

**Московский международный институт эконометрики,
информатики, финансов и права**

Рузакова О.А.

Семейное право

Москва 2003

УДК 347.6
ББК 67.404.4
Р 838

Рузакова О.А. Семейное право/ Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права М.: 2003. - 82 с.

Рекомендовано Учебно-методическим объединением по образованию в области прикладной информатики в экономике в качестве учебно-методического пособия для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности 351400 «Прикладная информатика в экономике» и другим междисциплинарным специальностям.

© Рузакова О.А., 2003

© Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права, 2003

Содержание

Введение.....	4
1 Понятие, предмет, метод и принципы семейного права.....	6
2 Система и источники семейного права.....	11
3 Семейные правоотношения. Осуществление и защита семейных прав.....	14
4 Брак в семейном праве. Заключение брака.....	19
5 Прекращение брака.....	26
6 Правовое положение супругов.....	30
7 Родительские правоотношения.....	40
8 Алиментные обязательства.....	55
9 Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей.....	62
10 Правовое регулирование семейных отношений с участием иностранного элемента.....	71
Выводы.....	75
11 Толковый словарь.....	76
12 Литература.....	79
12.1 Основная (по всем темам).....	79
12.2 Дополнительная (к отдельным темам).....	79

Введение

Семейное право как самостоятельный учебный курс изучает частно-правовые отношения, возникающие между людьми из брака, родства, усыновления и принятия детей в семью на воспитание.

Основными задачами курса являются:

- 1) анализ предмета, метода, источников, системы семейного права, особенностей семейных правоотношений,
- 2) изучение условий и порядка заключения и прекращения брака, правоотношений между супругами,
- 3) характеристика родительских правоотношений,
- 4) изучение особенностей алиментных правоотношений,
- 5) освещение различных форм воспитания детей, оставшихся без попечения родителей,
- 6) выявление особенностей применения семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Исходя из данных задач, построена структура настоящего пособия, который состоит из десяти тем, посвященных понятию, предмету, методу и принципам семейного права; его системе и источникам; особенностям семейных правоотношений, осуществлению и защите семейных прав; заключению брака; его прекращению; правовому положению супругов; родительским правоотношениям; алиментным обязательствам; формам воспитания детей, оставшихся без попечения родителей; правовому регулированию семейных отношений с участием иностранного элемента.

Изучение курса базируется на современном законодательстве Российской Федерации, актах г. Москвы и Московской области как субъектов Российской Федерации, международных договорах, участником которых является Российская Федерация, а также судебной и административной практики.

Для изучения данной дисциплины студент должен знать общую теорию права, в том числе основные понятия и институты: нормы права, структурные элементы и виды норм права, общую и особенную части гражданского права.

Настоящее пособие включает в себя основной материал курса, разбитый на десять тем, который сопровождается тренировочными заданиями и тестами для самоконтроля. При решении тренировочных заданий рекомендуется пользоваться не только настоящим пособием, но также Семейным кодексом Российской Федерации, Федеральным законом “Об актах гражданского состояния”, другими нормативными актами, а также постановлениями Пленума Верховного суда Российской Федерации.

Учебно-практическое пособие “Семейное право” может быть использовано для студентов юридических вузов и факультетов, аспирантов, преподавателей, а также работников суда, нотариата и других учреждений.

1. Понятие, предмет, метод и принципы семейного права

Понятие семьи и его значение. Супружество, рождение детей, их воспитание, усыновление, опека и попечительство - это отношения, которые возникают в семье на протяжении многих столетий.

В круг отношений, урегулированных нормами права, входят семейные правоотношения. Законодательство не предусматривает понятия семьи, хотя на практике определение членов семьи имеет важное значение.

В социологическом смысле семья может рассматриваться как союз лиц, основанный на браке, а также фактических брачных отношениях, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой. В юридическом смысле семья определяется как круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание в семью. Российское семейное законодательство не регулирует отношения, возникающие между фактическими супругами, чей брак не зарегистрирован в органах ЗАГСа. Имущественные отношения между ними регулируются гражданским, а не семейным законодательством. Так, например, все, что покупают супруги в период брака, принадлежит им совместно, а если брак не зарегистрирован, то собственником приобретенного имущества является тот, кем оно приобретено или на чье имя оно зарегистрировано. Покупая в период брака квартиру, супруг должен знать, что продать, обменять или подарить ее он сможет только при наличии нотариально удостоверенного согласия супруга на совершение такой сделки.

Понятие и предмет семейного права. Семейное право как отрасль права представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, основанные на браке, родстве, принятии детей на воспитание в семью. Однако далеко не все отношения, возникающие в семье, могут быть урегулированы нормами права. Это связано с их лично-доверительным характером. Так, например, нельзя в законодательстве предусмотреть, кто в семье будет мыть посуду, ходить в магазины за покупками и т.д. Многие имущественные и личные неимущественные отношения регулируются не семейным, а гражданским правом, в частности, наследственные правоотношения между членами семьи, совершение сделок от имени малолетних и др.

В предмет семейного права входят те виды правоотношений, которые предусмотрены семейным законодательством. В соответствии со ст.2 Семейного кодекса Российской Федерации (далее Семейный кодекс) к ним относятся:

- 1) порядок и условия вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным,
- 2) личные неимущественные и имущественные отношения между супругами,
- 3) родительские правоотношения,
- 4) личные неимущественные и имущественные отношения между другими членами семьи,
- 5) формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Отношения по регистрации актов гражданского состояния, в частности, регистрация рождения, смерти, брака, расторжения брака и др. носят административный характер и регулируются не Семейным кодексом, а Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ “Об актах гражданского состояния”¹. Их изучение также входит в курс семейного права.

Некоторые отношения, составляющие предмет семейного права, регулируются также гражданским законодательством, что предусматривается ст. 4 Семейного кодекса. Например, договорный режим имущества супругов регулируется главой 8 Семейного кодекса, а также п. 1 ст. 256 Гражданского кодекса РФ и другими нормами гражданского законодательства о договорах, обязательствах и сделках. Особенности опеки и попечительства над детьми устанавливаются главой 20 Семейного кодекса, а также статьями 31-40 Гражданского кодекса Российской Федерации об опеке и попечительстве.

Метод семейного права. Поскольку отношения в семье носят в основном личный характер, то государство должно воздействовать на них весьма осторожно, не допуская чрезмерного урегулирования. Хотя в истории человечества были такие периоды, когда государство применяло и методы принуждения в области супружеских отношений. Например, в римской истории в конце республиканского периода император Август, борясь с распущенностью и деморализацией, предпринял попытку установить в законодательстве всеобщую повинность лиц, достигших определенного возраста, состоять в браке и иметь детей². Но эта норма просуществовала недолго.

В настоящее время метод семейного права также как и гражданского можно охарактеризовать как диспозитивный (метод равенства участников правоотношений). Многие вопросы, которые ранее регулировались с помощью исключительно императивных, в настоящее время регулируются диспозитивными нормами (например, режим имущества супругов, алиментные обязательства).

Многие вопросы, носящие административный характер, в настоящее время исключены из Семейного кодекса (например,

¹ Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 47. Ст. 5340.

² См.: Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 165.

регистрация актов гражданского состояния). Некоторые институты из семейно-правовой сферы перешли в гражданско-правовую, например, вопросы опеки и попечительства в большей части урегулированы Гражданским кодексом.

Таким образом, если раньше метод семейного права характеризовался как императивно-диспозитивный, то сейчас это диспозитивный метод. Тем не менее, в семейном праве достаточно много императивных норм, обеспечивающих прежде всего права несовершеннолетних, нетрудоспособных и других слабо защищенных членов семьи.

Исходя из анализа предмета и метода семейного права, в науке издавна существуют две точки зрения на его место в системе права Российской Федерации.

Первая точка зрения состоит в том, что семейное право представляет собой лишь подотрасль гражданского права, обладающую значительной внутриотраслевой спецификой³.

Вторая выделяет семейное право в самостоятельную частноправовую отрасль, которой присуще свой предмет, метод, источники (в том числе кодифицированные) и принципы правового регулирования. Можно привести достаточно много доводов как первой, так и второй точек зрения. Однако позиция законодателя состоит в том, что семейное право является самостоятельной отраслью в силу специфики предмета правового регулирования, о чем свидетельствует принятый Семейный кодекс Российской Федерации и его положения.

Принципы семейного права. Основные принципы семейного права закреплены в Конституции Российской Федерации и Семейном кодексе.

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

Важнейшие принципы государственной семейной политики закреплены в Указе Президента Российской Федерации от 14 мая 1996 г. № 712 “Об основных направлениях государственной семейной политики”⁴ и включают в себя:

- самостоятельность и автономность семьи в принятии решений относительно своего развития,

³ См.: М.В. Антокольская. Семейное право. М., 1999. С. 30, Гражданское право. Под ред. Е.А. Суханова. Том 1. М., 1998. С.9.

⁴ Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 21. Ст.2460

- равенство семей и всех их членов в праве на поддержку независимо от социального положения, национальности, места жительства и религиозных убеждений,

- приоритет интересов каждого ребенка независимо от очередности рождения и от того, в какой семье он воспитывается,

- равноправие между мужчинами и женщинами в достижении более справедливого распределения семейных обязанностей,

- единство семейной политики на федеральном и региональном уровнях,

- партнерство семьи и государства,

- принятие на себя государством обязательств по безусловной защите семьи от нищеты и лишений, связанных с вынужденной миграцией, чрезвычайными ситуациями, войнами и вооруженными конфликтами,

- осуществление дифференцированного подхода в предоставлении гарантий по поддержанию социально приемлемого уровня жизни для нетрудоспособных членов семьи,

- преемственность и стабильность мер государственной семейной политики.

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

Так, например, трудовое право устанавливает гарантии для беременных женщин, детей, не достигших 18 лет при осуществлении трудовых функций. Право социального обеспечения регулирует виды и порядок получения государственных пособий гражданам, имеющим детей. Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ “О государственных пособиях гражданам, имеющим детей”⁵ устанавливает следующие виды государственных пособий:

- пособие по беременности и родам,

- единовременное пособие женщинам, вставшим на учет в медицинских учреждениях в ранние сроки беременности,

- единовременное пособие при рождении ребенка,

- ежемесячное пособие в период отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста полутора лет,

- ежемесячное пособие на ребенка.

Основные принципы семейного права перечислены в ст. 1 Семейного кодекса.

1. Признание брака, заключенного только в органах ЗАГСа. Актом государственной регистрации подтверждается, что данный союз получил общественное признание и защиту как удовлетворяющий определенным требованиям. Фактические

⁵ Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 21. Ст. 1929.

брачные отношения и религиозные браки не влекут никаких правовых последствий.

2. Добровольность брачного союза мужчины и женщины. Принуждение к вступлению в брак приводит к признанию его недействительным. Принцип добровольности брака предполагает и добровольность развода.
3. Равенство супругов в семье. Этот принцип основан на конституционном принципе равенства прав и свобод мужчин и женщин.
4. Разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Этот принцип конкретизирован в ст. 31 Семейного кодекса.
5. Приоритет семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов. Этот принцип обеспечивается правами ребенка, предусмотренными в Конвенции ООН “О правах ребенка”, в которой участвует Российская Федерация, главе 11 Семейного кодекса и других положениях Семейного кодекса и нормативных актах.
6. Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи. Этот принцип конкретизируется в нормах об алиментных обязательствах.
7. Недопустимость ограничения прав граждан в семейных отношениях, иначе как на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан. Например, в целях охраны здоровья матери и ребенка ограничено право супруга без согласия супруги в период ее беременности и года с момента рождения ребенка подать заявление о расторжении брака (ст. 17 Семейного кодекса).

Принципы семейного права имеют не только общетеоретическое, но и практическое значение в случае их применения в рамках аналогии права (ст. 5 Семейного кодекса).

2. Система и источники семейного права

Систему семейного права образуют его нормы и институты, которые находят свое выражение в структурных элементах Семейного кодекса Российской Федерации. В настоящее время Семейный кодекс включает в себя 170 статей, 21 главу, 8 разделов. Нормы семейного права могут быть объединены в следующие структурные элементы:

1. Брак.
2. Права и обязанности супругов.
3. Родительские правоотношения.
4. Алиментные обязательства членов семьи.
5. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей.
6. Семейные правоотношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Источники семейного права. В соответствии со ст. 72 п. “к” Конституции Российской Федерации семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов.

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

Семейный кодекс Российской Федерации - основной кодифицированный источник семейного права, вступил в действие с 1 марта 1996 г.⁶ (в настоящее время действует с изменениями и дополнениями ФЗ от 15.11.1997 г. № 140-ФЗ, ФЗ от 27.06.98 г. № 94-ФЗ, ФЗ от 02.01.2000 г. № 32-ФЗ). Ранее действовавший Кодекс о браке и семье РСФСР⁷ утратил юридическую силу.

Нормы Семейного кодекса применяются к семейным отношениям, возникшим после 1 марта 1996 г. Есть некоторые исключения из этого правила, предусмотренные ст. 169 Семейного кодекса. Например, по семейным отношениям, возникшим до введения в действие Семейного кодекса, его нормы применяются к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения его в действие. Согласно п. 3 ст. 169 положения ст. 25 Семейного кодекса о моменте прекращения брака со дня вступления решения суда в законную силу применяются при расторжении брака в суде после 1 мая 1996 г. Брак, расторгнутый в судебном порядке до 1 мая 1996 г., считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака в органах ЗАГСа.

⁶ Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 16.

⁷ Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1969. № 43. Ст. 1290.

Семейное законодательство согласно п. 2 ст. 3 Семейного кодекса состоит также из принимаемых в соответствии с Семейным кодексом других федеральных законов. Например, Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ “Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации”⁸, Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ “О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей”⁹ и др.

Следующими в иерархии нормативных актов идут указы Президента (Указ Президента Российской Федерации от 14 мая 1996 г. № 712 “Об основных направлениях государственной семейной политики”)¹⁰, постановления Правительства и акты федеральных органов исполнительной власти. Указы Президента не должны противоречить Семейному кодексу и иным федеральным законам. Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы семейного права только в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами либо указами Президента Российской Федерации. Например, согласно ст. 82 Семейного кодекса Постановлением Правительства от 18 июля 1996 г. № 841 определены виды заработка и иного дохода родителей, из которых производится удержание алиментов; на основании абз. 6 п.1 ст. 127 Семейного кодекса Постановлением Правительства от 1 мая 1996 г. № 542 установлен перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка.

