

Федеральное государственное автономное
образовательное учреждение
высшего образования
«СИБИРСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»
ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

УТВЕРЖДАЮ
Заведующая кафедрой
к.ю.н., доцент

Н.Ф. Качур
подпись инициалы, фамилия

« 27 » мая 20 16 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИЦИРОВАННАЯ РАБОТА

40.03.01 «Юриспруденция»

Споры, связанные с воспитанием детей.

Руководитель 26.05.16 доцент, к.ю.н. Н.П. Галаганова
подпись, дата должность, ученая степень инициалы, фамилия

Выпускник 25.05.16 ЮЮ12-13Б О.В. Кузнецова
подпись, дата номер группы инициалы, фамилия

Красноярск 2016

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	3
Глава 1. Способы и средства защиты прав ребенка.	7
1.1 Административная защита прав и законных интересов ребенка.....	7
1.2 Судебная защита семейных прав ребенка.	16
Глава 2. Отдельные споры, связанные с защитой семейных прав ребенка	28
2.1 Лишение родительских прав как способ защиты прав ребенка.....	28
2.2 Ограничение родительских прав.....	36
2.3 Отмена усыновления как способ защиты прав ребенка.	40
2.4 Определение места жительства ребенка при раздельном проживании родителей и порядок общения с ребенком.....	44
Заключение.	52
Список использованных источников	59

ВВЕДЕНИЕ

В современной ситуации обострились проблемы, связанные с детьми. Положение многих детей стало сложным и тяжелым. Снижается уровень жизни и благосостояния детей, растет число их заболеваемости, увеличивается численность детей-инвалидов, детей-сирот. В семьях распространяется алкоголизм, наркомания и насилие. Растет количество дел о лишении родительских прав.

В социально - биологическом значении, ребёнком называют человека от рождения до окончания пубертатного периода. В этот период в силу своей физической и умственной незрелости, ребенок не может обходиться без заботы, помощи. Ребенок нуждается в заботе не только со стороны своих родителей, но и со стороны государства, общества.

Вопросы, связанные с детьми, регулируются не только внутренним законодательством государств, но и на международном уровне. Российское законодательство приводится в соответствие с общепризнанными международными актами в области защиты прав ребенка. Основным международным актом является: Конвенция о правах ребенка принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН 20 ноября 1989 года. Российская Федерация присоединилась к данной конвенции в 1990 году. В 1995 году был принят Семейный кодекс Российской Федерации, в котором появилась глава 11 «Права несовершеннолетних детей», где были отражены основные положения указанной выше Конвенции.

Государство заинтересованно в создании для каждого ребенка необходимых условий для всестороннего развития и обеспечения должного уровня благосостояния, воспитания в семье, являющейся естественной и наилучшей средой обитания ребенка. Семья, материнство, отцовство и детство

в Российской Федерации находятся под защитой государства. Об этом говорится в статье 38 Конституции РФ.

Среде отечественных нормативно правовых актов обеспечивающих выполнение указанных принципов можно выделить, Гражданский кодекс Российской Федерации, Семейный кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», Федеральный закон от 24 апреля 2008г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве», Федеральный закон от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних". Достаточно много практических и правовых проблем отражено в «Обзор практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20 июля 2011г.), а также в других нормативно правовых актах, регламентирующих семейно-правовой статус ребенка.

К сожалению, законодательство и применяемые государством меры не всегда эффективны. Существует множество вопросов, которые законодательство не рассматривает как устоявшийся прецедент. Например: с кем должен остаться ребенок после распада семьи: с отцом или с матерью? На практике чаще всего преимущество отдается женщине. 94 % судебных споров показывают, что суд ребенка оставляют с матерью, несмотря на то, что родители имеют равные права в отношении своих детей. И даже некоторые психологи говорят о том, что в настоящее время лучшее влияние на процесс воспитания оказывает отец¹.

Одной из особенностей современного общества в целом, российского в частности, является институт семьи. Однако происходит рост численности неполных семей, что обусловлено количеством расторгаемых браков, а также растет тенденция создания семьи без юридического оформления брака. На этом

¹ Шевченко И.О. Ситуация после развода: отцы и дети // СОЦИС, 2015, №3.

