, желающим быть усыновителями, законом предъявляются определенные требования: это должны быть совершеннолетние лица, способные выполнять родительские обязанности.

**Не могут быть усыновителями:**

- лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;
- лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах;
- лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;
- бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;
- лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, устанавливается постановлением Правительства Российской Федерации от 1 мая 1996 г.;
- лица, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте Российской Федерации, на территории которого проживают усыновители (усыновитель);
- лица, не имеющие постоянного места жительства;
- лица, имеющие на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан;
- лица, проживающие в жилых помещениях, не отвечающих санитарным и техническим правилам и нормам.

При наличии нескольких лиц, желающих усыновить одного и того же ребенка, преимущественное право предоставляется родственникам ребенка при условии обязательного соблюдения интересов усыновляемого ребенка. Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна быть не менее шестнадцати лет. По причинам, признанным судом уважительными, разница в возрасте может быть сокращена. При усыновлении ребенка отчимом (мачехой) наличие разницы в возрасте не требуется.

## **71. Условия усыновления**

### **К условиям усыновления СК РФ отнесено получение согласия определенного круга лиц**

1. Родителей ребенка или лиц, их заменяющих. Родители при усыновлении утрачивают свои родительские права. Поэтому необходимо получение их согласия на усыновление. Данное требование СК РФ соответствует Конвенции о правах ребенка и является гарантией обеспечения законных прав родителей усыновляемого ребенка. При усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, необходимо также согласие их родителей или опекунов (попечителей), а при отсутствии родителей или опекунов (попечителей) – согласие органа опеки и попечительства.

Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом опеки и попечительства по месту производства усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления (в последнем случае оно должно быть зафиксировано в протоколе судебного заседания и лично подписано родителями (родителем), а также отражено в решении суда). Родители вправе отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка до вынесения решения суда о его усыновлении. Родители могут дать согласие на усыновление ребенка конкретным лицом либо без указания конкретного лица. Согласие родителей на усыновление

ребенка может быть дано только после его рождения. Усыновление без согласия родителей возможно, если:

- родители неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими;
- родители признаны судом недееспособными;
- родители лишены судом родительских прав;
- родители по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

Если ребенок находится под опекой (попечительством), на воспитании в приемной семье, то для его усыновления требуется согласие опекуна (попечителя) ребенка, его приемных родителей или руководителя воспитательного учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей. Однако в соответствии со ст. 132 СК РФ суд вправе в интересах ребенка вынести решение о его усыновлении без согласия указанных лиц.

2. Самого ребенка, достигшего возраста десяти лет. Документ о согласии усыновляемого ребенка, достигшего возраста десяти лет, на усыновление должен быть приложен к представляемому в суд заключению органа опеки и попечительства о соответствии усыновления интересам ребенка.

3. Супруга усыновителя, если ребенок усыновляется одним из супругов. Согласие другого супруга на усыновление должно быть выражено в письменной форме. Подпись супруга на его письменном согласии должна быть удостоверена в установленном законом порядке нотариусом или другими должностными лицами, имеющими право совершать нотариальные действия. Согласие супруга на усыновление не требуется, если супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно.

## **72. Порядок усыновления**

**Усыновление детей** производится в судебном порядке. Дела об установлении усыновления рассматриваются судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным ГПК. Обязательно участие в таких делах прокурора, самих усыновителей, органов опеки и попечительства. Волеизъявление лиц, желающих усыновить ребенка, должно быть выражено в письменном заявлении об усыновлении ребенка, которое подается в районный суд по месту жительства усыновляемого ребенка. В заявлении об усыновлении должны быть указаны: Ф.И.О. усыновителей (усыновителя), место их жительства; Ф.И.О. и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства или местонахождение, сведения о родителях усыновляемого ребенка, наличии у него братьев и сестер; обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства; просьба об изменении фамилии, имени, отчества, места рождения усыновляемого ребенка, а также даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до года), о записи усыновителей (усыновителя) родителями (родителем) в записи акта о рождении. К заявлению об усыновлении должны быть приложены определенные документы, указанные в ГПК РФ (копия свидетельства о рождении усыновителя – при усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке; копия свидетельства о браке усыновителей (усыновителя) – при усыновлении ребенка лицами (лицом), состоящими в браке; при усыновлении ребенка одним из супругов – согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения и не проживают совместно более года; медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя); документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители и некоторые другие).

Документы усыновителей – иностранных граждан должны быть легализованы в установленном порядке. После легализации они должны быть переведены на русский язык и перевод должен быть нотариально удостоверен.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства или местонахождению усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка. Заявление об установлении усыновления рассматривается судом в закрытом судебном заседании.

Суд, рассмотрев заявление об усыновлении, принимает решение, которым удовлетворяет просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка или отказывает в ее удовлетворении. При удовлетворении просьбы об усыновлении суд признает ребенка усыновленным конкретными лицами (лицом) и указывает в решении суда все данные об усыновленном и усыновителях (усыновителе), необходимые для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния.

Копия решения суда об усыновлении ребенка направляется судом в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу в орган записи актов гражданского состояния по месту принятия решения суда для государственной регистрации усыновления ребенка.

### **73. Правовые последствия усыновления ребенка**

**Усыновление** – это юридический факт, вызывающий определенные правовые последствия. Усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Между усыновителем и усыновленным ребенком возникают личные и имущественные права и обязанности, такие же, которые существуют между родителями и детьми. Возникают данные правовые последствия независимо от записи усыновителей в качестве родителей в актовой записи о рождении ребенка. Это означает, что усыновители имеют право и обязаны заботиться о воспитании и развитии ребенка, обязаны содержать ребенка. Соответственно трудоспособные совершеннолетние усыновленные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи усыновителей и заботиться о них. Усыновители становятся законными представителями усыновленного и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами без специальных полномочий. Усыновители имеют право на получение пособий при усыновлении ребенка и на другие виды пособий на усыновленных детей (по уходу за ребенком до достижения им возраста полутора лет, ежемесячное пособие на ребенка и др.).

Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим родственникам) по происхождению.

При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина. В данном случае права и обязанности ребенка сохраняются и в отношении родственников родителя.

Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. Право родственников умершего родителя на общение с усыновленным ребенком осуществляется в соответствии со ст. 67 СК РФ. О сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя указывается в решении суда об усыновлении ребенка.

Правовые последствия усыновления ребенка наступают независимо от записи усыновителей в качестве родителей в актовой записи о рождении этого ребенка.

Решение суда об установлении усыновления – единственное основание наступления перечисленных последствий. Ребенок, имеющий к моменту своего усыновления право на пенсию и пособия, полагающиеся ему в связи со смертью родителей, сохраняет это право и при его усыновлении.

Тайна усыновления ребенка охраняется законом.

Судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка. Лица, разгласившие тайну усыновления ребенка против воли его усыновителей, привлекаются к ответственности в установленном законом порядке.

## **74. Отмена усыновления**

**Усыновление ребенка может быть отменено в случаях, если:**

– усыновители уклоняются от выполнения возложенных на них обязанностей родителей;

– злоупотребляют родительскими правами;

– жестоко обращаются с усыновленным ребенком;

– являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией.

Суд вправе отменить усыновление ребенка и по другим основаниям исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. Это могут быть различные обстоятельства, не обязательно возникающие по вине усыновителей, но в любом случае влияющие на интересы ребенка.

В СК РФ не приводится даже примерный перечень этих или других оснований для отмены усыновления в интересах усыновленного ребенка. Кроме того, основанием к отмене усыновления могут послужить и другие причины, как зависящие, так и не зависящие от усыновителей и не являющиеся следствием их виновного поведения.

Отмена усыновления ребенка производится судом в порядке искового производства. Правом требовать отмены усыновления ребенка обладают:

– его родители;

– усыновители ребенка;

– усыновленный ребенок, достигший возраста четырнадцати лет;

– орган опеки и попечительства, – а также прокурор, т. е. правом требовать отмены усыновления наделены заинтересованные лица.

Дело об отмене усыновления ребенка рассматривается с участием органа опеки и попечительства, а также прокурора. Орган опеки и попечительства дает заключение о соответствии отмены усыновления интересам ребенка. Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления ребенка. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления ребенка направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации усыновления.

При отмене судом усыновления ребенка взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителей) прекращаются и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей (его родственников), если этого требуют интересы ребенка.

При отмене усыновления ребенок по решению суда передается родителям. При отсутствии родителей, а также если передача ребенка родителям противоречит его интересам, ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства. Суд также разрешает вопрос, сохраняются ли за ребенком присвоенные ему в связи с его усыновлением имя, отчество и фамилия.

Изменение имени, отчества или фамилии ребенка, достигшего возраста десяти лет,

возможно только с его согласия. Суд исходя из интересов ребенка вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать средства на содержание ребенка в размере, установленном ст. 81 и 83 СК РФ.

Отмена усыновления ребенка не допускается, если к моменту предъявления требования об отмене усыновления усыновленный ребенок достиг совершеннолетия, за исключением случаев, когда на такую отмену имеется взаимное согласие усыновителя и усыновленного ребенка, а также родителей усыновленного ребенка, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

## **75. Основания и порядок установления опеки и попечительства над детьми**

**Опека и попечительство** – форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в целях их содержания, воспитания и образования, а также защиты их прав и интересов. Опека устанавливается над малолетними (т. е. детьми в возрасте от 6 до 14 лет), попечительство – над несовершеннолетними (т. е. детьми в возрасте от 14 до 18 лет). Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются при отсутствии у них родителей, усыновителей, лишения судом родителей родительских прав, а также в случаях, когда дети по иным причинам остались без родительского попечения, в частности когда родители уклоняются от воспитания либо защиты их прав и интересов. Отсутствие родительского попечения может быть вызвано болезнью родителей, которая препятствует выполнению ими родительских обязанностей, длительным отсутствием родителей по объективным причинам (например, длительная заграничная командировка, отбывание наказания в местах лишения свободы), признание родителей недееспособными и т. п. Институт опеки и попечительства регулируется нормами не только семейного права, но и гражданского. Основанием установления опеки и попечительства над детьми является утрата ими по тем или иным причинам родительского попечения. Согласно СК РФ установление и прекращение опеки или попечительства над детьми определяются ГК РФ и в соответствии с п. 1 ст. 35 ГК РФ относятся к компетенции органа опеки и попечительства по месту жительства детей, нуждающихся в опеке и попечительстве.

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления. Орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка путем вынесения соответствующего решения назначает опекуна или попечителя ребенку в течение месяца с момента, когда ему стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над ним. При наличии заслуживающих внимания обстоятельств (если ребенок уже проживает в семье кандидата в опекуны, попечители) опекун или попечитель может быть назначен органом опеки и попечительства также и по месту жительства опекуна (попечителя). Если ребенку, нуждающемуся в опеке или попечительстве, в течение месяца не назначен опекун или попечитель, исполнение обязанностей опекуна или попечителя временно возлагается непосредственно на орган опеки и попечительства. Назначение опекуна или попечителя может быть обжаловано заинтересованными лицами в суде.

Опекун или попечитель назначается только с его согласия. Согласие гражданина быть опекуном (попечителем) выражается в соответствующем заявлении в орган опеки и попечительства. Права и обязанности опекуна (попечителя) возникают с момента вынесения органом опеки и попечительства решения о его назначении.

Опекуну (попечителю) выдается опекунское удостоверение, ему разъясняются его права и обязанности, передаются необходимые документы подопечного. В дальнейшем орган опеки и попечительства обязан осуществлять постоянный контроль за деятельностью опекунов (попечителей) и оказывать им необходимую помощь в воспитании подопечных, защите их прав и решении других вопросов.

Незаконные действия по передаче несовершеннолетних под опеку (попечительство)

влекут привлечение к административной ответственности.