Законы субъектов Российской Федерации регулируют отношения, которые входят в предмет семейно правового регулирования, в двух случаях:

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

При этом необходимо иметь ввиду, что действие актов субъектов РФ распространяется лишь на подведомственную территорию.

В любом случае согласно абз.3 п.2 ст. 3 Семейного кодекса нормы, содержащиеся в законах субъектов Российской Федерации, должны соответствовать Семейному кодексу. В связи с этим, например, принятие акта субъектом РФ о допустимости многоженства не может быть признан действительным как противоречащий федеральному законодательству.

Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации имеют важное значение в сфере семейного права как акты официального толкования законодательства, но не как источники семейного права.

⁸ Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 31. Ст.3802.

⁹ Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. N 17. Ст. 1643.

¹⁰ Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 21. Ст.2460.

Судебная практика, в том числе постановления Пленумов судов и обзоры судебных решений не являются источниками права в Российской Федерации.

Соотношение гражданского и семейного права. В настоящее время Семейный кодекс предусматривает возможность субсидиарного применения к семейным правоотношениям норм гражданского законодательства. Это возможно при наличии двух условий (ст. 4 Семейного кодекса):

- 1) отношения не урегулированы семейным законодательством,
- 2) применение гражданского законодательства не противоречит существу семейных правоотношений. Например, гражданско-правовые нормы о презумпции возмездности договоров и о взыскании убытков не применимы к семейным отношениям в силу специфики последних.

Кроме того, гражданское законодательство применяется в случаях, прямо предусмотренных семейным законодательством, например, п. 2 ст. 9; п. 2 ст. 33 Семейного кодекса.

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

Международные договоры. Принцип приоритета международных договоров, в которых участвует Российская Федерация, закреплен в ст. 15 Конституции Российской Федерации и конкретизирован в других нормативных актах, в том числе ст. 6 Семейного кодекса. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены семейным законодательством, применяются правила международного договора.

Примерами наиболее важных международных договоров в сфере семейного права, в которых участвует Российская Федерация, являются Конвенция ООН “О правах ребенка” 1989 г., Минская конвенция стран СНГ “О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам” 1993 г. и др.

Семейный кодекс не предусматривает такого источника правового регулирования как обычаи. Однако обычаи и традиции иногда имеют также важное правовое значение. Например, согласно п. 2 ст. 58 Семейного кодекса присвоение отчества ребенку осуществляет по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычае.

3. Семейные правоотношения. Осуществление и защита семейных прав

Отношения, которые составляют предмет семейного права и урегулированы правовыми нормами, представляют собой семейные правоотношения. Их особенности состоят в следующем.

- 1) Субъектами данных правоотношений являются только физические лица.
- 2) Данные правоотношения неразрывно связаны с личностью их субъекта и не допускают правопреемства.
- 3) Имущественные отношения в семейном праве производны от личных неимущественных.
- 4) Семейные правоотношения носят безвозмездный характер.
- 5) Основаниями возникновения семейных правоотношений в большинстве случаев являются юридические факты, требующие государственной регистрации.

Не все из вышеназванных признаков являются безусловными, но в итоге они позволяют отразить специфику отношений, регулируемых семейным правом.

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

Субъектами семейных правоотношений могут быть только физические лица - члены семьи, связанные узами брака, родства, свойства, усыновления или другими способами устройства детей, оставшихся без попечения родителей, или бывшие члены семьи. Отношения, которые возникают между членами семьи и государственными органами (например, по регистрации актов гражданского состояния или устройства детей, оставшихся без попечения родителей), являются не частноправовыми, а административными.

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

Трактовки данных понятий даются в юридической литературе. Так, семейную правоспособность определяют как способность “в соответствии с законом совершать семейно-правовые акты и иметь личные неимущественные и имущественные права и обязанности,

предусмотренные законодательством о браке и семье”¹¹. Семейную же дееспособность предлагают трактовать как “способность к приобретению и осуществлению семейных прав и обязанностей”¹².

Кроме того, следует учитывать, что участниками семейных правоотношений могут быть лица, не обладающие гражданской дееспособностью, например, несовершеннолетняя мать может самостоятельно с 14 лет обращаться в суд с иском об установлении отцовства в отношении своего ребенка; признание гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным не влечет прекращения брака; при решении некоторых семейных вопросов в суде обязательно согласие ребенка, если он достиг десяти лет и др.

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

Содержание семейных правоотношений образуют права и обязанности участников. Например, обязанность родителей по содержанию несовершеннолетних детей, которой корреспондирует право ребенка на получение алиментов.

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

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

- 1) действия: правомерные и неправомерные. К правомерным можно отнести, например, регистрацию брака, заключение брачного договора и т.д., к неправомерным - уклонение от уплаты алиментов;

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

¹² Там же. С. 183.

- 2) события: рождение ребенка, смерть;
- 3) иногда выделяют весьма распространенные в семейном праве особые виды юридических фактов - состояния, которые по существу являются событиями. Например, родство, свойство, усыновление, брак, нуждаемость и др.

Родство представляет собой кровную связь лиц, происходящих одно от другого (дед, отец, сын) или от общего предка (братья и сестры). Родные братья и сестры, происходящие от общих отца и матери, называются полнородными, от разных отцов или разных матерей - неполнородными. Неполнородные братья и сестры называются единокровными, если они происходят от общего отца, и единоутробными, если происходят от общей матери. Сводные братья и сестры - это входящие в одну семью дети, у которых нет ни общей матери, ни общего отца. Сводные братья состоят не в родстве, а в отношениях свойства, то есть отношениях родственников супругов.

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

Виды семейных правоотношений. Семейные отношения делятся на личные неимущественные и имущественные. Имущественные, в свою очередь, делятся на обязательственные (например, алиментные) и вещно-правовые (отношения собственности). По количеству субъектов можно привести деление на двухсторонние (отношения супругов) и трехсторонние (родительские правоотношения).

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

В то же время в некоторых случаях инициатива в осуществлении или защите права может принадлежать государственным или муниципальным органам. Например, согласно п. 3 ст. 80 Семейного кодекса органы опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них).

Осуществление членами семьи своих прав и исполнение ими своих обязанностей не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан. Так, например, родитель, с

которым проживает ребенок, не должен ограничивать право другого родителя, проживающего отдельно от ребенка, на общение с ребенком, на его воспитание и т.д. Причем многие из родительских прав являются одновременно и их обязанностями (право на воспитание, образование и др.)

Семейные права охраняются законом, за исключением случаев, если они осуществляются в противоречии с назначением этих прав.

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

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

В отличие от гражданского права для защиты семейных прав не характерны такие способы защиты как взыскание убытков, неустойки, компенсация морального вреда. Так, например, взыскание неустойки и убытков предусмотрено в Семейном кодексе лишь в случае образования алиментной задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по решению суда (п.2 ст. 115 Семейного кодекса). Едва ли в этой ситуации можно говорить о взыскании убытков в полном объеме, включающим в себя упущенную выгоду, поскольку назначением алиментов является обеспечение основных потребностей человека, не имеющего возможности самостоятельно обеспечить себя, а не извлечение прибыли от их использования.

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

По общему правилу возможность принудительной защиты нарушенного права возможна в пределах сроков исковой давности. Однако в семейном праве большинство отношений являются личными и носят длящийся характер, в связи с чем сроки исковой давности на них не распространяются (например, требования о расторжении брака, установления отцовства, требования о возврате детей и др.) Согласно ст. 9 Семейного кодекса сроки исковой давности применяются только в случаях, прямо предусмотренных Семейным кодексом. Например, согласно п. 4 ст. 169 иск о признании недействительным брака, заключенного с лицом, скрывшим наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, может быть предъявлен в течение года со дня, когда другой супруг узнал или должен был узнать о наличии болезни или факта инфицирования. К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 Семейного кодекса). В отношении алиментных обязательств сроки исковой давности не распространяются, однако за прошедший период алименты могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты (п. 2 ст. 107 Семейного кодекса).

При применении норм, устанавливающих исковую давность, следует руководствоваться нормами Гражданского кодекса о моменте начала течения, приостановлении, перерыве срока исковой давности и т.д.

4. Брак в семейном праве. Заключение брака

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

Так, римское право прошло в своем развитии от понимания брака как безусловной власти мужа над женой, где муж был субъектом этой власти, а жена - объектом, до идеи полной супружеской равноправности и независимости.

В зарубежном законодательстве брак рассматривают как сделку, как статус и как институт особого рода. Сторонники позиции рассмотрения брака как сделки основываются на том, что к порядку заключения брака, условиям его действительности, прекращения брака предъявляются определенные требования. Некоторые отношения в браке могут регулироваться на основании договора: имущественные отношения в браке и после его расторжения.

Вторая точка зрения на брак как на “статус, который приобретается субъектом в результате совершения предписанных законом действий. Обладание этим статусом позволяет отнести субъекта к категории женатых людей”¹³.

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

Действующее законодательство не дает понятия брака. Однако исходя из анализа норм, регулирующих вопросы брака, можно вывести следующее определение. Брак - это добровольный союз мужчины и женщины, основанный на взаимной любви и уважении, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности

Условия заключения брака и обстоятельства, препятствующие вступлению в брак. Условия заключения брака - это обстоятельства, наличие которых необходимо для заключения брака (ст. 12 Семейного кодекса). Заключение брака не должно производиться, если имеют место обстоятельства, препятствующие вступлению в брак, предусмотренные ст. 14 Семейного кодекса. Итак, для заключения брака необходимо.

1. Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак. В Российской Федерации не допускаются однополые браки. Воля лиц, вступающих в брак, должна быть выражена лично и свободно, без какого-либо принуждения (угроз, насилия как

¹³ Гражданское и торговое право капиталистических государств. Под ред. Е.А.Васильева. М., 1993. 517.

физического, так и психического не только со стороны лиц, вступающих в брак, но и со стороны других лиц). В уголовном законодательстве предусмотрена ответственность за принуждение женщины к вступлению в брак.

1. Брачный возраст. Общий брачный возраст на территории Российской Федерации совпадает с возрастом полной гражданской дееспособности - 18 лет. Достижение брачного возраста необходимо на момент регистрации брака. В связи с тем, что фактические брачные отношения складываются и в более раннем возрасте, в соответствии с п. 2 ст. 13 Семейного кодекса при наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе по просьбе лиц, желающих вступить в брак, разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет. Снижение производится органами местной администрации по месту жительства лиц, вступающих в брак. Отказ в снижении брачного возраста может быть обжалован в суд.

Снижение брачного возраста ниже 16 лет возможно только в тех субъектах Российской Федерации, где принят закон, устанавливающий порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения может быть разрешено до достижения шестнадцатилетнего возраста. Такие законы приняты в Калужской, Московской, Мурманской Новгородской, Орловской, Ростовской, Рязанской, Тверской областях и других субъектах Российской Федерации. Так, например, в Московской области эти вопросы регулируются Законом Московской области от 15 мая 1996 г. № 9/90 “О порядке и условиях вступления в брак на территории Московской области лиц, не достигших возраста шестнадцати лет”¹⁴ и Постановлением Московской области от 19 мая 1997 г. № 100-ПГ “О наделении полномочиями принятия решений о разрешении на вступление в брак лицам, не достигшим возраста шестнадцати лет, и сроках рассмотрения заявлений о разрешении на вступление в брак”¹⁵. Жителям Московской области, не достигшим шестнадцати лет, брачный возраст может быть снижен до четырнадцати лет при наличии одного из следующих обстоятельств: рождение ребенка, беременность либо угроза жизни.

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

2. Не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно состоит в другом зарегистрированном браке. Это условие соответствует принципу моногамного брака. При регистрации брака лица, состоявшие ранее в браке, должны предъявить документ, подтверждающий прекращение брака (свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга и др.) В соответствии с абз 3 п. 2

¹⁴ Вестник Московской областной Думы. 1996. № 7.

¹⁵ Вестник Московской областной Думы. 1997. № 7.

ст. 25 Семейного кодекса 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.

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

4. Запрещены браки между усыновителями и усыновленными, поскольку правоотношения между этими лицами юридически приравнены к отношениям между родителями детьми.

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

Никаких других ограничений наше законодательство не предусматривает. В некоторых странах (например, некоторых штатах США) запрещено вступать в брак душевнобольным. В некоторых странах необходимо, чтобы прошло определенное время после расторжения брака или смерти супруга, прежде чем супруг мог бы заключить новый брак.

Ст. 15 Семейного кодекса предусматривает бесплатное медицинское обследование лиц, вступающих в брак, а также консультирование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи государственными и муниципальными учреждениями здравоохранения по месту жительства с согласия лиц, вступающих в брак. Это право предусмотрено ст. 22 Основ законодательства Российской Федерации от 22 июля 1993 г. № 5487-1 «Об охране здоровья граждан»¹⁶. Результаты обследования лица, вступающего в брак, могут быть сообщены его будущему супругу только с его согласия.

Регистрация брака осуществляется органами записи актов гражданского состояния, образованными органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Их правовое положение

¹⁶ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 33. Ст. 1318.

регулируется федеральным законодательством и законодательством субъектов Российской Федерации. Например, в Московской области действуют закон Московской области от 7 июня 1999 г. № 31/99-03 “Об образовании и деятельности органов записи актов гражданского состояния Московской области”, постановление Московской области от 14 февраля 2000 г. № 53-ПГ “Об органах записи актов гражданского состояния Московской области”.

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

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

Регистрация брака в соответствии со ст. 25 Федерального закона “Об актах гражданского состояния” производится любым органом ЗАГСа на территории Российской Федерации по выбору лиц, вступающих в брак.

Основанием для регистрации брака является совместное заявление лиц, вступающих в брак, которое должно быть ими подписано. Если один из будущих супругов не может явиться в орган ЗАГСа для подачи совместного заявления, волеизъявление лиц, вступающих в брак, может быть оформлено отдельными заявлениями. При этом подпись лица, которое не имеет возможности явиться в ЗАГС, должна быть нотариально удостоверена.

Заключение брака и его государственная регистрация производятся в соответствии со ст. 11 Семейного кодекса по истечении одного месяца со дня подачи совместного заявления о заключении брака в орган ЗАГСа. Установление месячного срока позволяет будущим супругам проверить серьезность своих намерений, а также провести проверку достоверности сообщенных в заявлении сведений. Этот срок при наличии уважительных причин может быть уменьшен или увеличен не более чем на месяц руководителем органа ЗАГСа по совместному заявлению лиц, вступающих в брак. Законодательство не называет исчерпывающего перечня таких причин. Чаще всего к ним относятся беременность, рождение ребенка, фактическое создания семьи, длительная командировка, болезнь, призыв в армию и другие. При

наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других особых обстоятельств) брак может быть заключен в день подачи заявления.