фоне возрастает число семейных конфликтов, разрешаемых в судебном порядке.

Во многих случаях родители ребенка, расставшись, начинают мстить друг другу, действуя через ребенка, используя его, пытаясь оказать давление, друг на друга, вследствие чего страдают дети.

Воспитание ребенка должно проходить в семье, родители могут договориться между собой, между ними должно быть взаимопонимание.

Несмотря на столь обстоятельное правовое регулирование проблемы прав ребенка, как уже отмечалось, только обостряются. Положение ребенка, как оставшегося без попечения родителей, так и ребенка в неполной семье, стало крайне неблагоприятным. А порой и в полной семье нарушаются права ребенка. Постоянные скандалы между супругами, также оказывают отрицательное воздействие на психику несовершеннолетнего. Наблюдается рост бродяжничества и попрошайничества. Не редко также родители сами заставляют ребенка заниматься попрошайничеством на улицах.

Судебная практика показывает, что дети в Российской Федерации являются самой незащищенной социальной группой. Споры связанных с воспитанием детей много. Их делят на виды, по различным критериям, но перечень не является исчерпывающим. Каждая ситуация индивидуальна. При вынесении решения суд должен учитывать индивидуальность каждой конкретной ситуации. Он должен принимать во внимание все обстоятельства, и исходить, прежде всего, из интересов ребенка².

С одной стороны, родители вправе самостоятельно осуществлять процесс воспитания детей. С другой стороны, закон устанавливает пределы осуществления родительских прав, при нарушении которых включается

² "Обзор практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.07.2011)

механизм защиты прав и интересов несовершеннолетних детей и механизм привлечения виновного родителя к ответственности.

Тема моей дипломной работы является актуальной, поскольку в современной ситуации возникают множество споров связанные с несовершеннолетними. Общество не стоит на месте, оно развивается, и с каждым годом споров между родителями становится все больше и больше. Детская психика очень сильно поддается влиянию, со стороны сверстников и конечно же со стороны родителей. С самого детства родители закладывают, в сознание ребенка определенные правила поведения, объясняют ему что хорошо, что плохо, но иногда вместо этого, только наносят вред ребенку.

Многие авторы изучали и изучают проблемы семейно-правового положения ребенка в Российской Федерации. Следует назвать таких авторов: Антокольская М. В., Беспалов Ю. Ф., Громоздина М. В., Данилов В. И., Королев Ю. А., Мананкова Р. П., Нечаева А. М., Осипов Ю. К., Ромовская З. В., Шахматов В. П., и др.

Целью дипломной работы является изучение законодательства, судебной практики и изложение общих выводов о настоящем положении дел в вопросах воспитания будущего поколения.

Объект исследования – семейные права и интересы ребенка, оптимальные способы защиты данных прав.

Задачи, решаемые в работе: анализ Российского законодательства, в том числе Гражданского и Семейного кодексов, регламентирующих вопросы, связанные с детьми, а также способы защиты прав и интересов ребенка, их оптимальность.

Структура работы: дипломная работа состоит из введения, двух глав содержащих шесть параграфов, заключение, и списка библиографической литературы.

Глава 1. Способы и средства защиты прав ребенка.

1.1 Административная защита прав и законных интересов ребенка.

Существует множество точек зрения относительно термина «защита», данный термин многозначен, и что под ним понимается большой вопрос.

Некоторые авторы наряду с термином «защита» употребляют такой термин, как «охрана». По мнению В. А. Тарховой данные понятия имеют различное значение, но они нередко смешиваются, по ее мнению термин «защита» и «охрана» равнозначны.

Российское законодательство, в том числе и Семейный кодекс Российской Федерации, употребляет оба термина.

По мнению других авторов, считают, что охрана более широкое понятие, а термин «защита» следует употреблять только в том случае, когда речь идет о применении компетентными органами государственной власти, либо лицом, чьи права нарушены (оспорены) в установленном законе порядке мер для восстановления (признания) нарушенных (оспоренных) прав и законных интересов, а также для устранения угрозы их нарушения. Следует отметить, что данная точка зрения распространена больше, чем другие.