## **76. Опекун (попечитель) детей. Прекращение опеки и попечительства**

К лицам, которые **назначаются опекунами или попечителями**, установлены определенные требования. Опекун (попечитель) могут быть назначены только совершеннолетние дееспособные лица. Запрещено быть опекунами (попечителями):

- несовершеннолетним лицам независимо от приобретения ими полной дееспособности до достижения возраста совершеннолетия;
- недееспособным лицам;
- лицам, лишенным родительских прав;
- лицам, страдающим хроническим алкоголизмом или наркоманией;
- лицам, ранее отстраненным от выполнения обязанностей опекунов или попечителей;
- лицам, у которых дети были отобраны без лишения родительских прав, т. е. ограниченным в родительских правах;
- бывшим усыновителям, если усыновление было отменено по их вине;
- лицам, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять воспитание ребенка.

Орган опеки и попечительства не вправе назначить опекуном (попечителем) лицо, которое по состоянию здоровья не может осуществлять обязанности по воспитанию ребенка. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может принять ребенка под опеку (попечительство), определен в постановлении Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 и включает: туберкулез (активный и хронический) всех форм локализации у больных I, II, V групп диспансерного учета; заболевания внутренних органов, нервной системы, опорно-двигательного аппарата в стадии декомпенсации; злокачественные онкологические заболевания всех локализаций; наркоманию, токсикоманию, алкоголизм; инфекционные заболевания до снятия с диспансерного учета и др. При решении органом опеки и попечительства вопроса о назначении лица опекуном (попечителем) ребенка должны учитываться также следующие обстоятельства: а) способность лица к выполнению обязанностей опекуна (попечителя); б) его личные и нравственные качества; в) отношения между ним и ребенком, нуждающимся в опеке или попечительстве; г) отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя); д) если это возможно – желание самого ребенка с учетом обстоятельств различного характера (возраст опекуна, попечителя, образование, род занятий и т. п.).

Основания прекращения опеки и попечительства предусмотрены ГК РФ. К ним относятся следующие обстоятельства:

- достижение малолетним возраста 14 лет. Опека автоматически прекращается, а опекун становится попечителем;
- достижение несовершеннолетним возраста 18 лет. Попечительство прекращается автоматически;
- вступление несовершеннолетнего в брак или его эмансипация (объявление несовершеннолетнего, достигшего возраста 16 лет, полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или занимается предпринимательской деятельностью);
- освобождение опекунов (попечителей) от исполнения своих обязанностей (при возвращении несовершеннолетнего подопечного к родителям или передаче его на усыновление, в случае помещения подопечного в соответствующие воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты или другие аналогичные учреждения);
- отстранение опекуна (попечителя) от исполнения возложенных на него обязанностей в случае ненадлежащего их исполнения.

## **77. Опека (попечительство) над детьми, находящимися в воспитательных, лечебных учреждениях**

Одной из форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является их **передача в учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей** (воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения). Учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, – это образовательные учреждения, в которых содержатся (обучаются и (или) воспитываются) дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей; учреждения социальной помощи населению (детские дома-интернаты для детей-инвалидов с умственной отсталостью и физическими недостатками, социально-реабилитационные центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей, социальные приюты); учреждения системы здравоохранения (дома ребенка) и другие учреждения, создаваемые в установленном законом порядке.

К **образовательным (воспитательным) учреждениям**, в которых содержатся (обучаются и (или) воспитываются) дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, относятся: детский дом (для детей раннего (с полутора до трех лет), дошкольного, школьного возрастов, смешанный); детский дом – школа, школа-интернат для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей; специальный (коррекционный) детский дом для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с отклонениями в развитии, а также санаторные школы-интернаты, санаторно-лесные школы, санаторные детские дома для детей-сирот, нуждающихся в длительном лечении. Дети, оставшиеся без попечения родителей, могут быть помещены и в специальные (коррекционные) образовательные учреждения в случаях отклонения от норм или общественно опасного поведения, включая совершение правонарушения.

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. Это означает, что защиту прав и законных интересов несовершеннолетних детей, их материальное обеспечение, воспитание, образование берет на себя государство в лице соответствующего учреждения. Выполнение администрацией воспитательных учреждений обязанностей опекуна (попечителя) осуществляется с соблюдением норм семейного и гражданского законодательства о правах и обязанностях опекуна (попечителя) ребенка. Временное помещение ребенка опекуном (попечителем) в такое учреждение не прекращает прав и обязанностей опекуна (попечителя) в отношении этого ребенка. Правовой статус воспитательного учреждения, выполняющего функции по опеке (попечительству), предусмотрен Типовым положением об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, утв. постановлением Правительства РФ от 1 июля 1995 г. № 676, которое регулирует деятельность как государственных, так и муниципальных воспитательных учреждений.

Органы опеки и попечительства осуществляют контроль за условиями содержания, воспитания и образования детей, находящихся в учреждениях, указанных в п. 1 настоящей статьи. Защита прав выпускников данных учреждений возлагается на органы опеки и попечительства.

## **78. Права детей, находящихся под опекой (попечительством)**

**Дети, находящиеся под опекой (попечительством), имеют право:**

– на воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу со стороны опекуна



(попечителя), совместное с ним проживание, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 36 Гражданского кодекса Российской Федерации;

- обеспечение им условий для содержания, воспитания, образования, всестороннего развития и уважение их человеческого достоинства;

- причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты;

- сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением, а при отсутствии жилого помещения имеют право на получение жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством;

- защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя) в соответствии со ст. 56 СК РФ.

Дети, находящиеся под опекой (попечительством), обладают также правами, предусмотренными ст. 55 и 57 СК РФ. Статья 57 СК РФ предусматривает, что ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. В случаях, предусмотренных СК РФ (ст. 59, 72, 132, 134, 136, 143, 154), органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет. Статьей 58 СК РФ предусмотрено, что ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка.

В случае раздельного проживания родителей ребенок имеет право на общение с каждым из них. Ребенок имеет право на общение со своими родителями также в случае их проживания в разных государствах. Ребенок, находящийся в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном учреждении и др.), имеет право на общение со своими родителями и другими родственниками в порядке, установленном законом.