Государственная регистрация заключения брака производится в присутствии лиц, вступающих в брак. В некоторых странах (Испания, Перу) допускается выдача доверенности представителю на заключение брака.

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

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

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

Основаниями для признания брака недействительным являются:

- 1) отсутствие взаимного добровольного согласия на вступление в брак,
- 2) недостижение брачного возраста, если он не был снижен в установленном порядке,
- 3) близкое родство,
- 4) отношения усыновления,
- 5) недееспособность одного из супругов при вступлении в брак,
- 6) не расторгнутый предыдущий брак,

7) брак с лицом, скрывшим наличие у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания,

8) фиктивный брак.

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

В ст. 28 Семейного кодекса перечислены лица, имеющие право требовать признания брака недействительным. В некоторых случаях это может сделать только супруг, права которого нарушены (например, при заключении брака с лицом, скрывшим наличие у него ВИЧ-инфекции или венерической болезни); иногда также прокурор (если брак был заключен при отсутствии добровольного согласия одного из супругов); родители (брак заключен лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии соответствующего разрешения), орган опеки и попечительства, другие лица, права которых нарушены таким браком.

Брак может быть признан недействительным только судом. Суд вправе признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела о признании брака недействительным отпали те обстоятельства, которые в силу закона препятствовали его заключению. Например, если лицо достигло брачного возраста, или предыдущий нерасторгнутый брак супруги расторгли. Согласно п. 2 ст. 29 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.

В соответствии с п. 4 ст. 29 Семейного кодекса супруги после расторжения брака не вправе ставить вопрос о признании этого брака недействительным, за исключением случаев, когда действительность брака оспаривается по мотивам наличия между супругами запрещенной законом степени родства либо состояния одного из них на время регистрации брака в другом нерасторгнутом браке. В Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 5 ноября 1998 г. № 15 “О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака” даются следующие разъяснения. Если брак был расторгнут в судебном порядке, то признание брака недействительным

может быть только после отмены решения о расторжении брака. Если брак расторгнут в органах ЗАГСа, то суд может рассмотреть требование об аннулировании записи о расторжении брака и о признании его недействительным в одном производстве.

Последствия признания брака недействительным.

- 1) Аннулирование прав и обязанностей супругов, возникших с момента регистрации брака и существовавших до признания его недействительным. В отличие от развода права и обязанности аннулируются не с момента расторжения брака, а с момента заключения брака.
- 2) Супругам, изменившим фамилию при заключении брака, возвращается добрачная фамилия.
- 3) К имуществу, приобретенному в период брака, применяются положения об общей долевой, а не совместной собственности.
- 4) Брачный договор признается недействительным.
- 5) Утрачивается право на алименты супруга, имевшего право на их получение.

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

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

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

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

5. Прекращение брака

Под прекращением брака понимается прекращение правоотношений между супругами, возникших из зарегистрированного брака. В отличие от признания брака недействительным правоотношения в данном случае прекращаются на будущее время с момента наступления одного из следующих юридических фактов:

- 1) смерть супруга,
- 2) объявление в судебном порядке супруга умершим,
- 3) расторжение брака.

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

При явке супруга, объявленного умершим, брак может быть восстановлен органами ЗАГСа по совместному заявлению обоих супругов. Если другой супруг вступил в новый брак, то восстановление брака невозможно. Восстановление брака означает, что правовые последствия, возникшие с момента заключения брака, не прекращались. Например, приобретенное во время отсутствия супруга имущество является общей совместной собственностью, если иное не предусмотрено в брачном договоре. На детей, родившихся в таком браке, распространяется презумпция отцовства супруга матери.

Расторжение брака. В разные этапы исторического развития отношение к разводу было разным. Так, например, в 20-е гг. XX века расторжение брака производилось только в органах ЗАГСа причем без вызова супруга, ему только сообщалось о факте развода¹⁷, а в сороковые послевоенные годы процедура развода была существенно ужесточена: необходимо было пройти две судебные инстанции, дать публикацию в газете. Суду же предоставлялось право при отсутствии надлежащих оснований отказать в иске о расторжении брака.

В настоящее время брак может быть расторгнут в судебном или административном порядке. В административном порядке брак расторгается в органах ЗАГСа, если у супругов нет общих несовершеннолетних детей и оба супруга согласны на расторжение брака. Органы ЗАГСа не исследуют причин развода, их функции сводятся к регистрации расторжения брака. Основанием для расторжения брака является совместное заявление супругов. Причины расторжения брака в заявлении не указываются. Если один из супругов не имеет возможности явиться в орган ЗАГСа, волеизъявления супругов могут быть оформлены отдельными заявлениями, а подпись не явившегося в ЗАГС супруга должна быть нотариально удостоверена.

В соответствии с п. 4 ст. 33 Федерального закона “Об актах гражданского состояния” расторжение брака производится органом

¹⁷ См.: М.В. Антокольская. Лекции по семейному праву. М., 1995. С. 69.

ЗАГСa в присутствии хотя бы одного из супругов по истечении месяца со дня подачи супругами совместного заявления. Этот срок не может быть уменьшен, не увеличен. Государственная регистрация расторжения брака производится органом записи актов гражданского состояния либо по месту жительства супругов (одного из них) либо по месту государственной регистрации заключения брака.

П.2 ст.19 Семейного кодекса предусматривает случаи, когда брак расторгается в органах ЗАГСa по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг:

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

Государственная регистрация расторжения брака производится по истечении одного месяца со дня подачи заявления. При этом орган ЗАГСa в течение трех дней со дня принятия заявления извещает супруга, отбывающего наказание, либо опекуна недееспособного супруга, либо управляющего имуществом безвестно отсутствующего супруга. Супруг, отбывающий наказание, а также опекун недееспособного должны сообщить фамилию, которую избирает супруг при расторжении брака.

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

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

Расторжение брака в суде. Разъяснения некоторых вопросов, возникающих в судебной практики, даны в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 5 ноября 1998 г. № 15 “О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака”¹⁸.

Согласно ст. 21 Семейного кодекса брак может быть расторгнут в суде, если у супругов имеются общие несовершеннолетние дети, а также при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака либо если один из супругов уклоняется от расторжения брака в органе ЗАГСa, например, отказывается подать заявление.

Возможность подачи искового заявления о расторжении брака ограничена для мужа в период беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка. Процесс развода может особенно неблагоприятно в этот период отразиться на здоровье женщины и

¹⁸ Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1999. № 1.

ребенка, и в соответствии со ст. 17 Семейного кодекса муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака. Это положение распространяется и на случаи, когда ребенок родился мертвым или умер до достижения им возраста одного года. При отсутствии согласия жены на рассмотрение дела о разводе судья отказывает в принятии искового заявления, а если оно было принято, то прекращает производство по делу.

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

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

Дела о расторжении брака могут рассматриваться судом по просьбе супругов в закрытом заседании.

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

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

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

Все эти вопросы должны быть разрешены судом при вынесении решения о расторжении брака, за исключением споров о разделе имущества, если они затрагивают интересы третьих лиц. Тогда согласно п. 3 ст. 24 Семейного кодекса суд может выделить требование о разделе имущества в отдельное производство. Например, если имущество,

подлежащее разделу, является собственностью участников крестьянского (фермерского) хозяйства, либо жилищно-строительного кооператива. Кроме того, в отдельное производство может быть выделено требование о взыскании алиментов на детей, если другая сторона оспаривает запись об отце или матери ребенка в книге актов гражданского состояния.

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

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

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

6. Правовое положение супругов

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

Личные права и обязанности супругов неразрывно связаны с их обладателями и не могут быть переданы другим лицам. Некоторые из них предусмотрены в Конституции Российской Федерации.

Семейный кодекс закрепляет следующие личные неимущественные права и обязанности.

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

Первые три группы правомочий носят декларативный характер, и законодательство не предусматривает механизмов их реализации.

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

Осуществление данных прав производится только при заключении или расторжении брака. Перемена фамилии в период брака или после его расторжения осуществляется в общем порядке, предусмотренном главой VII ФЗ “Об актах гражданского состояния”, с подачей заявления в органы ЗАГСа, указанием причин перемены и уплатой государственной пошлины.

Имущественные отношения супругов. Более детально в законодательстве регулируются имущественные отношения между супругами, которые делятся на отношения собственности супругов и алиментные отношения. Алиментные правоотношения будут подробно рассмотрены в теме № 8.

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

Сущность общей совместной собственности состоит в том, что участники общей совместной собственности владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им составляющим единой целое имуществом, в котором доли заранее не определены. Определение долей осуществляется при разделе совместного имущества. При этом режим общей совместной собственности трансформируется в режим общей долевой, а затем раздельной собственности.

Общей совместной собственностью супругов является имущество, нажитое во время брака, то есть с момента, когда брак зарегистрирован в органах ЗАГСа, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено или внесено. Виды имущества перечислены в п.2 ст. 34 Семейного кодекса:

- 1) доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности,
- 2) полученные пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения,
- 3) движимое и недвижимое имущество,
- 4) права требования, выраженные в ценных бумагах, паях, вкладах, долях в капитале, внесенные в коммерческие организации, в том числе в кредитные,
- 5) а также любое другое имущество, нажитое супругами в период брака.

Супруги приобретают равные права на вышеназванное имущество независимо от того, на чье имя оно зарегистрировано (например, квартира или машина), на чье имя открыт счет в банке или от чьего имени внесен пай в кооператив. Равные права на общее имущество имеют не только супруги, которые равным образом или в части участвовали в приобретении имущества. Право на общее имущество принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода, что предусмотрено п. 3 ст. 34 Семейного кодекса. К таким причинам относятся болезнь, инвалидность, невозможность трудоустройства, учеба и др.

Согласно ст. 37 Семейного кодекса к общей совместной собственности супругов может быть отнесено имущество каждого из супругов, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества. Например, если в доме, который принадлежал супругу до брака или получен в период брака по безвозмездной сделке, был произведен капитальный ремонт или реконструкция, то это имущество в целом может быть признано общей совместной собственностью. Если произведенные вложения не существенно увеличили стоимость имущества, то другой супруг может требовать раздела тех средств, которые были потрачены на произведенные улучшения. Договором между супругами может быть предусмотрено иное.

Не является общим совместным следующие виды имущества:

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

Кроме того, суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них, что предусмотрено п. 4 ст. 38 Семейного кодекса.

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

В соответствии с п. 3 ст. 35 Семейного кодекса при совершении значительных сделок, например, с недвижимым имуществом или сделок, требующих нотариального удостоверения или государственной регистрации, согласие другого супруга должно быть выражено письменно и нотариально удостоверено. В противном случае супруг вправе требовать признания сделки недействительной в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки.

Раздел общего имущества супругов. Супруги могут в любой момент прекратить режим общей совместной собственности, произвести раздел. Иными словами, раздел общего имущества может быть произведен не только после расторжения брака, но и в период брака. Во время брака необходимость в разделе имущества может возникнуть, например, в связи с обращением взыскания на имущество одного из супругов.

Раздел может быть произведен добровольно путем заключения в письменной форме договора о разделе имущества. Согласно п. 2 ст. 38 Семейного кодекса нотариальное удостоверение такого договора осуществляется по желанию супругов, то есть является не обязательным. Отличие соглашения о разделе имущества от брачного договора состоит в том, что соглашение о разделе определяет судьбу лишь существующего имущества, а брачный договор также судьбу имущества, которое будет приобретено в будущем.

При недостижении соглашения раздел производится в судебном порядке. Доли супругов признаются равными. Размер доходов каждого из супругов не влияют на размер доли. Лишь в отдельных случаях суд может отступить от начала равенства долей, учитывая интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов. Под интересами детей подразумеваются интересы, связанные с их воспитанием и обеспечением жильем, одеждой и т.д. Так,

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

Доля одного из супругов может быть увеличена, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи, а также по другим причинам. Основания для отступления от начала равенства долей супругов в их общем имуществе должны быть приведены в решении суда.

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

Раздел имущества производится попредметно и в стоимостном выражении. Первоначально определяются идеальные доли, затем производится натуральный раздел, то есть определяется, кому из супругов достанутся те или иные виды имущества. При этом учитываются прежде всего пожелания самих супругов в зависимости от профессиональной деятельности, состояния здоровья, привычек и других обстоятельств. Например, если один из супругов профессиональный музыкант, то ему, безусловно, будет передан рояль, приобретенный в период брака.

В случае, если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация. Стоимость имущества, подлежащего разделу, определяется на время рассмотрения дела. В состав имущества,

подлежащего разделу, включается не только общее имущество, имеющееся у супругов в наличии на время рассмотрения дела либо находящееся у третьих лиц, но также и общие долги супругов, которые распределяются пропорционально присужденным долям, а также права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи. Например, права, удостоверенные акциями, или право на получение квартиры по договору об участии в долевом строительстве и инвестировании денег в строительство жилья.

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

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

Ст. 40 Семейного кодекса дает определение брачному договору. Под ним понимается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Таким образом, брачный договор может быть заключен либо до регистрации брака, но при этом он вступает в силу только после его государственной регистрации, либо в любое время в период брака.

Поскольку брачный договор является разновидностью гражданско-правового договора, то к нему применяются и соответствующие нормы гражданского законодательства. К тому же применение к семейным отношениям гражданского законодательства прямо оговорено ст. 4 Семейного кодекса. Эти положения касаются порядка заключения договора, его изменения, расторжения и т.д. Так, например, брачный договор могут заключить лица, не достигшие 18 лет и не обладающие полной дееспособностью, с учетом положений ст. 26 Гражданского кодекса РФ (для заключения брачного договора необходимо согласие родителей (попечителей). Если несовершеннолетний вступил в брак, то, приобретя полную дееспособность, он может сам совершить любую сделку, в том числе и брачный договор.

По форме брачный договор должен быть письменным и нотариально удостоверенным.

Содержание брачного договора могут образовывать следующие условия, предусмотренные в ст. 42 Семейного кодекса.