Для уяснения сущности защиты семейных прав ребенка необходимо исследовать такое понятие, как «форма защиты».

Термин «форма», также как и термин «защита» употребляется в разных значениях. Форма защиты - мероприятия по защите прав и законных интересов. Это комплекс внутриорганизационных, согласованных мер.

А. П. Сергеев выделяет только две формы защиты субъективных прав и законных интересов: юрисдикционную и неюрисдикционную³. Данное выделение считается верным.

Так под юрисдикционной формой защиты понимается деятельность уполномоченных органов по защите нарушенных прав. А неюрисдикционная форма охватывает действия самих граждан и организаций по защите своего нарушенного права. Эту деятельность граждане осуществляют самостоятельно, без обращения в государственные органы. К данной форме относят самозащиту.

Существует два порядка защиты семейных прав и интересов несовершеннолетних. Защита прав ребенка осуществляется как в судебном, так и в административном порядке.

Административную защиту осуществляют уполномоченные на то, специальные государственные органы, такие как: органы опеки и попечительства, прокурор, комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав и интересов, учреждения для детей – сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и другие органы и учреждения. Обязанность, по защите прав и интересов несовершеннолетних, возложена на них государством.

Деятельность данных органов регулируется множеством нормативно правовых актов.

Среди всех органов, осуществляющих административную защиту прав и интересов несовершеннолетних детей, основным является орган опеки и попечительства. Полномочия органов опеки и попечительства достаточно широкие. Они действуют на основе таких нормативно правовых актов: Семейный кодекс Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской

³ Беспалов Ю.Ф. Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. монография - М.: Проспект, 2014. С. 94

Федерации, а также существует Федеральный закон от 24 апреля 2008 года № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве».

В силу статьи 121 Семейного кодекса Российской Федерации в случаях, когда ребенок остается без родительского попечения забота о данном ребенке, возлагается именно на органы опеки и попечительства. Ни на какой другой орган данная забота не может быть возложена. Только органы опеки и попечительства.

Также данная статья предусматривает различные обстоятельства, по которым ребенок остается без родителей – это и в случае смерти родителей, лишения либо ограничение их родительских прав, признания недееспособными, в случае болезни родителей, либо длительного отсутствия родителей, уклонения родителей от воспитания при создании действиями или бездействием родителей условий, представляющих угрозу жизни или здоровью детей либо препятствующих их нормальному воспитанию и развитию, а также в других случаях.

Согласно статье 7 Федерального закона от 24 апреля 2008г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве», основными задачами органов опеки и попечительства являются:

1. защита прав и законных интересов лиц, которые нуждаются в установлении над ними опеки или попечительства, либо лиц, которые уже находятся под опекой или попечительством;
2. надзор за деятельностью опекунов и попечителей, организаций, в которые помещены недееспособные или не полностью дееспособные граждане;
3. контроль за сохранностью имущества и управлением данным имуществом граждан, которые находятся под опекой или попечительством, в том числе для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Наиболее детально полномочия органов опеки и попечительства прописаны в статье 8 Федерального закона от 24 апреля 2008г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве». Среди которых можно выделить: не только установление опеки и попечительства, но также оказание помощи опекунам и попечителям несовершеннолетних граждан.

Верховный Суд Российской Федерации в «Обзоре практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей» дает разъяснения относительно участия органов опеки и попечительства в рассмотрении категорий дел связанных с несовершеннолетними.

Органы опеки и попечительства, в спорах связанных с воспитанием детей, принимают участие в двух формах: либо в качестве стороны по делу (истца), либо для дачи заключения по делу в качестве компетентного государственного органа⁴.

Возникает проблема, когда заключение составляется органом опеки и попечительства некорректно составлено. Оно формально и носит поверхностный характер. Оно не содержит тех данные, которые необходимые суду для принятия верного решения.