Дети, оставшиеся без попечения родителей и находящиеся в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях, имеют право:

- на содержание, воспитание, образование, всестороннее развитие, уважение их человеческого достоинства, обеспечение их интересов;

- причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты;

- сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением, а при отсутствии жилого помещения имеют право на получение жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством;

- льготы при трудоустройстве, предусмотренные законодательством о труде, по окончании пребывания в указанных учреждениях.

Дети, оставшиеся без попечения родителей и находящиеся в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях, обладают также правами, предусмотренными ст. 55–57 СК РФ.

## **79. Права и обязанности опекунов (попечителей) ребенка**

Права и обязанности опекунов (попечителей) вытекают из содержания задач опеки и попечительства над детьми, во многом сходны с правами и обязанностями родителей в отношении своих детей. Права и обязанности опекунов и попечителей в отношении детей основаны на административном акте, т. е. решении органа опеки и попечительства.

**Права опекуна и попечителя** не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. При осуществлении предоставленных им законом прав опекуны и попечители не

вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Если опекун (попечитель) будет злоупотреблять своими правами, осуществлять их в противоречии с интересами подопечного ребенка, то орган опеки и попечительства должен вынести решение об отстранении опекуна (попечителя) от исполнения опекунских (попечительских) обязанностей.

Обязанности по опеке и попечительству исполняются опекунами (попечителями) безвозмездно, кроме случаев, предусмотренных законом. На содержание ребенка опекуну (попечителю) ежемесячно выплачиваются денежные средства в порядке и размере, установленных законами субъектов РФ.

Опекун (попечитель) ребенка имеет право и обязан воспитывать ребенка, находящегося под опекой (попечительством), заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии. Опекуны и попечители несовершеннолетних детей обязаны проживать совместно со своими подопечными. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим возраста 16 лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного. Обязанностью опекунов и попечителей является извещение органов опеки и попечительства о перемене места жительства.

Опекун (попечитель) вправе самостоятельно определять способы воспитания ребенка, находящегося под опекой (попечительством), с учетом мнения ребенка и рекомендаций органа опеки и попечительства, а также при соблюдении требований, предусмотренных п. 1 ст. 65 СК РФ.

Опекун (попечитель) с учетом мнения ребенка имеет право выбора образовательного учреждения и формы обучения ребенка до получения им основного общего образования и обязан обеспечить получение ребенком основного общего образования. Опекун (попечитель) вправе требовать по суду возврата ребенка, находящегося под опекой (попечительством), от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований, в том числе от близких родственников ребенка.

Опекун (попечитель) не вправе препятствовать общению ребенка с его родителями и другими близкими родственниками, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка.

Права и обязанности опекуна (попечителя) прекращаются по достижении подопечным ребенком возраста восемнадцати лет, при вступлении несовершеннолетнего подопечного в брак, а также в случае эмансипации несовершеннолетнего подопечного. Основанием для прекращения прав и обязанностей опекуна (попечителя) может стать его освобождение или отстранение от исполнения обязанностей по причинам, предусмотренным ст. 39 ГК РФ.

## **80. Понятие и порядок образования приемной семьи**

**Приемная семья** – форма устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью между органами опеки и попечительства и приемными родителями (супругами или отдельными гражданами, желающими взять детей на воспитание в семью). Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 утверждено Положение о приемной семье.

Общее число детей в приемной семье, включая родных и усыновленных, не должно превышать, как правило, 8 человек. Приемная семья образуется на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью. Договор о передаче ребенка (детей) заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями по форме, утвержденной указанным постановлением Правительства РФ. Приемным родителям выдается удостоверение установленного образца. Лица, желающие взять ребенка (детей) на воспитание в приемную семью, подают в орган опеки и попечительства по месту своего жительства заявление с просьбой дать заключение о возможности быть приемными

родителями.

**К заявлению прилагаются:**

- справка с места работы с указанием должности и размера заработной платы либо копия декларации о доходах, заверенная в установленном порядке;
- документ, подтверждающий наличие жилья у лица (лиц), желающего взять ребенка (детей) на воспитание в приемную семью (копия финансового лицевого счета с места жительства и выписка из домовой (поквартирной) книги для нанимателей жилого помещения в государственном и муниципальном жилищном фонде либо документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение);
- копия свидетельства о заключении брака (если состоят в браке);
- медицинская справка лечебно-профилактического учреждения о состоянии здоровья лица (лиц), желающего взять ребенка на воспитание в приемную семью.

Лицо, обращающееся по вопросу получения заключения о возможности быть приемным родителем, должно предъявить паспорт, а в случаях, предусмотренных законодательством РФ, другой заменяющий его документ. Для подготовки заключения о возможности быть приемными родителями орган опеки и попечительства составляет акт по результатам обследования условий жизни лиц (лица), желающих взять ребенка (детей) на воспитание в приемную семью. На основании заявления и акта обследования условий жизни лиц (лица), желающих взять ребенка (детей) на воспитание в приемную семью, орган опеки и попечительства в течение 20 дней со дня подачи заявления со всеми необходимыми документами готовит заключение о возможности стать приемными родителями. Орган опеки и попечительства предоставляет приемным родителям информацию о ребенке (детях), который может быть передан на воспитание в приемную семью, и выдает направление для посещения ребенка по месту его жительства (нахождения). Основанием для заключения договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью является заявление лиц (лица), желающих взять ребенка (детей) на воспитание. Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью заключается между органом опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка и приемными родителями.

## **81. Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью**

Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью является основанием для образования приемной семьи. Приемная семья – форма устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью между органами опеки и попечительства и приемными родителями (супругами или отдельными гражданами, желающими взять детей на воспитание в семью).

**Договор о передаче ребенка (детей)** заключается между **органом опеки и попечительства и приемными родителями** по форме, установленной постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829. Приемными родителями (родителем) могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением:

- лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах;
- отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;
- бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;
- лиц, имеющих заболевания, при наличии которых нельзя взять ребенка (детей) на воспитание в приемную семью.