1. Режим имущества супругов. Как правило, основной целью брачного договора является изменение режима общей совместной собственности

супругов и замена его на долевую или раздельную собственность. В брачном договоре может быть изменен режим в отношении отдельных видов имущества, например, недвижимого, или определенных доходов. Например, в брачном договоре может быть указано, что доходы от предпринимательской деятельности будут принадлежать супругу, который осуществляет предпринимательскую деятельность. В договоре может быть указано, что установленный договором режим распространяется на имущество, которое будет приобретено в определенный период времени. Например, все, что приобретают супруги до рождения ребенка, является их раздельной собственностью, а после рождения - общей совместной. В брачном договоре может быть изменен режим имущества, приобретенного до брака или полученного по безвозмездным сделкам в период брака, то есть являющегося раздельной собственностью супругов.

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

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

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

1. Способы участия в доходах друг друга. Это условие может быть включено в брачный договор когда оба супруга имеют самостоятельные доходы, а также когда один из супругов не имеет дохода, но приобретает таким образом право собственности на доходы, получаемые другими супругом, например, в виде определенного процента от доходов от предпринимательской деятельности.
2. Порядок несения каждым из супругов семейных расходов. К ним могут относиться как текущие расходы, например, плата за квартиру, коммунальные услуги, приобретение продуктов питания и т.п., так и другие, например, на обучение, лечение и т.д.
3. Порядок распределения имущества, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. Такие условия в договоре

позволят избежать споров и обращения в суд в случае расторжения брака.

4. Другие положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

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

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

К ним относятся условия,

- ограничивающие правоспособность или дееспособность супругов. Например, ограничить право на составление завещания;
- ограничивающие право на обращение в суд. Например, нельзя в брачном договоре предусмотреть, что супруги в случае отсутствия у них несовершеннолетних детей, обязуются расторгнуть брак в органах ЗАГС и не требовать раздела имущества;
- устанавливающие личные неимущественные отношения между супругами. Поскольку личные неимущественные права супругов практически не регулируются законодательством и их реализация не может быть обеспечена принудительной силой государства, то их включение в договор не будет носить правового характера;
- устанавливающие права и обязанности в отношении детей. Поскольку дети являются самостоятельными субъектами права, то все акты, затрагивающие права детей, должны совершаться отдельно;
- ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания. Думается, что нельзя ограничивать также и права супругов на алименты по другим основаниям, предусмотренным ст.89 Семейного кодекса;
- которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение. Например, один из супругов полностью лишается права собственности на имущество, нажитое супругами в период брака;
- противоречащие основным началам семейного законодательства. Это касается прежде всего норм-принципов, предусмотренных в ст. 1 Семейного кодекса.

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

Не допускается односторонний отказ от исполнения брачного договора. Однако возможны такие ситуации, когда обстоятельства, при которых заключался договор, существенно изменились, и исполнение

приведет к значительному ущербу для сторон, что предусмотрено ст. 451 Гражданского кодекса. Например, если супруг, который занимался предпринимательской деятельностью и обеспечивал семью, потерял трудоспособность и стал инвалидом, то договор может быть расторгнут или изменен судом по заявлению заинтересованного супруга.

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

Брачный договор может быть признан недействительным (оспоримым или ничтожным) по тем же основаниям, что и любая гражданско-правовая сделка. Например, брачный договор может быть признан притворной сделкой, если он совершен с целью прикрыть договор купли-продажи имущества в целях избежания налогообложения.

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

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, то есть такой договор является оспоримым.

Ответственность супругов по обязательствам. В состав имущества супругов могут входить не только материальные объекты и права требования, но и обязательства супругов (долги). Весьма важное практическое значение имеет определение характера долга: является он общим или личным.

К личным относятся обязательства, возникшие у каждого из супругов:

- 1) до регистрации брака,
- 2) после заключения брака, но с целью удовлетворению личных нужд,
- 3) неразрывно связанные с личностью должника (из причинения вреда, алиментные обязательства),
- 4) обременяющие раздельное имущество супругов, например, долги наследодателя, перешедшие к супругу-наследнику и др.

По личным обязательствам взыскание может быть обращено лишь на личное имущество супруга-должника, а при недостаточности - на его долю в общем имуществе супругов, которая определяется путем раздела. Исключение составляют требования о возмещении вреда, причиненного преступлением одного из супругов, а именно: если 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 его часть. Это должно быть установлено приговором суда.

Общими являются обязательства,

- 1) по которым оба супруга стали содолжниками по закону или взяли на себя обязательства по договору или (например, при совместном причинении вреда);
- 2) должником, по которому выступает один из супругов, но все полученное было израсходовано на нужды семьи;
- 3) обременения общего имущества,
- 4) обязательства по возмещению вреда, причиненного общими несовершеннолетними детьми и др.

По общим обязательствам ответственность несут оба супруга. Сначала взыскание обращается на их общее имущество, а при его недостаточности - на личное имущество обоих супругов. Эта ответственность является солидарной. При разделе имущества долги супругов распределяются пропорционально присужденной доле.

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

Кроме того, для защиты интересов кредиторов им предоставлено право требовать изменения условий или расторжения договора, заключенного с супругом, если условия брачного договора изменили имущественное положение супруга таким образом, что если бы кредитор мог это предвидеть, то договор с супругом не был бы заключен или был бы заключен на других условиях. Но эти обстоятельства в суде придется доказывать самому кредитору.

7. Родительские правоотношения

Установление происхождения детей. Основанием возникновения семейно-правовых отношений между родителями и детьми является происхождение детей - кровное родство, удостоверенное в установленном законом порядке. Удостоверение происхождения ребенка осуществляется органами ЗАГС.

Основанием для государственной регистрации рождения является документ, подтверждающий происхождение ребенка от матери. В большинстве случаев в качестве такового выступает документ о рождении, выданный медицинской организацией, в которой происходили роды. Это может быть не только государственное учреждение, а любая медицинская организация независимо от организационно-правовой формы. Если роды ребенка проходили вне медицинского учреждения, то основанием для регистрации может быть документ, выданный медицинской организацией, врач которой оказывал медицинскую помощь при родах или в которую обратилась мать после родов, либо лицом, занимающимся частной медицинской практикой. При родах вне медицинской организации и без оказания медицинской помощи регистрация производится на основании заявления лица, присутствовавшего во время родов, о рождении ребенка. При отсутствии оснований регистрация производится в соответствии с решением суда об установлении факта рождения ребенка данной женщиной. В этом случае установление происхождения ребенка от матери может быть основано на других доказательствах.

Государственная регистрация рождения в соответствии с п. 1 ст. 15 Федерального закона “Об актах гражданского состояния” производится органом ЗАГС по месту рождения ребенка или по месту жительства родителей (одного из родителей). Если ребенок родился при переезде (в самолете, на судне, в поезде и т.д.), то регистрация рождения производится органом ЗАГС по месту жительства родителей (одного из родителей) или любым органом ЗАГС, расположенным по маршруту следования транспорта. При этом местом рождения ребенка указывается место государственной регистрации рождения ребенка.

Родители или один из родителей должны в течение одного месяца со дня рождения ребенка заявить о его рождении устно или письменно. Если родители не имеют возможности лично заявить о рождении ребенка (например, по состоянию здоровья), то заявление может быть сделано родственником одного из родителей либо лицом, уполномоченным родителями, либо должностным лицом медицинской организации или иной организации, в которой находилась мать во время родов или находится ребенок.

Установление отцовства. Рождение ребенка женщиной, состоящей в браке, порождает презумпцию отцовства супруга матери. Эта презумпция действует в течение трехсот дней с момента:

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

При этом сведения об отце вносятся на основании следующих документов:

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

Происхождение ребенка от отца, не состоящего в браке с матерью ребенка, может быть установлено добровольно либо принудительно. **Добровольное отцовство** устанавливается путем подачи в орган ЗАГСа совместного заявления отцом и матерью ребенка. В случаях, предусмотренных п. 3 ст. 48 Семейного кодекса, отцовство устанавливается по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия - по решению суда.

К ним относятся:

- смерть матери,
- признания ее недееспособной,
- невозможности установления ее места нахождения,
- лишение ее родительских прав

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

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

В некоторых случаях подача совместного заявления об установлении отцовства после рождения ребенка может быть затруднительна, например, если отец будет призван в армию или планируется длительная командировка. В этих случаях будущие родители могут подать заявление в орган ЗАГСа во время беременности

матери. Запись о родителях ребенка будет произведена после рождения ребенка. До тех пор любой из родителей может отозвать заявление.

Вопросы **установления отцовства в судебном порядке** разъясняются в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 октября 1996 г. № 9 “О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов”¹⁹.

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

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

При установлении отцовства в отношении детей, родившихся после вступления в силу Семейного кодекса, то есть с 1 марта 1996 г., суд принимает во внимание любые доказательства (письменные, устные и др.), с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица, в том числе экспертизу (например, генная дактилоскопия, которая позволяет установить отцовство с высокой степенью точности). Если ребенок родился до 1 марта 1996 г. суд должен руководствоваться п. 2 ст. 48 Кодекса о браке и семье РСФСР и принимать во внимание лишь следующие обстоятельства:

- 1) совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка,
- 2) совместное воспитание либо содержание ими ребенка,
- 3) признание ответчиком отцовства, с достоверностью подтвержденное доказательствами.

Достаточно доказательства хотя бы одного из этих обстоятельств.

На требования об установлении отцовства независимо от возраста ребенка сроки исковой давности не распространяются. В соответствии с п.5 ст. 45 Семейного кодекса установление отцовства в отношении лица, достигшего 18 лет, допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным, - с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства.

Если при жизни отца ни добровольно, ни принудительно отцовство не было установлено, и родители не состояли в браке, суд в соответствии со ст. 50 Семейного кодекса вправе установить факт признания им отцовства. Такой факт устанавливается по правилам

¹⁹ Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1997. № 1.

особого производства как с помощью письменных, так и других доказательств.

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

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

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

Установление материнства и отцовства при применении искусственных методов репродукции человека. Эти способы применяются в тех случаях, когда супружеская пара или одинокая женщина не могут иметь детей.

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

1. Юридические родители являются фактическими родителями ребенка (например, при имплантации использован эмбрион, генетически происходящий от супружеской пары).

2. Отсутствие биологической связи между ребенком и родителями (одним из них).

Согласно абз. 1 п. 4 ст. 51 Семейного кодекса в качестве родителей ребенка записываются лица, давшие свое согласие на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, при условии, что вынашивает и рождает ребенка именно та женщина, которая дала согласие на применение в отношении нее названных методов с целью рождения ею ребенка. При этом не имеет значения, являются ли оба супруга или один из них генетическими родителями или нет.

Несколько иная ситуация возникает при суррогатном материнстве. Суррогатное материнство состоит в том, что оплодотворенная яйцеклетка пересаживается в организм генетически посторонней

женщины, которая вынашивает и рождает ребенка не для себя, а для бездетной супружеской пары. Поскольку семейное законодательство исходит из того, что матерью ребенка является та женщина, которая его родила, то супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, записываются в качестве родителей ребенка только при наличии ее согласия. Семейный кодекс не предусматривает срока, в течение которого суррогатная мать может дать такое согласие. Если исходить из срока для регистрации рождения ребенка в органах ЗАГСа, то этот срок равен одному месяцу.

Если суррогатная мать дает согласие на запись супругов в качестве родителей, которое должно быть выражено в письменной форме и удостоверено руководителем медицинского учреждения, то медицинское учреждение выдает справку обычного образца о рождении у супругов ребенка. На основании этой справки, а также документа, подтверждающего факт получения согласия суррогатной матери на запись супругов родителями ребенка, регистрации в органах ЗАГСа производится в обычном порядке.

Если суррогатная мать отказывается дать свое согласие и хочет оставить ребенка у себя, то на основании справки медицинского учреждения она сама записывается в органах ЗАГСа в качестве матери ребенка. Если суррогатная мать состоит в браке, то действует презумпция отцовства ее супруга, если нет -то запись об отце производится на общих основаниях.

Согласно ст. 35 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан сведения о проведенных искусственном оплодотворении и имплантации эмбриона, а также о личности донора составляют врачебную тайну.

При применении методов искусственной репродукции человека право ребенка знать своих родителей, предусмотренное в п.2 ст. 54 Семейного кодекса, а также в Конвенции ООН “О правах ребенка”, в большинстве случаев не реализуется. В настоящее время далеко не все правовые вопросы, возникающие в данной сфере, урегулированы законодательством.

Оспаривание отцовства или материнства. Запись родителей в книге ЗАГСа может быть оспорена только в судебном порядке по требованию следующих лиц;

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

Ранее Кодекс о браке и семье предусматривал годичный срок исковой давности по оспариванию отцовства или материнства с момента, когда лицу, записанному в качестве отца или матери, стало

известно о произведенной записи. В настоящее время сроки исковой давности на данные требования не распространяются.

В ряде случаев право лиц, записанных в качестве отца и матери ребенка, ограничено в интересах прежде всего самого ребенка. Эти обстоятельства перечислены в пп. 2-3 ст. 52 Семейного кодекса.

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

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

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

Понятие ребенка дается в ст. 1 Конвенции и п.1 ст. 54 Семейного кодекса. Ребенок является лицом, не достигшее 18 лет.

Основные права ребенка перечислены в главе 11 Семейного кодекса, а также Федеральном законе от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ “Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации”.

I. Личные неимущественные права.

1. Право ребенка жить и воспитываться в семье; право знать своих родителей насколько это возможно, право на их заботу и на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит интересам ребенка (ст. 54 Семейного кодекса). При отсутствии родителей, лишении родительских прав или в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства в соответствии с принципом приоритетного семейного воспитания. Среди форм устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей, приоритетной является усыновление. Кроме того, применяются такие

формы как передача в приемную семью, семью опекуна (попечителя). И лишь при отсутствии возможности устройства ребенка в семью, он передается на воспитание в детские учреждения.

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

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

При возникновении экстремальных ситуаций, например, задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном учреждении и др. ребенок также имеет право на общение со своими родителями и родственниками и ограничение этого права возможно только при наличии существенных причин (например, опасность для ребенка со стороны родственников).

3. Право ребенка на защиту своих прав и законных интересов (ст.56 Семейного кодекса). Эти обязанности возлагаются прежде всего на родителей (лиц, их заменяющих), а также органы опеки и попечительства, прокурора и суд. Право на защиту несовершеннолетних имеют также другие лица, например, право на взыскание алиментов с родителей в отношении несовершеннолетних детей имеют лица, на иждивении которых находится несовершеннолетний; руководитель общеобразовательного учреждения может подать иск об ограничении родительских прав и др.