Это могут быть различные данные характеризующие отношения между самими родителями, либо между родителями и их детьми. Так же в таком заключении может отсутствовать мнение органа опеки и попечительства о целесообразности либо нецелесообразности опроса ребенка в судебном заседании. Иногда органы опеки не уделяют внимание такому вопросу как: может ли опрос в суде причинить ребенку психологическую травму? А бывают случаи, когда сведения, изложенные в заключении, вовсе не соответствуют фактическим обстоятельствам дела. Данное заключение является не верным. Между тем таким заключениям суды не всегда дают должную оценку.

⁴ «Обзор практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20 июля 2011г.)

Иногда в таких заключениях должный вывод по существу спора не давался, тогда это оставалось на усмотрение суда, что, на мой взгляд, является неправильным. Ведь задача органа опеки и попечительства защита несовершеннолетнего, и должен сделать все возможное, чтобы суд принял верное решение. Органы опеки должны содействовать, помогать суду, а когда он дает неверное заключение, они не помогают судебному органу, и не защищают права несовершеннолетнего, на основе такого заключения, суд может вынести неверное решение, и в последствии такого решения, ребенку может быть причинён вред.

Обобщение судебной практики также показало, что органы опеки и попечительства, участвуют в деле в качестве органа, дающего заключения по делу, могут привлекаться судами в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора⁵. И как показано в обзоре такая практика к сожалению, не редкость.

Однако такая практика является неверной. В силу положений статьи 47 Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации орган опеки и попечительства относится не к третьим лицам, а лицом, участвующим в деле, они выступают в качестве компетентного государственного органа, который должен давать заключение по существу спора. И никак не могут привлекаться в качестве третьих лиц.

Помимо органа опеки и попечительства, обязанность по защите прав и интересов детей возлагается также и на прокурора.

Среди нормативных актов регулирующие деятельность прокурора можно обозначить: Семейный кодекс, Гражданско-процессуальный кодекс, Федеральный закон от 17.01.1992 N 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации».

⁵ «Обзор практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20 июля 2011г.)

Следует отметить, что все-таки основную роль играют органы опеки и попечительства, прокурору отводится небольшая роль.

Таким образом, деятельность прокурора по защите прав детей, согласно выше упомянутому закону, заключается в следующем:

1. Прокурор имеет право обратиться в суд с заявлением, для защиты прав и интересов несовершеннолетнего. С требованием о восстановлении или признании нарушенного (оспоренного) права ребенка.

2. В силу статьи Семейного кодекса Российской Федерации участвует в разбирательстве дел о защите прав ребенка, а также даче заключений по этим делам.

3. Внесение предостережений о недопустимости нарушения прав ребенка в дальнейшем и представлений об устранении нарушений закона.

4. прокурор вправе опротестовывать акты других административных органов, а также решения судов, постановлений по делам о защите прав детей, только если имеются основания, предусмотренные законом.

Еще одним органом, осуществляющим защиту прав ребенка, являются комиссии по делам несовершеннолетних. Деятельность комиссий регламентируется Семейным кодексом, Постановлением Правительства Российской Федерации от 6 ноября 2013 г. N 995 г. Москва "Об утверждении Примерного положения о комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав", Федеральным законом от 24.06.1999 N 120-ФЗ (ред. от 23.11.2015) "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних".

Задач у комиссий множество, среди них можно выделить:

1. защита прав и законных интересов несовершеннолетних;

2. предупреждение безнадзорности, беспризорности, правонарушений и антиобщественных действий несовершеннолетних, выявление и устранение причин и условий, способствующих этому;

3. устройство детей на работу или учебу;

4. организация деятельности государственных органов и общественных организаций и др.

Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, имеет право осуществлять различную деятельность, но в пределах своей компетенции (Ст. 11 Федерального закона от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних"):

1. осуществлять различные меры по защите прав и интересов детей. Например, меры по защите от любой формы дискриминации, либо физического или психического воздействия, от грубого обращения, в том числе оскорблений, сексуальной и иной эксплуатации. Комиссия должна выявлять и устранять причины и условия, способствующих безнадзорности, беспризорности, правонарушениям и антиобщественным действиям несовершеннолетних;

2. комиссия может взаимодействовать с другими органами или учреждениями, осуществляющих защиту прав и интересов детей. Подготавливать материалы, по вопросам, связанным с содержанием несовершеннолетних в специальных учебно-воспитательных учреждениях закрытого типа, и предоставлять их в суд;