Граждане (супруги или отдельные граждане), желающие взять на воспитание ребенка (детей), оставшегося без попечения родителей, именуются в договоре приемными

родителями; ребенок (дети), передаваемый на воспитание в приемную семью, именуется приемным ребенком, а такая семья приемной семьей. Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью должен предусматривать срок, на который он помещается в приемную семью, условия содержания, воспитания и образования ребенка (детей), права и обязанности приемных родителей, обязанности по отношению к приемной семье органа опеки и попечительства, а также основания и последствия прекращения такого договора.

В договоре предусматриваются выплата на содержание каждого приемного ребенка (детей), выплата ежемесячно денежных средств на питание, приобретение одежды, обуви и мягкого инвентаря, предметов хозяйственного обихода, личной гигиены, игр, игрушек, книг. Кроме того, предоставляются льготы, установленные законодательством Российской Федерации для воспитанников образовательных учреждений – детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Денежные средства выделяются по фактически сложившимся ценам в данном регионе.

Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью может быть расторгнут досрочно по инициативе приемных родителей при наличии уважительных причин (болезни, изменении семейного или имущественного положения, отсутствии взаимопонимания с ребенком (детьми), конфликтных отношений между детьми и др.), а также по инициативе органа опеки и попечительства в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка (детей), в случае возвращения ребенка (детей) родителям, в случае усыновления ребенка (детей).

Все возникающие в результате досрочного расторжения договора имущественные и финансовые вопросы решаются по согласию сторон, а при возникновении спора – судом в установленном законом порядке.

## 82. Права и обязанности приемных родителей

В соответствии с п. 3 ст. 153 СК РФ приемные родители по отношению к принятому на воспитание ребенку (детям) обладают **правами и обязанностями опекуна (попечителя)**. Вся ответственность перед обществом за приемного ребенка лежит на приемных родителях. Они имеют право и обязаны воспитывать ребенка, заботиться о его здоровье, нравственном и физическом развитии, создавать необходимые условия для получения им образования, готовить его к самостоятельной жизни. Права приемных родителей не могут осуществляться в противоречии с интересами ребенка. Приемные родители обязуются воспитывать приемного ребенка (детей) на основе взаимоуважения, организуя общий быт, досуг, взаимопомощь. Приемные родители осуществляют защиту прав и законных интересов ребенка. В договоре должна содержаться обязанность родителей обеспечивать уход за ребенком (детьми) и лечение, систематическое посещение врачей-специалистов в соответствии с медицинскими рекомендациями и состоянием здоровья ребенка.

Приемные родители должны обеспечивать посещение приемным ребенком (детьми) школы, следить за его успеваемостью, поддерживать связь с учителями и воспитателями этого учреждения.

Приемные родители являются законными представителями приемного ребенка (детей), защищают его права и интересы (в том числе в суде) без специальных на то полномочий; совершают от имени малолетнего приемного ребенка и в его интересах все необходимые сделки; дают согласие на совершение тех сделок, которые приемный ребенок в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет не вправе совершать самостоятельно, и оказывают содействие приемному ребенку в осуществлении им своих прав и исполнении обязанностей; имеют право помещать приемного ребенка в дошкольные образовательные учреждения на общих основаниях; распоряжаются в установленном ст. 37 ГК РФ порядке имуществом приемного ребенка.

Однако устройство детей в приемную семью не влечет за собой возникновения между

приемными родителями и приемными детьми алиментных и наследственных правоотношений.

Приемные родители не вправе препятствовать общению ребенка с его родителями и другими близкими родственниками, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка.

Приемные родители вправе требовать по суду возврата ребенка, переданного в приемную семью, от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований, в том числе от близких родственников ребенка. При необходимости приемные родители как законные представители приемного ребенка вправе и в других случаях обратиться в установленном порядке в суды за защитой прав детей, находящихся у них на воспитании.

Приемные родители имеют право на получение оплаты своего труда в приемной семье. Форма и размер оплаты устанавливаются в договоре.

Орган опеки и попечительства выдает приемным родителям удостоверение установленного образца, в котором указываются фамилия, имя, отчество и адрес приемных родителей, дата и номер договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью, а также фамилия, имя, отчество, год рождения каждого ребенка. Форма удостоверения утверждена постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье».

### **83. Права ребенка, переданного на воспитание в приемную семью**

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье» **на воспитание в приемную семью передается ребенок (дети), оставшийся без попечения родителей :**

- дети-сироты;
- дети, родители которых неизвестны;
- дети, родители которых лишены родительских прав, ограничены в родительских правах, признаны в судебном порядке недееспособными, безвестно отсутствующими, осуждены;
- дети, родители которых по состоянию здоровья не могут лично осуществлять их воспитание и содержание, а также дети, оставшиеся без попечения родителей, находящиеся в воспитательных, лечебно-профилактических учреждениях, учреждениях социальной защиты населения или других аналогичных учреждениях.

По желанию лиц (лица), имеющих на то необходимые условия, возможна передача им на воспитание в приемную семью ребенка (детей) с ослабленным здоровьем, больного ребенка (детей), ребенка (детей) с отклонениями в развитии, ребенка (детей) – инвалида (инвалидов). При передаче ребенка в приемную семью учитывается его мнение. Передача ребенка, достигшего возраста десяти лет, в приемную семью осуществляется только с его согласия. Разъединение братьев и сестер не допускается, за исключением случаев, когда это отвечает интересам детей.

Ребенок (дети), переданный в приемную семью, сохраняет право на причитающиеся ему алименты, пенсию, пособия и другие социальные выплаты. Например, государственные пособия полагаются детям в связи со смертью их родителей в установленных законодательством случаях (в частности, детям лиц, погибших при исполнении служебных обязанностей). Причитающиеся ребенку выплаты и компенсации перечисляются на счета, открываемые на имя ребенка в банковских учреждениях. Алименты, пенсии и пособия поступают в распоряжение их приемных родителей как законных представителей.