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

4. Право ребенка выразить свое мнение при решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства (ст. 57 Семейного кодекса). Например, при решении вопроса о том, с кем будет проживать ребенок. Это право может быть реализовано с того возраста,

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

Для решения следующих вопросов обязательно согласие ребенка, достигшего десяти лет:

- 1) при изменении ребенку имени, фамилии, отчества,
- 2) при усыновлении ребенка, а также при записи в книге актов гражданского состояния усыновителей в качестве родителей ребенка, за исключением случаев, когда ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем
- 3) при передаче ребенка в приемную семью,
- 4) при восстановлении родителей в родительских правах.

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

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

Если отцовство в отношении ребенка не установлено, то фамилия указывается по фамилии матери, имя - по ее указанию, а отчество - по имени лица, записанного по указанию матери в качестве отца.

По достижении 14 лет ребенок может сам изменить фамилию, имя в общем порядке, предусмотренном ФЗ “Об актах гражданского состояния”. Изменение имени и фамилии ребенка до достижения им 14 лет возможно по совместной просьбе родителей с согласия органа опеки и попечительства. С десятилетнего возраста обязательно согласие ребенка. Если родители проживают раздельно, и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов ребенка и с учетом мнения другого родителя. В некоторых случаях учет мнения другого родителя не обязателен:

- при невозможности установления его места нахождения,
- при лишении его родительских прав,

- при признании недееспособным,
- если родитель уклоняется без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка.

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

II. Имущественные права.

В большинстве своем имущественные права несовершеннолетних детей регулируются гражданским законодательством (совершение сделок, имущественная ответственность за нарушения и др.) Семейное законодательство регулирует лишь некоторые имущественные права ребенка, возникающие в кругу семьи. Так, дети при жизни родителей не имеют права собственности на их имущество, а родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Но при этом, если дети и родители проживают совместно, то они владеют и пользуются имуществом друг друга по взаимному согласию. Совместное приобретение имущества родителями и детьми не влечет возникновения права общей совместной собственности. Их отношения регулируются нормами об общей долевой собственности. Исключение составляет право общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства.

В числе имущественных отношений важное место занимают алиментные обязательства между родителями и детьми. До достижения 18 лет дети не обязаны содержать своих родителей. Зато обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей не ограничены каким-либо возрастом. Алименты выплачиваются на ребенка, который становится их собственником, но право распоряжения этими средствами принадлежит родителям или лицам, их заменяющим. Иногда недобросовестные родители, получающие алименты, допускают их расходование не только в интересах ребенка. Например, недобросовестная мать тратит алименты на собственные нужды, обделяя ребенка. Тогда родитель-плательщик может потребовать в судебном порядке перечисления части алиментов (до пятидесяти процентов) на счет, открытый на имя ребенка в банке.

Родительские правоотношения. Общая характеристика.

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

- 1) срочный характер (до достижения ребенком 18 лет или приобретения полной дееспособности),
- 2) особый субъектный состав,
- 3) равенство родителей при осуществлении родительских прав независимо от возраста, пола, места жительства и т.д.,

- 4) родительские права, составляющие содержание правоотношений, одновременно являются и их обязанностями,
- 5) реализация родительских прав должна осуществляться в интересах ребенка,
- 6) особые санкции, носящие личный неимущественный характер за уклонение от выполнения родительских обязанностей.

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

К ним относятся:

- 1) право на воспитание (п. 1 ст. 63 Семейного кодекса),
- 2) право на образование ребенка (п. 2 ст. 63 Семейного кодекса),
- 3) право представлять интересы ребенка (ст. 64 Семейного кодекса),
- 4) право на защиту ребенка (п. 1 ст. 64 Семейного кодекса),
- 5) право требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его не на законном основании (абз. 1 п. 1 ст. 68 Семейного кодекса). Споры по данному вопросу подлежат разрешению в судебном порядке. Однако суд вправе с учетом мнения ребенка отказать родителю в иске, если придет к выводу, что передача ребенка родителю противоречит интересам несовершеннолетнего (абз. 2 п. 1 ст. 68 Семейного кодекса). При рассмотрении таких дел суд учитывает реальную возможность родителя обеспечить надлежащее воспитание ребенка, характер сложившихся взаимоотношений родителя с ребенком, привязанность ребенка к лицам, у которых он находится, и другие обстоятельства.

Споры, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом их мнения (п. 2 ст. 65 Семейного кодекса). При наличии разногласий между родителями они вправе обратиться в орган опеки и попечительства или в суд. Все споры по поводу воспитания и осуществления других прав в отношении детей разрешаются судом с участием органа опеки и попечительства.

Осуществление родительских прав несовершеннолетними родителями.

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

Согласно п. 1 ст. 62 Семейного кодекса несовершеннолетние родители имеют право на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Поскольку несовершеннолетний гражданин далеко не всегда является сформировавшейся личностью, обладающей интеллектуальной и волевой зрелостью, то он не может правильно

воспитать ребенка, а иногда еще и сам нуждается в воспитании. Таким образом, несовершеннолетние родители имеют право лишь участвовать в воспитании ребенка.

С 16 лет родители могут сами осуществлять родительские права в отношении ребенка, перечисленные выше. Однако при этом необходимо учитывать, что в гражданско-правовых отношениях законным представителем ребенка являются его родители, которые до достижения ребенком 14 лет осуществляют практически все сделки от его имени (ст. 28 ГК РФ). В то же время несовершеннолетний родитель не вправе без согласия своих родителей совершать многие сделки (ст. 26 ГК РФ), но при этом становится законным представителем своего ребенка и может совершать сделки от имени ребенка. Двусмысленность такого положения должна быть разрешена законодателем.

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

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

Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

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

Согласно ст. 66 Семейного кодекса родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право:

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

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

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

В некоторых случаях родители могут быть ограничены в реализации своих прав. Например, когда общение ребенка с отдельно проживающим родителем может нанести вред ребенку, суд в соответствии с п.1 ст. 65 Семейного кодекса вправе отказать этому родителю в удовлетворении иска об определении порядка его участия в воспитании ребенка.

Если родители не осуществляют или осуществляют ненадлежащим образом родительские права, которые являются одновременно и обязанностями, то они несут ответственность, предусмотренную семейным законодательством, в виде лишения или ограничения родительских прав, а также и в других формах. Особенностью этих видов ответственности является их неимущественный характер.

Лишение родительских прав. Данная мера представляет собой крайнюю меру ответственности, которая применяется в исключительных случаях за совершение родителями виновного правонарушения в отношении своих детей. Основания для применения этой меры предусмотрены в ст. 69 Семейного кодекса и разъяснены в п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 мая 1998 г. № 10 “О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей”.

1. Уклонение родителей от выполнения родительских обязанностей. Одно из самых распространенных оснований, которое выражается в отсутствии заботы об их нравственном и физическом развитии, обучении, оставление детей без присмотра, злостный неплатеж алиментов.
2. Отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома либо из иного лечебного, воспитательного учреждений или из других аналогичных учреждений. В качестве уважительных причин могут быть признаны невозможность забрать ребенка вследствие отсутствия условий для проживания, рождение ребенка беженцами, лицами, не имеющими гражданства, работы и т.п.
3. Злоупотребление своими родительскими правами, то есть использование этих прав в ущерб интересам детей. Например, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству, проституции, употреблению спиртных напитков или наркотиков и т.п.
4. 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.

5. Хронический алкоголизм или наркомания, что должно быть подтверждено медицинским заключением. Признание ответчика ограниченно дееспособным при этом не обязательно.
6. Совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга, что должно быть установлено приговором суда. При этом форма умысла значения не имеет.

Как правило, на практике одновременно имеет место несколько оснований.

Не могут быть лишены родительских прав лица, которые не выполняют свои родительские обязанности вследствие стечения тяжелых обстоятельств или по другим причинам, не зависящим от них, например, по причине болезни, психического расстройства и т.п. В этих случаях родители могут быть ограничены в родительских правах, либо суд может вынести решение об отобрании ребенка и передаче его органам опеки и попечительства в соответствии с п. 2 ст. 73 Семейного кодекса, если будет установлено, что оставление ребенка у родителей опасно для него.

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

- один из родителей либо лица, их заменяющие;
- прокурор,
- орган и учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних и др.)

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

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

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

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

Согласно ст. 98 Жилищного кодекса РФ лишение родительских прав является основанием для выселения родителя из жилого помещения, где он проживает совместно с ребенком на основании договора социального найма без предоставления другого жилого помещения.

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

Лишение родительских прав носит бессрочный характер, но не является бесповоротным решением. Если родители изменяют поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребенка, то они могут быть восстановлены судом в родительских правах в соответствии со ст. 72 Семейного кодекса.

Восстановление в родительских правах возможно только в том случае, если ребенок не усыновлен или усыновление отменено. Иск о восстановлении в родительских правах подается самим родителем. Ответчиком является другой родитель либо лицо, на попечении которого находится ребенок (приемный родитель, опекун, детское учреждение). Дело рассматривается с обязательным участием органа опеки и попечительства, а также прокурора. Основными критериями, исходя из которых суд разрешает спор, являются интересы ребенка. Нельзя восстановить в родительских правах, если ребенок достиг 10 лет и возражает против этого.

Как правило, одновременно с заявлением о восстановлении в родительских правах рассматривается требование о возврате ребенка родителям. Выписка из решения суда в течение трех дней со дня вступления решения в законную силу направляется в орган записи актов гражданского состояния.

Ограничение родительских прав (ст. 73-76 Семейного кодекса). Другой мерой, связанной с отобранием ребенка у родителей без

лишения родительских прав, является ограничение родительских прав. Далеко не во всех случаях эта мера может применяться как санкция за виновное поведение.

Основанием для ее применения служит опасность оставления ребенка с родителями:

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

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

Круг лиц, которые могут предъявить иск об ограничении родительских прав, более широкий по сравнению с заявителями по делам о лишении родительских прав. К ним относятся близкие родственники ребенка, органы и учреждения, на которые законом возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, образовательные и другие учреждения, прокурор.

Последствия ограничения родительских прав также имеют определенные особенности.

- 1) Права и обязанности родителей не прекращаются, а лишь ограничиваются, и, как правило, ограничение носит временный характер.
- 2) Родителям могут быть разрешены контакты с ребенком в соответствии со ст. 75 Семейного кодекса.
- 3) Не прекращаются алиментные обязательства, наследственные правоотношения.
- 4) Родители теряют право на личное воспитание ребенка, право на льготы и пособия.

Впоследствии ограничение родительских прав может быть отменено судом в порядке ст. 76 Семейного кодекса.

При непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью, когда нет возможности ждать судебного разбирательства о лишении или ограничении родительских прав, орган опеки и попечительства вправе на основании административного акта органа местного самоуправления немедленно отобрать ребенка, уведомив при этом прокурора (ст. 77 Семейного кодекса). Эта мера может быть применена не только к родителям, но и другим лицам, на попечении которых находится ребенок. В течение семи дней после вынесения административного акта орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с иском о лишении или ограничении родительских прав. Действия органов опеки и попечительства могут быть обжалованы родителями в суд.

8. Алиментные обязательства

Алиментное обязательство - это правоотношение, возникающее на основании соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать.

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

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

Ст. 115 Семейного кодекса установлена ответственность за несвоевременную уплату алиментов в виде зачетной неустойки в размере 0,1 % от невыплаченной суммы за каждый день просрочки, а также причитающихся убытков. Ответственность наступает только при наличии вины. Например, если алиментоплательщику задерживают заработную плату, то ответственность за просрочку уплаты алиментов не наступает.

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

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

Алиментные обязательства могут возникать на основании добровольного соглашения между алиментоплательщиком и алиментополучателем или решения суда, если алиментоплательщик отказывается добровольно выполнять обязанность по уплате алиментов.

На основании соглашения могут возникать алиментные обязательства между членами семьи, которые по законодательству и не являются алиментнообязанными, например, между трудоспособной супругой-домохозяйкой и супругом-предпринимателем.

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

К ним относятся дети, родители, внуки, дедушки и бабушки, братья и сестры, фактические воспитатели, отчим и мачеха. Возможность взыскания алиментов обусловлена определенными обстоятельствами, которые относятся как к алиментоплательщикам, так и к алиментнообязанным лицам. Эти обстоятельства указаны в таблице № 1.

Алиментные обязательства родителей и детей. Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Эта обязанность присуща в равной степени как матери, так и отцу независимо от того, проживают они с ребенком или нет. Взыскание алиментов производится до достижения ребенком 18 лет. После 18 лет независимо от доходов ребенок теряет право на получение алиментов.

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

В судебном порядке алименты на несовершеннолетнего ребенка согласно ст. 81 Семейного кодекса взыскиваются в процентах от ежемесячного дохода: 1/4 - на одного ребенка, 1/3 - на двух детей, 1/4 на трех и более. Этот размер может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств, например, если алиментоплательщик нетрудоспособный, получает невысокую пенсию, то размер взыскиваемых с него алиментов может быть уменьшен. Перечень видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 июля 1996 г. № 841²⁰.

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

- 1) если родитель имеет нерегулярный меняющийся заработок или иной доход,
- 2) родитель получает заработок или иной доход полностью или частично в натуре (например, продукцией своего предприятия) или в иностранной валюте,

²⁰ Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 31. Ст. 3743.

- 3) при отсутствии заработка или иного дохода (в этом случае возможно обращение взыскания на имущество алиментоплательщика)
- 4) в других случаях, когда взыскание алиментов в долевом отношении затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон.

Размер алиментов в твердой денежной сумме определяется в минимальных размерах оплаты труда и в дальнейшем подлежит индексации пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда в соответствии со ст. 117 Семейного кодекса.

Основным критерием определения размера алиментов в твердой сумме является прежний уровень обеспечения ребенка. Например, если ребенок ходит в музыкальную школу. Кроме того, учитываются материальное и семейное положение каждой из сторон и другие обстоятельства. При определении материального положения сторон суд учитывает все источники, образующие доход.

Если ребенок остался без попечения обоих родителей, алименты выплачиваются опекуну (попечителю), приемным родителям либо зачисляются на счета воспитательного учреждения, где воспитывается ребенок и учитываются отдельно по каждому ребенку. Согласно абз. 3 п. 2 ст. 84 Семейного кодекса воспитательные учреждения могут помещать эти суммы в банк и 50% дохода использовать на содержание детей. После оставления детьми указанных учреждений суммы полученных алиментов и оставшиеся 50% от их обращения зачисляются на счет, открываемый на имя ребенка в Сбергательном банке.