3. рассматривать вопросы по представлению органа, осуществляющего управление в сфере образования, об исключении несовершеннолетних, не получивших общего образования, из образовательной организации и по другим вопросам их обучения в случаях, предусмотренных Федеральным законом от 29 декабря 2012 года N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации";

4. оказывать помощь в трудовом и бытовом устройстве несовершеннолетних, освобожденных из учреждений уголовно-исполнительной системы либо вернувшихся из специальных учебно-воспитательных учреждений, а также содействие в определении форм устройства других несовершеннолетних, нуждающихся в помощи государства, а также осуществление иных функций по социальной реабилитации несовершеннолетних, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации и законодательством субъектов Российской Федерации;

5. применять меры воздействия в отношении несовершеннолетних, либо их родителей или иных законных представителей в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации;

6. подготавливать отчеты о проведенной работе по профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, и направлять в органы государственной власти субъекта Российской Федерации и (или) органы местного самоуправления в порядке.

В силу статьи 70 Семейного кодекса комиссии имеет право обратиться в суд с заявлением о лишении родительских прав. Следует отметить, что о других полномочиях комиссии в Семейном кодексе не упоминается. Комиссия может только вносить предложения, составлять статистику, следить чтобы учреждения, в которых находятся дети, соответствовали определенному уровню.

Защита прав и интересов ребенка в определенной степени осуществляет также нотариат России. Деятельность нотариуса регулируется Основами законодательства Российской Федерации о нотариате утверждены Верховным Советом РФ 11.02.1993 N 4462-1.

Самым распространенным нотариальным действиям с участием несовершеннолетних детей является удостоверение сделок, выдача свидетельств о праве на наследство и другие. В силу статьи 163 гражданского

кодекса нотариальное удостоверение сделок обязательно только когда это прямо предусмотрено в законе. Однако есть исключение, когда стороны, по своему соглашению, решили предать сделке нотариальную форму, хотя законом для данного вида сделки это не обязательна.

Для защиты прав и интересов ребенка нотариус, совершая нотариальные действия, должен проверить способность ребенка или его представителя к участию в сделке, законность сделки, соответствие в ней воли и волеизъявления.

Нотариусу необходимо тщательно ознакомиться с предоставленными документами удостоверяющие личность. Если у него возникают какие-либо сомнения, например, относительно личности, то ему необходимо отложить совершение нотариального действия и истребовать дополнительные документы, обратиться в компетентные органы.

У законных представителей, обратившихся за удостоверением сделки, нотариус должен проверить родство.

Родители, либо другие официальные представители несовершеннолетнего, не вправе без разрешения органа опеки и попечительства совершать от имени малолетних и давать согласие несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет на совершение сделок по отчуждению, обмену, дарению имущества ребенка. Так же они не вправе совершать сделки с детьми, кроме передачи имущества ребенку в качестве дара или безвозмездного пользования.

Эти требования должны учитываться нотариусами при удостоверении сделки. Если несовершеннолетним совершает сделку без согласия законных представителей, либо без согласия органа опеки и попечительства, то такие сделки могут быть признаны судом недействительными (ст. 175, 37, 168 ГК РФ).

Несовершеннолетний может самостоятельно совершать сделки, предусмотренные законом.

В возрасте от 14 до 18 лет ребенок имеет право заключить авторский договор на результат своей интеллектуальной деятельности и по соглашению с другой стороной нотариально удостоверить данный договор, распоряжаться заработком и иным доходом, совершать безвозмездные сделки, а также сделки к своей выгоде, не требующие в силу закона государственной регистрации либо нотариального удостоверения.

Если нотариус удостоверяет сделку, он обязан выяснить, соответствует ли волеизъявление подлинной воле, правильно ли выражена воля ребенка.

Помимо перечисленных органов защиту прав ребенка могут осуществлять и другие органы.

1.2 Судебная защита семейных прав ребенка.

Помимо административного порядка, закон предусматривает и судебный порядок защиты прав несовершеннолетних. Любое нарушенное право ребенка может защищаться в судебном порядке.