За ребенком сохраняется право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением. Жилое помещение, занимаемое гражданами по договору социального найма, сохраняется за детьми в течение всего времени их пребывания в приемной семье (ст. 71 Жилищного кодекса РФ). В случае смерти родителей, а также в иных

случаях утраты попечения родителей, если в жилом помещении, предоставленном гражданам по договору социального найма, остались проживать исключительно несовершеннолетние, приемные родители в течение трех месяцев обязаны оформить договор передачи жилого помещения в собственность детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей.

При отсутствии жилого помещения ребенок по окончании пребывания в приемной семье имеет право на предоставление ему жилого помещения площадью не ниже установленных социальных норм вне очереди.

Ребенок (дети), переданный в приемную семью, обладает также правами, предусмотренными ст. 55–57 СК РФ (на защиту своих прав, на общение с родителями и другими родственниками, а также на выражение своего мнения). Личные контакты ребенка с кровными родителями и родственниками возможны, если это не противоречит интересам ребенка, его нормальному развитию и воспитанию. Они допускаются с согласия приемных родителей.

## **84. Основания применения к семейным отношениям норм иностранного семейного права**

В настоящее время возросло количество семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Это обусловлено разнообразными причинами: распад СССР и образование на его территории независимых государств, усиление миграции населения, свободный въезд в РФ и выезд из РФ; увеличение контактов наших граждан с иностранными гражданами как в личной, так и в деловой сфере. Как следствие, возросло количество браков граждан РФ с иностранными гражданами и лицами без гражданства. Таким образом, возникают разнообразные семейные отношения с участием иностранного элемента. Это обуславливает необходимость правового регулирования данных отношений.

При наличии в семейных отношениях иностранного элемента возникает вопрос о том, право какого государства подлежит применению, а также органы какого государства компетентны принимать решения по тем или иным вопросам, возникающим при таких семейных отношениях. Данные проблемы относятся к сфере международного частного права, в основе которого лежат коллизионные нормы, указывающие, право какого государства подлежит применению в том или ином случае. Данные нормы не содержат указания на то, как решить тот или иной конкретный вопрос. СК РФ содержит специальный раздел VII «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных лиц и лиц без гражданства». В нем предусмотрены основания и условия применения семейного законодательства РФ и норм иностранного семейного права к семейным отношениям с участием иностранных лиц и лиц без гражданства, а также к семейным отношениям только между гражданами РФ, если они связаны с территорией иностранного государства. Иностранцами гражданами являются лица, не являющиеся гражданами РФ, принадлежность которых к гражданству другого государства подтверждается соответствующим документом. Возможно двойное гражданство – наличие у лица двух гражданств. Лица без гражданства – лица, не имеющие гражданства РФ и доказательств принадлежности к гражданству иных стран. СК РФ закрепляет, что к семейным отношениям возможно применение иностранного права в зависимости от гражданства участника семейного отношения или от места его жительства.

Однако по принципиальным вопросам сохранен приоритет применения отечественного законодательства к семейным отношениям на территории РФ (форма и порядок заключения брака на территории РФ, порядок и основания расторжения брака на территории РФ, порядок и условия усыновления ребенка – гражданина РФ). В соответствии с п. 3 ст. 62 Конституции РФ, иностранные граждане и лица без гражданства пользуются на территории РФ национальным режимом в семейных отношениях, т. е. пользуются теми же правами и

несут такие же обязанности, как и граждане РФ за некоторыми исключениями (например, для иностранных граждан предусмотрены дополнительные условия при усыновлении ими граждан РФ). Необходимо учитывать, что составной частью семейного законодательства являются международные договоры РФ с другими государствами (например, о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам с Республикой Молдова, Литовской республикой и др.).

## **85. Правовое регулирование заключения брака с участием иностранного элемента**

В связи с расширением контактов российских граждан с иностранцами увеличилось количество браков между гражданами РФ и гражданами иных государств.

**Иностранные граждане и лица без гражданства** вправе вступать на территории РФ в брак по собственному усмотрению как с гражданами своего, так и другого государства, в том числе с гражданами РФ. Форма и порядок заключения брака на территории Российской Федерации определяются законодательством Российской Федерации. Таким образом, брак во всех случаях должен заключаться в органах ЗАГС. Браки между иностранными гражданами, заключенные на территории Российской Федерации в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств, признаются на условиях взаимности действительными в Российской Федерации, если эти лица в момент заключения брака являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации. Браки между гражданами Российской Федерации, проживающими за пределами территории Российской Федерации, заключаются в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях Российской Федерации.

Условия заключения брака на территории Российской Федерации определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого лицо является в момент заключения брака, с соблюдением требований ст. 14 СК РФ в отношении обстоятельств, препятствующих заключению брака. Запрещаются браки между: а) лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке; б) близкими родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, полнородными и неполнородными братьями и сестрами; в) усыновителями и усыновленными; г) лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Если лицо наряду с гражданством иностранного государства имеет гражданство Российской Федерации, к условиям заключения брака применяется законодательство Российской Федерации. При наличии у лица гражданства нескольких иностранных государств применяется по выбору данного лица законодательство одного из этих государств. Условия заключения брака лицом без гражданства на территории Российской Федерации определяются законодательством государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства. Следовательно, если данное лицо постоянно проживает в РФ, то условия вступления в брак для него будут определяться по российскому законодательству.

Браки между гражданами Российской Федерации и браки между гражданами Российской Федерации и иностранными гражданами или лицами без гражданства, заключенные за пределами территории Российской Федерации с соблюдением законодательства государства, на территории которого они заключены, признаются действительными в Российской Федерации, если отсутствуют предусмотренные ст. 14 СК РФ обстоятельства, препятствующие заключению брака. Браки между иностранными гражданами, заключенные за пределами территории Российской Федерации с соблюдением законодательства государства, на территории которого они заключены, признаются

действительными в Российской Федерации.

## **86. Правовое регулирование расторжения брака с участием иностранного элемента**

**Расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами** или лицами без гражданства, а также брака между иностранными гражданами на территории РФ производится в соответствии с законодательством РФ.