Алиментные обязательства в отношении детей прекращаются по достижении ими 18 лет. Если ребенок нетрудоспособный и нуждается в помощи, то родители обязаны содержать его независимо от своих доходов. Нетрудоспособными является инвалиды первой и второй группы или лица, достигшие пенсионного возраста. Вопрос о нетрудоспособности инвалидов третьей группы решается в каждом конкретном случае, исходя из возможности их трудоустройства.

Под нуждаемостью в получении содержания понимается обеспеченность лица средствами в размере ниже прожиточного минимума. Кроме того, лицо может получать доход и выше прожиточного минимума, но при этом быть нуждающимся, например, если он нуждается в постороннем уходе или в дорогостоящих лекарствах.

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

Алиментные обязательства родителей и детей являются взаимными. Достигнув совершеннолетия, трудоспособные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся родителей независимо от своего

дохода и заботиться о них. Однако принудить ребенка осуществлять заботу, видаться с родителями невозможно. При отсутствии соглашения алименты устанавливаются в судебном порядке в твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно. При определении размера алиментов учитываются все трудоспособные несовершеннолетние дети данного родителя, независимо от того, предъявлены к ним требования или нет. Дети освобождаются от уплаты алиментов, если в суде будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей (например, уклонялись от уплаты алиментов, воспитания ребенка и т.д.) За злостное уклонение от Уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей установлена уголовная ответственность ст. 157 Уголовного кодекса Российской Федерации.

При наличии исключительных обстоятельств (болезнь, увечье и др.) у алиментополучателя может возникнуть необходимость в дополнительных средствах, связанных с приобретением лекарств, постоянного ухода, оплаты операции и т.п. В этом случае по соглашению сторон или в судебном порядке может быть определен размер участия алиментоплательщика в дополнительных расходах, который устанавливается в твердой денежной сумме в соответствии со ст. 86, 88 Семейного кодекса.

Алиментные обязательства супругов и бывших супругов. Право на получение алиментов имеет только супруг, состоящий в зарегистрированном браке. В остальных случаях договоры о материальном содержании будут регулироваться нормами гражданского законодательства.

Условия взыскания алиментов и основания для освобождения от обязанности по содержанию приведены в таблице № 1. Размер алиментов взыскивается в твердой денежной сумме, выплачиваемой ежемесячно, исходя из материального и семейного положения супругов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон.

Супруг (бывший супруг) утрачивает право на алименты в следующих случаях:

- 1) при отпадении основания для выплаты (достижение ребенком трех лет, восстановление трудоспособности и т.п.);
- 2) при вступлении в новый брак. При этом супруг приобретает право на получение алиментов от нового супруга.

Помещение супруга, получающего алименты, в дом инвалидов на государственное обеспечение либо передача его на обеспечение частных лиц (например, заключение договора пожизненного содержания с иждивением), может служить основанием для освобождения плательщика алиментов от их уплаты, в соответствии с п.2 ст. 120 Семейного кодекса, устанавливающим, что право супруга на получение алиментов утрачивается, если отпали основания для получения содержания.

Алиментные обязательства других членов семьи. Гл. 15 Семейного кодекса устанавливает алиментные обязательства других членов семьи, иногда и не связанных кровным родством. Несовершеннолетние нуждающиеся в помощи братья и сестры, которые не могут получить содержание от своих родителей вследствие их смерти, болезни, безвестного отсутствия или других причин, имеют право на получение алиментов от совершеннолетних братьев и сестер, обладающих достаточными средствами. Невозможность получения содержания означает наступление таких обстоятельств, которые исключают или чрезвычайно затрудняют взыскания алиментов. Если у ребенка имеются братья (сестры) и дедушка (бабушка), то выбор к кому предъявлять требование об уплате алиментов принадлежит опекуну (попечителю) ребенка.

Обязанности дедушки (бабушки) по содержанию внуков являются взаимными и предусмотрены ст.94,95 Семейного кодекса. Взыскание алиментов с дедушки и бабушки допускается, если нет возможности получить содержание от родителей. При предъявлении иска к дедушке и бабушке по отцовской линии они вправе просить о вызове в суде в качестве соответчиков дедушку и бабушку по материнской линии (и наоборот). При этом суд будет определять размер взыскиваемых алиментов с учетом материальных возможностей каждого из участников.

Подробнее см. таблицу № 1.

Семейный кодекс в отличие от Кодекса о браке и семье РСФСР не предусматривает алиментных обязательств фактических воспитателей в случае отказа от дальнейшего воспитания и содержания своих воспитанников, а также обязанностей отчима и мачехи по содержанию несовершеннолетних пасынков и падчериц, которые находились у них на воспитании и содержании, не имеют родителей или не могут получить достаточных средств на содержание от родителей. Однако, если алименты взыскивались по решению суда, вынесенному в соответствии с Кодексом о браке и семье, то выплата их не прекращается.

Алиментные обязанности возникают у воспитанников в отношении фактических воспитателей. Фактическое семейное воспитание детей не приводит к установлению между воспитателем и ребенком правоотношений, которые существуют между родителями и детьми, усыновителем и усыновленным. Эта обязанность возникает только при условии, что фактические воспитатели воспитывали и содержали ребенка и не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов).

Если фактическим воспитателем были дедушка, бабушка, братья, сестры, то они приобретают самостоятельное алиментное право и вышеназванное положения ст. 96 Семейного кодекса на них не распространяются. Право на получение алиментов не распространяется

на опекунов (попечителей) и приемных родителей, поскольку средства на содержание ребенка им выделяет государство.

Пасынок и падчерица согласно ст. 97 Семейного кодекса обязаны содержать воспитывавших и содержавших их отчима и мачеху, если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга). Суд вправе освободить их от этой обязанности, если отчим (мачеха) воспитывали и содержали их менее пяти лет, а также если они выполняли свои обязанности по воспитанию или содержанию пасынков и падчериц ненадлежащим образом.

Подробнее см. таблицу № 1.

Порядок уплаты и взыскания алиментов. Основанием для уплаты алиментов может быть соглашение об уплате алиментов или решение суда. Соглашение об уплате алиментов представляет собой договор, который заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем (их представителями). Содержание данного соглашения составляют:

1) размер алиментов. Алименты могут быть установлены в денежной сумме, определяемой в виде процентов к доходу, либо твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно либо с иной периодичностью, либо единовременно. Кроме того, алименты могут быть взысканы в виде предоставления имущества и другими способами. Возможно также сочетание различных способов.

При установлении алиментов на несовершеннолетних либо недееспособных совершеннолетних лиц размер алиментов не может быть ниже того, на который алиментополучатель мог бы претендовать по закону. В противном случае соглашение может быть признано недействительным (ст. 102 Семейного кодекса).

2) порядок индексации. Стороны могут предусмотреть любой способ индексации, например, в зависимости от курса иностранной валюты. Если в соглашении способ индексации не предусмотрен, то будут действовать положения ст. 117 Семейного кодекса.

3) В соглашении могут быть предусмотрены и другие условия: порядок уплаты, срок действия соглашения, порядок изменения и расторжения, ответственность за нарушение соглашения и др.

Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. В противном случае оно признается недействительным.

Семейный кодекс подробно не регулирует порядок заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания соглашения об уплате алиментов, а отсылает к нормам Гражданского кодекса, регулирующим те же самые вопросы в отношении сделок.

В качестве специального основания для изменения или расторжения соглашения об уплате алиментов п.4 ст. 101 Семейного кодекса предусматривает существенное изменение материального или семейного положения сторон. Например, у алиментоплательщика родился ребенок. Если стороны не могут сами придти к соглашению, то на этом основании заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском об изменении или о расторжении этого соглашения.

Алименты могут удерживаться администрацией по месту работы алиментоплательщика ежемесячно на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или исполнительного листа. Если в соглашении сумма алиментов составляет более 50% заработка или иного дохода алиментоплательщика, то это не является основанием для его неисполнения (ст. 110 Семейного кодекса). Если у алиментоплательщика нет доходов или их не удастся установить, то взыскание может быть обращено на денежные средства, находящиеся на счетах в банках или иных кредитных учреждениях, а также на его имущество в соответствии со ст. 112 Семейного кодекса. Порядок обращения определяется Гражданско-процессуальным кодексом и Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ “Об исполнительном производстве”²¹.

Взыскание задолженности по алиментам возможно в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению исполнительного листа или соглашения в порядке, предусмотренном ст. 113 Семейного кодекса.

²¹ Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 30. Ст. 3591.

9. Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей

Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей. Существуют различные обстоятельства, в результате которых дети остаются без родительского попечения (смерть родителей, отказ взять ребенка из родильного дома и т.д.) Функции по выявлению таких детей, учету, защите прав и интересов, а также выбора форм устройства возлагается на органы опеки и попечительства, которыми являются органы местного самоуправления. Сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, учитываются в специальном государственном банке данных в соответствии с Федеральным законом от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ “О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей”.

Порядок выявления и учета детей, оставшихся без попечения родителей, установлен ст. 122 Семейного кодекса.

Семейный кодекс предусматривает следующие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей:

- 1) усыновление (удочерение),
- 2) опека (попечительство),
- 3) передача в приемную семью,
- 4) устройство в детские учреждения (например, детский дом семейного типа - форма воспитательного учреждения являющаяся промежуточной между приемной семьей и детским домом (интернатом), правовое положение которого урегулировано Постановлением Правительства Российской Федерации от 19 марта 2001 г. № 195 “О детском доме семейного типа”²²).

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 123 Семейного кодекса субъекты Российской Федерации могут предусмотреть и иные формы устройства детей.

Усыновление (удочерение) детей - это приоритетная форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью, при которой между усыновителями и усыновленными возникают такие же юридические отношения как между родителями и родными детьми и другими родственниками по происхождению.

Кроме того, усыновление можно рассматривать как юридический акт, осуществляемый судом, влекущий возникновение правоотношений между усыновителями и усыновленными. В то же время усыновление имеет и прекращающее значение. В результате усыновления прекращается правовая связь между детьми и родными родителями и их родственниками, хотя существуют исключения из этого правила.

²² Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 13. Ст. 1251.

1. В соответствии с п.3 ст. 137 Семейного кодекса 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.

2. Второе исключение касается тех случаев, когда одни из родителей усыновленного ребенка умер. Тогда согласно п. 4 ст. 137 Семейного кодекса по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. Решение данного вопроса входит в компетенцию суда.

Для установления усыновления необходимо соблюдение определенных условий и порядка усыновления, предусмотренных Семейным кодексом, Постановлением Правительства Российской Федерации от 29 марта 2000 г. № 275 “Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства”, а также другими нормативными актами.

Ранее усыновление осуществлялось органами опеки и попечительства, в настоящее время усыновление может быть установлено только судом в соответствии с главой 29-1 Гражданско-процессуального кодекса РСФСР. Вопросы судебной практики по делам об усыновлении разъясняются Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 4 июля 1997 г. № 9 “О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления”²³.

Субъекты усыновления. В качестве усыновленных могут быть только несовершеннолетние дети, оставшиеся без попечения родителей. Если ребенок достиг десяти лет, то необходимо его согласие. Усыновление может быть произведено без согласия, если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем. Не допускается усыновление братьев и сестер разными лицами, за исключением случаев, когда такое усыновление отвечает интересам детей.

Усыновителями могут быть совершеннолетние граждане, за исключением лиц, перечисленных в п.1 ст. 127 Семейного кодекса:

- 1) лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

²³ Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1997. № 9.

- 2) супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;
- 3) лица, лишённые по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах;
- 4) лица, отстранённые от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей;
- 5) бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;
- 6) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 1 мая 1996 г. № 542²⁴. К числу таких заболеваний относятся, например, туберкулез, наркомания, алкоголизм и др.;
- 7) лица, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте РФ, на территории которого проживают усыновители;
- 8) лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям;
- 9) лица, имеющие на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан.

Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновленным должна быть не менее шестнадцати лет. Эта разница может быть сокращена судом при наличии уважительных причин, например, когда ребенок уже воспитывался усыновителем и привык к нему. Кроме того, не требуется шестнадцатилетней разницы при усыновлении ребенка отчимом или мачехой.

Усыновителями могут быть как родственники ребенка, например, бабушка, дедушка, дядя, тетя, так и не являющиеся ими. Не могут усыновить одного и того же ребенка лица, не состоящие в браке между собой.

Одним из важнейших условий усыновления является согласие лиц, определенных в законе. Так, для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей, поскольку усыновление прекращает правовые связи между ними и ребенком. В соответствии со ст. 130 Семейного кодекса согласие родителей не требуется, если они:

- неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими,
- признаны судом недееспособными,
- лишены судом родительских прав,

²⁴ Постановление Правительства Российской Федерации “Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью”//Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 19. Ст. 2304.

- 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), в приемной семье, воспитательном или ином учреждении, то соответственно необходимо согласие опекуна (попечителя), приемных родителей, руководителя учреждения. В интересах детей суд может принять решение без их согласия.

Ребенок может быть усыновлен супругами либо одним из них. Согласно ст. 133 Семейного кодекса если усыновителем является один из супругов, то другой должен выразить свое согласие, за исключением случаев, когда супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства супруга неизвестно.

Усыновление осуществляется судом по месту жительства ребенка в закрытом заседании с целью сохранения тайны усыновления. Решение объявляется также в закрытом заседании. Для обеспечения тайны усыновления могут быть предприняты специальные меры, в частности, могут быть изменены фамилия, имя, отчество ребенка в порядке, установленном ст. 134 Семейного кодекса, а также дата и место рождения, если ребенок не достиг одного года. Кроме того, усыновители по их просьбе могут быть записаны в качестве родителей ребенка. Ст. 155 Уголовного кодекса устанавливает ответственность за разглашение тайны усыновления.

Правовые последствия усыновления. Усыновление влечет такие же юридические последствия, какие наступают при рождении ребенка.

С родителями ребенка прекращаются все личные неимущественные и имущественные правоотношения, в том числе алиментные и наследственные, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 137 Семейного кодекса. В то же время если родители ребенка умерли, то независимо от усыновления он сохраняет право на получение соответствующих пенсий и пособий.

Между усыновителями и их родственниками и усыновленным возникают те же личные неимущественные и имущественные отношения, что и между родителями и детьми. В течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу копия решения об усыновлении должна быть направлена судом в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка.

Семейный кодекс не предусматривает оснований для признания усыновления недействительным. Если при усыновлении были произведены нарушения, в частности, усыновление было основано на подложных документах, усыновителем являлось недееспособное лицо или ограниченное в дееспособности либо лишенное родительских прав, а также при фиктивном усыновлении решение суда может быть

отменено. Этот вопрос решается прежде всего исходя из интересов ребенка.

В связи с тем, что родительские права и обязанности возникают у усыновителей в результате усыновления, а не происхождения от них детей, то усыновителей нельзя лишить родительских прав. Усыновление может быть отменено в соответствии со ст. 140-141 Семейного кодекса только в судебном порядке в следующих случаях:

- уклонения усыновителей от выполнения возложенных на них обязанностей родителей,
- злоупотребления этими правами,
- жестокого обращения с усыновленными,
- если усыновители являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией.

При этом согласие ребенка на отмену усыновления не требуется.

Кроме того, суд может отменить усыновление ребенка и при отсутствии виновного поведения усыновителя, когда по обстоятельствам как зависящим, так и не зависящим от усыновителя, не сложились отношения, необходимые для нормального развития и воспитания ребенка, например, отсутствие взаимопонимания, выявление отклонений в состоянии здоровья ребенка, что существенно затрудняет процесс воспитания, восстановление дееспособности родителя ребенка, к которому он сильно привязан и др. В этих случаях суд вправе отменить усыновление исходя из интересов ребенка и с учетом мнения самого ребенка, если он достиг десяти лет.

Правом требовать отмены усыновления обладают родители ребенка, его усыновители, сам ребенок по достижении 14 лет, а также орган опеки и попечительства и прокурор.

Отмена усыновления в соответствии со ст. 144 Семейного кодекса не допускается, если ко времени подачи искового заявления усыновленный достиг возраста 18 лет, за исключением случаев, когда на отмену усыновления имеется взаимное согласие усыновителя и усыновленного, а также его родителей, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

Правовые последствия отмены усыновления состоят в том, что взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей, а также родственников усыновителей прекращаются с момента вступления решения суда в законную силу и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей, а также родственников, если этого требуют интересы ребенка. Однако в отношении усыновленных с бывших усыновителей могут быть взысканы алименты, например, если у ребенка нет родителей или других родственников, которые обязаны заботиться о нем. В законодательстве и актах официального толкования законодательства не предусматриваются основания для взыскания алиментов в этих случаях. При отмене усыновления ребенок передается родителям. При их

отсутствии, а также если передача ребенка родителям противоречит его интересам, ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства.

Копия решения об отмене усыновления в течение трех дней со дня вступления в законную силу направляется в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации усыновления.

Опека и попечительство над детьми. Опека и попечительство являются межотраслевыми институтами. Большинство норм об опеке (попечительстве) содержится в Гражданском кодексе (ст.ст. 31-40), которые применяются в том числе и к опеке (попечительству) над детьми.

Опека (попечительство) в семейном праве представляет собой форму устройства детей, оставшихся без попечения родителей в целях их содержания, воспитания и образования, а также защиты их прав и интересов. Над детьми в возрасте до 14 лет устанавливается опека, в возрасте от 14 до 18 лет - попечительство.

Назначение опекунов и попечителей осуществляется органами опеки и попечительства по месту жительства ребенка. Правовое положение органов опеки и попечительства регулируется актами субъектов Российской Федерации. Например, Закон г. Москвы от 4 июня 1997 г. № 16 “Об организации работы по опеке и попечительству в городе Москве”²⁵, Постановление Администрации Ивановской области от 16 марта 1998 г. № 195 “Об утверждении Примерного положения об органах опеки и попечительства в Ивановской области”²⁶. Ст. 146 Семейного кодекса предусматривает требования к опекунам (попечителям), которые во многом идентичны требованиям к усыновителям.

В обязанности опекунов (попечителей) входит проживание с ребенком одной семьей. При достижении ребенком 16 лет ему может быть разрешено проживание отдельно, если это необходимо для получения образования или связано с работой.

Права и обязанности опекунов (попечителей) во многом сходны с родительскими. В частности, опекуны вправе требовать возвращения ребенка от любого лица, включая его родителей, которые удерживают его без законного основания. Опекуны обязаны заботиться о содержании, воспитании и образовании ребенка, о его нравственном и физическом развитии.

Отличие опеки от родительских правоотношений состоит в том, что опека осуществляется под контролем органа опеки и попечительства. Например, при выборе форм и способов воспитания ребенка опекуны обязаны учитывать мнение органа опеки и попечительства. Кроме того,

²⁵ Ведомости Московской Думы. 1997. № 6.

²⁶ Собрание законодательства Ивановской области. 1998. № 6.

на содержание ребенка опекуну (попечителю) государством ежемесячно выплачиваются денежные средства в соответствии с Положением о порядке выплаты денежных средств на детей, находящихся под опекой (попечительством), утвержденные приказом Министра образования РФ от 16 февраля 1993 г. № 50²⁷. Опекуны обязаны представлять отчет об использовании денежных средств на ребенка органу опеки и попечительства. Не существует алиментных обязательств между опекунами и попечителями, а также наследственного правопреемства по закону.

Дети, находящиеся под опекой сохраняют право на получение алиментов, пенсий, пособий и других социальных выплат, право собственности или право пользования жилым помещением, защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя), а также право на общение со своими родственниками.

Если ребенок находится на государственном попечении в детском учреждении, то ему опекун (попечитель) не назначается, а соответствующие функции выполняет администрация учреждения. Контроль за условиями содержания, воспитания и образования детей, находящихся в таких учреждениях, также осуществляют органы опеки и попечительства.

Прекращение опеки и попечительства происходит по достижении ребенком возраста соответственно 14 и 18 лет, эмансипации ребенка, смерти опекуна (попечителя) или подопечного, а также в форме освобождения от обязанности опекуна (попечителя) или отстранения от их выполнения, что предусмотрено ст. 39 Гражданского кодекса.

Основаниями для освобождения опекуна (попечителя) от выполнения своих обязанностей:

- 1) возвращения несовершеннолетнего родителям,
- 2) усыновление,
- 3) помещение подопечного в соответствующее детское учреждение. В этом случае опекун (попечитель) освобождается от исполнения обязанностей, если это не противоречит интересам подопечного,
- 4) уважительные причины (болезнь, изменение имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с подопечным и др.)

Отстранение опекунов (попечителей) производится в случаях ненадлежащего выполнения опекуном (попечителем) лежащих на нем обязанностей, в том числе при использовании опеки (попечительства) в

²⁷ Бюллетень нормативных актов Российской Федерации. 1993. № 6.

корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи.

Приемная семья является достаточно новым институтом в семейном праве, который представляет собой одну из форм устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей - своего рода детский дом семейного типа, включающий в себя определенные признаки института усыновления и опеки (попечительства). Кроме главы 21 Семейного кодекса правовое регулирование настоящего института осуществляется на основе постановления Правительства Российской Федерации от 17 июля 1996 г. № 829 “О приемной семье”²⁸, а также актов субъектов Российской Федерации, например, Закона Московской области от 27 ноября 1997 г. № 58/97-03 “Об оплате труда приемных родителей и льготах, предоставляемых приемной семье”²⁹, Закона Белгородской области от 14 июля 1997 г. № 124 “О приемной семье”³⁰.

Законодательством не устанавливается минимальное количество детей, которое может быть передано в приемную семью. Максимальное число приемных детей, включая родных и усыновленных, не должно превышать восьми человек. Для передачи в приемную семью ребенка, достигшего десяти лет, необходимо его согласие.

В отношении приемных родителей действуют те же самые ограничения (п. 1 ст. 153 Семейного кодекса), что и в отношении усыновителей. Приемные родители приобретают по отношению к приемному ребенку права и обязанности опекуна (попечителя). Между приемными родителями и приемными детьми не возникает алиментных и наследственных правоотношений. Приемные дети сохраняют право на алименты, получаемые до передачи в приемную семью, а также наследственные права в отношении родственников.

Основной особенностью приемной семьи является то, что она образуется на основании договора о передаче ребенка на воспитание в семью, который заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями. Основанием для заключения договора является заявление лиц, желающих взять ребенка на воспитание, которое подается в орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка. К заявлению прилагаются заключение органов опеки и попечительства о возможности быть приемными родителями, а также соответствующие документы. В договоре предусматриваются обязанности приемных

²⁸ Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 31. Ст. 3721.

²⁹ Вестник Московской областной Думы. 1998. № 1.

³⁰ Думские Ведомости. 1997. № 9.

родителей, в частности, воспитание ребенка, создание необходимых условий для получения ребенком образования, забота о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, обеспечение защиты прав и интересов ребенка и др. Орган опеки и попечительства обязуется ежемесячно перечислять денежные средства на ребенка и другие выплаты, а также обеспечивать жильем, мебелью и другими необходимыми вещами. Так, например, в Московской области ежемесячный размер оплаты труда за воспитание ребенка каждому приемному родителю устанавливается в размере минимальной оплаты труда, установленной в Российской Федерации. Кроме того, каждому приемному родителю ежегодно выплачивается материальная помощь в размере двух минимальных размеров оплаты труда на каждого приемного родителя для организации отдыха семьи.

Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью может быть заключен на определенный срок. Кроме того, в п. 2 ст. 152 Семейного кодекса предусматриваются основания для досрочного расторжения договора:

- по инициативе приемных родителей при наличии уважительных причин, например, болезни, отсутствие взаимопонимания с ребенком, конфликтных отношений с другими членами семьи и т.д.;
- по инициативе органов опеки и попечительства в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка, возвращения ребенка родителям, усыновления ребенка.

10. Правовое регулирование семейных отношений с участием иностранного элемента

Семейные правоотношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства регулируются международными договорами, в которых участвует Российская Федерация, внутренним законодательством Российской Федерации, в частности коллизионными (раздел 7 Семейного кодекса) и материально правовыми нормами (например, Постановление Правительства Российской Федерации от 29 марта 2000 г. № 275 “Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства”). Среди международных договоров важное значение имеет Конвенция ООН “О правах ребенка” 1989 г., соглашения о правовой помощи (например, с Болгарией, Венгрией, Италией, Финляндией и др. странами), консульские конвенции. В отношениях со странами СНГ важное значение имеет Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.

Брак с участие иностранных граждан. Особенности правового регулирования семейных отношений с участием иностранцев обусловлены различиями в национальных, религиозных традициях государств, в частности существуют различные требования к лицам, вступающим в брак, порядку заключения и расторжения брака, имущественному режиму супругов и др. Брак, заключенный в одном государстве, может быть не признан в другом. Такое положение носит название “хромающий брак”.

В Российской Федерации браки с участием российских граждан, заключенные в соответствии с законодательством государства - места заключения брака, признаются действительными, если отсутствуют обстоятельства, препятствующие заключению брака, предусмотренные ст. 14 Семейного кодекса. Например, если гражданин РФ, состоящий в браке, не расторгнув его, вступил в другой брак в стране, где разрешен полигамный брак, в Российской Федерации он не будет признан действительным.

Согласно ст. 156 Семейного кодекса при заключении брака с участием иностранных граждан в Российской Федерации форма и порядок заключения брака определяется законодательством Российской Федерации (регистрация осуществляется в органах ЗАГС), а условия заключения брака - законодательством государства, гражданином

которого лицо является в момент заключения брака. Кроме того, не должно быть препятствий к заключению брака, предусмотренных ст. 14 Семейного кодекса.

Если граждане Российской Федерации проживают за пределами страны, они могут заключить брак в дипломатическом или консульском учреждении Российской Федерации (“консульский брак”). Консульские браки между иностранными гражданами на территории РФ признаются на условиях взаимности, установленной внутренним законодательством либо международным договором, если эти лица в момент заключения брака являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации (п. 2 ст. 157 Семейного кодекса). Принцип взаимности состоит в том, что в государстве, которое назначило посла или консула, зарегистрировавшего брак, признаются действительными браки, заключенные в российских дипломатических представительствах или консульских учреждениях.

В Российской Федерации при расторжении брака между российскими гражданами и иностранными гражданами, а также иностранными гражданами между собой всегда применяется российское законодательство (п. 1 ст. 160 Семейного кодекса).

За пределами РФ возможна ситуация, когда иностранец, в том числе российский гражданин, не может расторгнуть брак по своей инициативе. При этом гражданин Российской Федерации вправе расторгнуть брак с проживающим за пределами территории Российской Федерации супругом независимо от его гражданства в суде Российской Федерации либо в дипломатических представительствах (консульских учреждениях) органах Российской Федерации, в случаях, когда законодательством РФ допускается расторжение брака в органах ЗАГС (п.2 ст. 160 Семейного кодекса).

Правоотношения между супругами. При рассмотрении споров между супругами, в том числе гражданами иностранных государств, по поводу имущества, нажитого в период брака, а также определении других имущественных и личных неимущественных прав и обязанностей важно установить законодательство страны, подлежащее применению к правоотношениям. Согласно ст. 161 Семейного кодекса личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, а при его отсутствии - законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства. Если супруги не имеют и не имели совместного места жительства, - то правоотношения регулируются законодательством Российской Федерации.

Семейным кодексом особо регулируются вопросы заключения брачного договора и соглашения об уплате алиментов. Супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, могут избрать законодательство, подлежащее применению к договору. Это должно быть предусмотрено в договоре. Требования к форме договора подчиняются законодательству той страны, где он совершается.

Родительские правоотношения. Вопросы установления и оспаривания отцовства подчиняются законодательству государства, гражданином которого является ребенок по рождению (п.1 ст. 162 Семейного кодекса). Порядок установления или оспаривания отцовства определяется законодательством РФ. Если родители проживают за пределами Российской Федерации и хотя бы один из родителей является гражданином РФ, то в тех случаях, когда законодательством РФ допускается установление отцовства в органах ЗАГСа, они могут обратиться в российское дипломатическое представительство или консульское учреждение.

К родительским правоотношениям, в том числе алиментным обязательствам применяется законодательство государства, где родители и дети имеют совместное место жительства, при отсутствии такового - законодательством государства, гражданином которого является ребенок, либо по требованию истца, - законодательством государства, на территории которого постоянно проживает ребенок, а по алиментным обязательствам совершеннолетних детей и других членов семьи - законодательством государства, гражданином которого является алиментополучатель (ст.163-164 Семейного кодекса).