Согласно ст. 28 Конвенции стран СНГ по делам о расторжении брака применению подлежит законодательство государства, гражданами которого являются супруги в момент подачи заявления; если супруги имеют гражданство разных государств, применяться должно законодательство государства, учреждение которого рассматривает дело о расторжении брака.

В соответствии с СК РФ при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих несовершеннолетних детей, расторжение брака производится в консульском учреждении России по месту жительства супругов или одного из них на основании совместного заявления супругов. В случае невозможности явки одного из супругов в консульское учреждение по уважительным причинам (болезнь, военная служба, отдаленность места проживания и т. п.) совместное заявление может быть подано другим супругом. Подпись отсутствующего супруга на заявлении должна быть удостоверена органом ЗАГСа, в нотариальном порядке или консулом по месту жительства другого супруга. Регистрация расторжения брака производится в присутствии обоих супругов. Лишь в отдельных случаях при наличии уважительных причин регистрация может быть произведена в отсутствие одного из супругов. Свидетельство о расторжении брака отсутствующему супругу, проживающему в России, высылается через МИД в орган ЗАГСа по месту его жительства, а если супруг проживает за пределами России – в дипломатическом порядке консулу по месту его жительства.

Гражданин РФ, проживающий за пределами территории РФ, вправе расторгнуть брак с проживающим за пределами территории РФ супругом независимо от его гражданства в суде Российской Федерации. В случае, если в соответствии с законодательством РФ допускается расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния, брак может быть расторгнут в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях РФ.

Расторжение брака между гражданами РФ либо расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами или лицами без гражданства, совершенные за пределами территории РФ с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака, и подлежащем применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в РФ.

Расторжение брака между иностранными гражданами, совершенное за пределами территории РФ с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака, и подлежащем применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в РФ. Признание иностранного судебного решения о расторжении брака не требует какой-либо специальной процедуры, если только против признания не возражает второй супруг или иное заинтересованное лицо. В противном случае вопрос о признании на территории РФ иностранного решения о разводе рассматривается по заявлению указанного лица судом.

## **87. Правовое регулирование отношений супругов при наличии иностранного элемента**



**Права и обязанности супругов** определяются законодательством того государства, на территории которого они имеют совместное (общее) место жительства. Следовательно, к личным неимущественным и имущественным правам и обязанностям супругов иностранных граждан, проживающих в РФ, будет применяться законодательство России. Если на момент рассмотрения вопроса о праве, подлежащем применению, совместное место жительства у супругов отсутствует, то их отношения регулируются законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства. Если супруги никогда не проживали совместно ни в прошлом, ни в настоящем, их личные неимущественные и имущественные права и обязанности определяются на территории РФ российским законодательством. При заключении брачного договора или соглашения об уплате алиментов друг другу супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, вправе самостоятельно избирать законодательство, подлежащее применению, для определения их прав и обязанностей по брачному договору или соглашению об уплате алиментов. В зависимости от желания супругов может применяться законодательство РФ или законодательство другого государства.

Супруги вправе избрать законодательство той страны, с которой ни один из них не имеет никакой правовой связи. Однако право выбора законодательства, подлежащего применению к брачному договору или соглашению об уплате алиментов, предоставлено только тем супругам, которые не имеют общего гражданства или совместного места жительства. Данный вопрос решается в соответствующем пункте брачного договора или соглашения об уплате алиментов. В СК РФ говорится о выборе супругами законодательства только к правам и обязанностям по брачному договору или соглашению об уплате алиментов, т. е. к их имущественным отношениям. Право выбора законодательства к регулированию личных неимущественных отношений супругам, не имеющим общего гражданства или совместного места жительства, СК РФ не предоставлено. Брачные договоры и соглашения об уплате алиментов супругов, имеющих общее гражданство или совместное место жительства, регулируются по правилам п. 1 ст. 161 СК РФ.

При выборе законодательства супруги не связаны какими-либо ограничениями. Однако если российским судом при разрешении конкретного имущественного спора между супругами будет установлено, что избранные ими для применения к брачному договору или соглашению об уплате алиментов на супруга нормы иностранного законодательства противоречат основам правопорядка РФ, то в этом случае нормы иностранного семейного права не применяются к разрешению спора. Если супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, не избрали применимое законодательство, то к их брачному договору или соглашению об уплате алиментов применяется законодательство государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, а при отсутствии совместного места жительства применяется законодательство государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства; если же супруги никогда не имели совместного места жительства, то на территории РФ к их имущественным отношениям применяется российское законодательство.

## **88. Правовое регулирование отношений родителей и детей при наличии иностранного элемента**

В основе решения данных вопросов лежит **территориальный принцип**. Законодательство, которое подлежит применению к правам и обязанностям родителей и детей, распространяется на взаимные права и обязанности родителей и детей, рожденных как в браке, так и вне брака. Алиментные обязательства охватываются данной нормой, если речь идет об обязательствах родителей по отношению к детям. Имеются в виду алиментные обязательства родителей по отношению к несовершеннолетним детям, а равно к

нетрудоспособным совершеннолетним детям. Алиментные и другие права и обязанности родителей и детей определяются по законодательству государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. Следовательно, отношения родителей и детей, проживающих совместно в РФ, независимо от гражданства сторон будут определяться по российскому законодательству. В данном случае закон исходит из того, что отношения родителей и детей наиболее тесно связаны с законодательством страны их совместного места жительства.

Если стороны не имеют совместного места жительства и проживают в разных государствах, их права и обязанности определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок. Последний получит в данном случае средства на содержание в том же объеме и на тех же условиях, что и другие дети, имеющие гражданство того же государства.

При проживании матери с ребенком в России, а отца – за границей взыскание на ребенка алиментов с отца должно определяться российским судом по российскому законодательству, если ребенок – российский гражданин, и по законодательству страны гражданства ребенка, если ребенок – иностранный гражданин.