Усыновление. Согласно п. 1 ст. 165 Семейного кодекса усыновление, отмена усыновления иностранными гражданами или лицами без гражданства подчиняются законодательству государства, гражданином которого является усыновитель. Кроме того, в этих случаях должны применяться соответствующие положения Семейного кодекса. Так, согласно п. 4 ст. 124 Семейного кодекса усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи российских граждан, постоянно проживающих на территории РФ, либо на усыновление родственникам детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников. В таких случаях ребенок может быть передан на усыновление иностранным гражданам при условии, что прошло более трех месяцев с момента поступления сведений о нем в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Согласно ст.126/1 Семейного кодекса не допускается посредническая

деятельность по усыновлению детей. К таковой не относится деятельность специально уполномоченных иностранными государствами органов или организаций по усыновлению детей, которая осуществляется на территории РФ в силу международного договора РФ или на основе принципа взаимности. Аккредитация таких организаций осуществляется в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 28 марта 2000 г. N 268 "О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением" и Приказом Министерства образования РФ от 29.09.2000 N 2822 "Об аккредитации представительств иностранных организаций, осуществляющих деятельность по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации". Так, например, на территории Российской Федерации аккредитованы ряд организаций США: Adopt-a-child, Inc. (Адопт-э-чайлд, Инк.); Children's Hope International (Чилдренс Хоуп Интернэшнл).

Порядок усыновления установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 29 марта 2000 г. № 275 "Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства". Усыновители, проживающие за пределами Российской Федерации, должны встать на учет в консульском учреждении Российской Федерации в течение трех месяцев со дня их въезда в государство места проживания. На консульские учреждения возложены также функции по защите прав и законных интересов усыновленных детей-граждан Российской Федерации до достижения ими совершеннолетия.

Более подробно вопросы правового регулирования семейных отношений с участием иностранного элемента изучаются в курсе международного частного права.

Выводы

Учебно-методическое пособие “Семейное право” обобщает вопросы, возникающие в рамках частноправового регулирования семейных отношений, а также связанные с этим некоторые вопросы регистрации актов гражданского состояния и деятельности органов опеки и попечительства, ЗАГС, а также других государственных и муниципальных органов, осуществляющих защиту семейных прав.

Настоящее издание позволяет изучающим курс “Семейное право” приобрести навыки по определению особенностей семейных правоотношений, порядка и условий заключения и прекращения брака, признания брака недействительным; правового положения супругов, родителей и детей, других участников алиментных обязательств; а также формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей и другие вопросы.

Учебное пособие “Семейное право” позволит приобрести навыки решения практических ситуаций, возникающих в сфере семейных правоотношений, в том числе не только на основе федерального законодательства, но и актов субъектов Российской Федерации.

Проработка предложенных тестов и тренировочных заданий дает возможность определить уровень усвоения материала.

11. Толковый словарь

- Алиментное обязательство** - правоотношение, возникающее на основании соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать
- Брак** - добровольный союз мужчины и женщины, основанный на взаимной любви и уважении, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности
- Брачный договор** - соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения
- Добросовестный супруг** - супруг, права которого нарушены заключением брака, признанного недействительным
- Законный режим имущества супругов** - режим совместной собственности супругов
- Имущество каждого из супругов** - имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам
- Лишение родительских прав** - мера ответственности, применяемая судом к родителям за виновное совершение действий, представляющих опасность для ребенка, заключающаяся в прекращении всех прав родителей, основанных на факте родства с ребенком

- Неполнородные братья, сестры** - родные братья и сестры, происходящие от разных отцов или разных матерей. Неполнородные братья и сестры называются единокровными, если они происходят от общего отца, и единоутробными, если происходят от общей матери
- Общая собственность супругов** - имущество, нажитое супругами во время брака и являющееся их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества
- Ограничение родительских прав** - отобрание ребенка у родителей по решению суда без лишения родительских прав
- Опека и попечительство** - способы восполнения дееспособности и защиты прав и интересов несовершеннолетних и недееспособных лиц (одна из форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей)
- Прекращение брака** - прекращение правоотношений, возникших между супругами из юридически оформленного брака
- Приемная семья** - форма устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, основанная на договоре между приемными родителями и органами опеки и попечительства
- Развод** - прекращение брака по инициативе супругов (одного из супругов) в органах ЗАГСа или суде, при котором правовые отношения между супругами прекращаются на будущее время
- Ребенок** - лицо, не достигшее 18 лет (совершеннолетия)
- Родство** - кровная связь лиц, происходящих одно от другого или от общего предка
- Сводные братья и сестры** - входящие в одну семью дети, у которых нет ни общей матери, ни общего отца. Сводные братья (сестры) состоят не в родстве, а в отношениях свойства.

- Свойство** - отношения между родственниками одного супруга и другим супругом и между родственниками обоих супругов
- Семья** - круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иных форм принятия детей на воспитание
- Срок исковой давности** - срок для защиты права по иску лица, чье право нарушено
- Степень родства** - число рождений, связывающих между собой двух лиц, состоящих в родстве
- Суррогатная мать** - женщина, вынашивающая эмбрион, генетически происходящий от лиц (лица), заключивших договор с ней на искусственное вынашивание
- Усыновление** - форма устройства судом на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, в результате которой между усыновителем и его родственниками и усыновленным возникают такие же права и обязанности как между родителями и детьми, другими родственниками по происхождению
- Фиктивный брак** - брак, заключенный без цели создания семьи
- Юридический факт** - обстоятельство, с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений

12. Литература

12.1 Основная (по всем темам)

1. Антокольская М.В. Курс лекций по семейному праву. М., 1995.
2. Антокольская М.В. Семейное право. М., 1999.
3. Комментарии к Семейному кодексу Российской Федерации./Отв. Ред. И.М.Кузнецова. М., 2000.
4. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации./Под общ. Ред. П.В.Крашенинникова и П.И.Седугина. М., 1997 .
5. Муратова С.А. Семейное право. Схемы и комментарии. М., 1998.
6. Нечаева А.М. Семейное право. Курс лекций. М., 2001.
7. Пчелинцева Л.М. Семейное право России. М., 1998.
8. Пчелинцева Л.М. Практикум по семейному праву. М., 1999.
9. Рузакова О.А. Семейное право. М., 2001.
10. Семейный кодекс Российской Федерации с постатейными материалами. М., 1996.

12.2 Дополнительная (к отдельным темам)

Темы 1-3. Понятие, предмет, метод и принципы семейного права. Система и источники семейного права. Семейные правоотношения. Осуществление и защита семейных прав.

1. Антокольская МВ. Место семейного права в системе отраслей частного права.//Государство и право. 1995. № 6.
2. Веберс Я.Р. Правосубъектность граждан в гражданском и семейном праве. Рига, 1976.
3. Ворожейкин Е.М. Семейные правоотношения в СССР. М., 1972.
4. Гражданское право. Учебник. Том 1. /Отв. Ред. Суханов Е.А. М., 1998. С.9.
5. Данилин В.И., Реутов С.И. Юридические факты в советском семейном праве. Свердловск, 1989.
6. Загоровский И.А. Курс семейного права. Одесса, 1909.
7. Крашенинников П.В. Вступительная статья к Семейному кодексу Российской Федерации с постатейными материалами. М., 1996.
8. Матвеев Г.К. Советское семейное право. М., 1985.
9. Нечаева А.М. Новый семейный кодекс.//Государство и право. 1996. № 12.
10. Полянский П.Л. Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСа 1918 года до наших дней.//Журнал российского права. 1997. № 10.
11. Рясенцев В.А. Семейное право. М., 1971.
12. Советское семейное право./Под ред. В.А.Рясенцева. М., 1982.
13. Суханов Е.А. Система частного права.//Вестник МГУ. Серия 11. Право. 1994. № 4.

14. Хышиктуев О.В. Вопросы регистрации актов гражданского состояния. //Юридический консультант. 2001. № 4.
15. Чефранова Е. Применение к семейным отношениям норм гражданского законодательства //Российская юстиция. 1996. N 10.
16. Чефранова Е. Новый Семейный кодекс Российской Федерации. /Комментарий российского законодательства. М., 1997.

Темы 4,5. Заключение брака. Прекращение брака.

1. Гражданское и торговое право капиталистических государств. /Под ред. Е.А.Васильева. М., 1993.
2. Дерюга Н. Расторжение брака лиц, осужденных к лишению свободы. //Российская юстиция. 2000. N 2.
3. Коржаков И. Доказывание по делам о расторжении брака. //Российская юстиция. 1997. N 10.
4. Максимович Л. Фиктивный брак. //Закон. 1997. № 11.
5. Нечаева А.М. Брак, семья, закон. М., 1984.
6. Особенности рассмотрения отдельных категорий гражданских дел. /Под ред. М.К.Треушников. М., 1995.
7. Полянский П.Л. Развитие понятия брака в истории советского семейного права. //Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 1998. N 2.
8. Седугин П.И. Федеральный закон “Об актах гражданского состояния”. Комментарий. М., 1998.
9. Чефранова Е. Новый Семейный кодекс Российской Федерации. /Комментарий российского законодательства. М., 1997.
10. Чефранова Е. Судебный порядок расторжения брака. //Российская юстиция. 1996. N 9.
11. Хазова О.А. Брак и развод в буржуазном семейном праве. Сравнительно-правовой анализ. М., 1988.

Тема 6. Правовое положение супругов.

1. Игнатенко А., Скрыпников Н. Брачный договор. Законный режим имущества супругов. М., 1997.
2. Исфраилов И. Возникновение права общей собственности при приватизации квартиры. //Российская юстиция. 1996. N 8.
3. Максимович Л. Брачный контракт. М., 1997.
4. Рузакова О. Права на объекты интеллектуальной собственности в имуществе супругов. //Интеллектуальная собственность. 2001. № 5.
5. Чефранова Е. Имущественные отношения в российской семье. М., 1997.
6. Чефранова Е. Новый Семейный кодекс Российской Федерации. //Комментарий российского законодательства. М., 1997.
7. Чефранова Е. Правовое регулирование имущественных отношений супругов. //Российская юстиция. 1996. N 7.

8. Цыбуленко З. Сделки с недвижимостью и их регистрация. //Хозяйство и право. 1998. N 2.

Темы 7. Родительские правоотношения.

1. Азарова Е.Г. Пособия и льготы гражданам с детьми. М., 1997.
2. Беспалов Ю. Судебная защита семейных прав и интересов ребенка. //Российская юстиция. 1996. N 12.
3. Беспалов Ю. Причинитель вреда – несовершеннолетний.//Российская юстиция. 1996. N 10.
4. Беспалов Ю. Средства судебной защиты гражданских прав ребенка.//Российская юстиция. 1997. N 3.
5. Вышкина С.В. Защита прав несовершеннолетних при приватизации жилья. //Законодательство. 1998. N 3.
6. Евдокимова Т.П. О некоторых вопросах применения Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства, оспаривании отцовства (материнства) и о взыскании алиментов.//Бюллетень Верховного суда Российской Федерации. 1998. № 1.
7. Косова О. Установление факта происхождения ребенка в особом судопроизводстве.// Российская юстиция. 1998. N 1.
8. Нечаева А. Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей. //Российская юстиция. 1998. N 5.
9. Особенности рассмотрения отдельных категорий гражданских дел./Под ред. М.К.Треушников. М., 1995.
- 10.Сорокин С. Имущественные права ребенка в семье. //Российская юстиция. 2000. N 2.
- 11.Сорокин С. Конвенция ООН “О правах ребенка” //Российская юстиция. 1999. N 6.
- 12.Фаршатов И. Охрана жилищных прав несовершеннолетних.//Российская юстиция. 1999. N 8.
- 13.Хазова О.А. Установление отцовства.//Закон. 1997. № 11.
- 14.Чефранова Е. Обязанности родителей по воспитанию и содержанию детей.// Российская юстиция. 1996. N 8.

Темы 8. Алиментные обязательства.

1. Евдокимова Т.П. О некоторых вопросах применения Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства, оспаривании отцовства (материнства) и о взыскании алиментов.//Бюллетень Верховного суда Российской Федерации. 1998. № 1.
2. Матвеев Г.К. Советское семейное право. М., 1985.
3. Нечаева А.М. Новый семейный кодекс.//Государство и право. 1996. № 12.
4. Особенности рассмотрения отдельных категорий гражданских дел./Под ред. М.К.Треушников. М., 1995.

5. Смирнов Р. Удостоверение соглашения об уплате алиментов.//Российская юстиция. 1999. N 10.
6. Шувалов Н.А. Новый перечень видов заработка (дохода) родителей, с которых производится взыскание алиментов.//Хозяйство и право. 1997. № 1.
7. Чефранова Е. Имущественные отношения в российской семье. М., 1997.
8. Чефранова Е. Обязанности родителей по воспитанию и содержанию детей.//Российская юстиция. 1996. N 8.

Темы 9. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей.

1. Анисимов В. Организационная подготовка к рассмотрению дел об усыновлении детей иностранцами.//Российская юстиция. 1999. N 7.
2. Беспалов Ю. Судебная защита семейных прав и интересов ребенка. //Российская юстиция. 1996. N 12.
3. Беспалов Ю. Усыновление как способ судебной защиты прав ребенка.//Российская юстиция. 1997. N 7.
4. Бойцова В. и др. Ювенальная юстиция – защита для сирот.//Российская юстиция. 1998. N 8.
5. Кузнецова И.М. Как усыновить ребенка. М., 1997.
6. Нечаева А. Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей. //Российская юстиция. 1998. N 5.
7. Николаев М. Вопросы судебного порядка рассмотрения дел об установлении усыновления (удочерения) детей.//Хозяйство и право. 1997. N 3.
8. Осокина Г. Понятие, виды и основания законного представительства.//Российская юстиция. 1999. N 1.
9. Паршуткин В., Львова Е. Особенности рассмотрения судами дел об усыновлении (удочерении) детей иностранцами.//Российская юстиция. 1998. N 11.

Тема 10. Правовое регулирование семейных отношений с участием иностранного элемента.

12. Богуславский М.М. Международное частное право. М., 2000.
13. Гражданское и торговое право капиталистических государств. /Под ред. Е.А.Васильева. М., 1993.
14. Звеков В.П. Международное частное право. М., 1999.
15. Орлова Н.В. Вопросы брака и развода в международном частном праве. М., 1960.
16. Орлова Н.В. Брак и семья в международном частном праве. М., 1966.
17. Панов В.П. Международное частное право. Схемы. Документы. М., 1996.
18. Сидоров В.Н. Международное частное прав. М., 2000.
19. Хазова О.А. Брак и развод в буржуазном семейном праве. Сравнительно-правовой анализ. М., 1998.