По требованию истца может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок. Данная норма относится к случаям, когда ребенок, имеющий гражданство одного государства, проживает на территории другого.

Законодательство страны места проживания ребенка связывается с наличием требования (просьбы) об этом применении истца. При отсутствии такого требования суд не должен отступать от основных коллизионных правил СК РФ. Закон гласит также не об обязанности суда. Применение по требованию истца законодательства страны места жительства ребенка – лишь право, а не обязанность суда. Должен приниматься во внимание тот факт, что законодательство страны места жительства ребенка действительно более благоприятно для ребенка. Алиментные обязательства родственников продолжаются, несмотря на проживание их в различных странах. Алиментные обязательства совершеннолетних детей в пользу родителей, а также алиментные обязательства других членов семьи определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства такие обязательства определяются законодательством государства, гражданином которого является лицо, претендующее на получение алиментов. Например, сын нуждающегося престарелого отца уехал из России и живет за границей – иск проживающего в России отца, являющегося российским гражданином, к сыну о взыскании алиментов должен рассматриваться судом с применением российского законодательства.

## **89. Правовое регулирование усыновления при наличии иностранного элемента**

Усыновление (удочерение), в том числе отмена усыновления, на территории РФ **иностранцами гражданами или лицами без гражданства** ребенка, являющегося гражданином РФ, производится в соответствии с законодательством государства, гражданином которого является усыновитель (при усыновлении (удочерении) ребенка лицом без гражданства – в соответствии с законодательством государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства) на момент подачи заявления об усыновлении (удочерении) или об отмене усыновления. При усыновлении (удочерении) на территории РФ иностранцами гражданами или лицами без гражданства ребенка, являющегося гражданином РФ, должны быть также соблюдены требования ст. 124–126 (приоритет усыновления гражданами РФ, недопустимость раздельного усыновления братьев и сестер и др.), ст. 127 (за исключением абзаца восьмого п. 1), ст. 128 и 129 (разница в возрасте, согласие родителей),

ст. 130 (за исключением абзаца пятого), ст. 131–133 СК РФ с учетом положений международного договора РФ о межгосударственном сотрудничестве в области усыновления детей.

Усыновление на территории РФ иностранными гражданами или лицами без гражданства, состоящими в браке с гражданами РФ, детей, являющихся гражданами РФ, производится в порядке, установленном СК РФ для граждан РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ. При усыновлении на территории РФ гражданами РФ ребенка, являющегося иностранным гражданином, необходимо получить согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок, а также если это требуется в соответствии с законодательством указанного государства, согласие ребенка на усыновление.

В случае, если в результате усыновления могут быть нарушены права ребенка, установленные законодательством РФ и международными договорами РФ, усыновление не может быть произведено независимо от гражданства усыновителя, а произведенное усыновление (удочерение) подлежит отмене в судебном порядке.

Защита прав и законных интересов детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства, за пределами территории РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ, осуществляется в пределах, допускаемых нормами международного права, консульскими учреждениями РФ, в которых указанные дети состоят на учете до достижения ими совершеннолетия.

Порядок постановки на учет консульскими учреждениями РФ детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства, определяется Правительством РФ.

Усыновление являющегося гражданином РФ и проживающего за пределами РФ ребенка, произведенное компетентным органом иностранного государства, гражданином которого является усыновитель, признается действительным в РФ при условии получения предварительного разрешения на усыновление (удочерение) от органа исполнительной власти субъекта РФ, на территории которого ребенок или его родители (один из них) проживали до выезда за пределы территории РФ.

## **90. Установление содержания норм иностранного семейного права и ограничения их применения**

В силу необходимости применения судами РФ, органами ЗАГС и иными органами норм иностранного семейного права в случаях, предусмотренных коллизионными нормами, СК РФ требует от них установления действительного содержания норм иностранного законодательства. Способы установления указанными органами содержания соответствующей нормы иностранного семейного права могут быть различными:

- использование официального толкования норм иностранного семейного права компетентными органами соответствующего государства;

- ознакомление со сложившейся практикой применения необходимых норм и существующей в этом государстве правовой доктриной (концепцией).

Информацию об официальном толковании соответствующих норм иностранного семейного права, практике их применения, доктрине вправе представлять заинтересованные лица. Кроме того, данные лица имеют право и иным образом содействовать суду, органам ЗАГС или иным органам в установлении содержания норм иностранного семейного права. Если заинтересованные лица не представляют сведений об официальном толковании норм, практике их применения, доктрине в соответствующем иностранном государстве, суд, органы ЗАГС и иные органы вправе обратиться в установленном порядке за необходимыми разъяснениями и содействием в компетентные органы, включая Министерство юстиции РФ, одной из задач которого является обмен правовой информацией с иностранными

государствами. Государствами – членами СНГ заключено Соглашение об обмене правовой информацией от 21 октября 1994 г. Министерство иностранных дел РФ наделено полномочиями давать в пределах своей компетенции разъяснения по вопросам международного права в связи с запросами органов государственной власти, депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ и членов Совета Федерации Федерального Собрания РФ, а также физических и юридических лиц.

В целях установления содержания норм иностранного семейного права суд, органы ЗАГС или иные органы вправе привлечь экспертов в соответствии с требованиями гражданского процессуального законодательства. Информация о содержании норм иностранного семейного права может быть получена в консульских учреждениях РФ. Если содержание норм иностранного семейного права судом или органами ЗАГС и иными органами не установлено, то к отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства необходимо применять законодательство РФ.

Традиционно сложившееся ограничение применения иностранного права – оговорка о публичном порядке. Оговорка о публичном порядке означает, что нормы иностранного права на территории РФ не применяются, если такое применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) РФ. В этом случае к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства следует применять законодательство РФ. Под основами правопорядка (публичного порядка) РФ понимаются основополагающие принципы (основы) российского права, установленные Конституцией РФ, федеральным законодательством, в том числе и основные начала семейного законодательства. В юридической литературе отмечается, что определение публичного порядка не выработано ни в законодательстве, ни в судебной практике, ни в правовой доктрине РФ.