В ч. 2 ст. 25 Всеобщей декларации прав человека регламентировано, что материнство и детство дают право на особое попечение и помощь. В ст. 38 Конституции Российской Федерации говорится о том, что материнство и детство, семья, – находятся под защитой государства.

На сегодняшний день законодательство Российской Федерации гарантирует каждому гражданину нашей страны судебную защиту его прав и свобод это прописано в статье 46 Конституции Российской Федерации.

Судебная защита это одна из юрисдикционных форм защиты. В силу ст. 1, 56 СК РФ, ст. 11 ГК РФ судебная защита прав и интересов ребенка, как семейных, так и гражданских является основной юрисдикционной формой защиты⁶.

Данная деятельность судебных органов, основанная на различных принципах: конституционного, семейного, гражданско-процессуального права, а также принципах морали. Она направлена на восстановление (признание) нарушенных (оспоренных) прав и законных интересов ребенка посредством применения, предусмотренных законодательством способов (мер) защиты.

Осуществляется судебная защита в порядке гражданского судопроизводства.

Судебная защита может быть осуществлена при наступлении определенных условий:

1. Ребенок обладает правом, которое является объектом защиты.
2. Данное субъективное право ребенка либо уже нарушено, либо существует реальная угроза его нарушения.
3. С существенными требованиями ребенок или его представитель обратились в суд.
4. Факт нарушения субъективного права – доказан в установленном законом порядке.
5. Субъективное право осуществляется не в противоречии с его назначением.
6. Не истекли сроки исковой давности (если они предусмотрены для данного конкретного требования и не имеется оснований для их восстановления).

⁶ Бурковская А. А. «Судебный порядок защиты прав детей на современном этапе» Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал 2008. № 1 С.99-100

Однако от сроков исковой давности необходимо отличать пресекательные сроки, то есть сроки существования во времени ненарушенного субъективного семейного права (например, право родителей на воспитание детей и защиту их прав и интересов до достижения ими совершеннолетия; право несовершеннолетних детей на получение алиментов от родителей и др.). По истечению пресекательного срока нарушенное право не может быть реализовано, ни при каких обстоятельствах, и ни при каких условиях. В то время как срок исковой давности может быть приостановлен, прерван или восстановлен в установленных законом порядке. В этом и есть главное отличие пресекательного срока от срока исковой давности.

Пресекательные сроки, предоставляют управомоченному лицу строго определенное время для реализации своего права. Данных сроков в семейном законодательстве немного⁷.

В судебном порядке может быть разрешено любое требование о защите прав ребенка, а также может быть обжаловано решение любого административного органа.

Деятельность судов регулируется различными нормативно правовыми актами, такими как: Конституция Российской Федерации, Гражданско-процессуальный кодекс, Уголовно-процессуальный кодекс. В частности существуют и специальные законы, такие как Федеральный Конституционный закон «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации», закон «О судостроительстве в Российской Федерации» и другие. Именно суды общей юрисдикции разрешают основную массу дел, связанных с защитой прав и законных интересов ребенка.

Статья 26 Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" допускает учреждение специализированных федеральных судов по рассмотрению гражданских и

⁷ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. Крашенинникова П. В. и Седугина П. И. М., 1997. С. 27

административных дел. И в юридической литературе предлагается создать специализированные «семейные» суды, которые рассматривали бы гражданские дела, связанные с защитой семейных прав ребенка. Тем самым это привело бы к более эффективному и верному рассмотрению дел как связанных с несовершеннолетним, так и не связанных с ними. Такие «семейные» суды действуют в четырех штатах США, Великобритании, Германии, Италии. Однако Л. И. Тропинина отмечает, что работа специализированных судов будет эффективной лишь при условии четкой отработки системы ювенальных технологий.

Семейные суды могли бы стать оптимальным вариантом решения множество проблем, связанных с защитой прав и интересов несовершеннолетних. В частности, это бы привело к разгрузке дел в судах общей юрисдикции, и позволило бы больше времени уделять наиболее сложным спорам связанными с детьми. Однако на данный момент, как уже отмечалось, основная роль в обеспечении защиты семейных прав ребенка отводится судам общей юрисдикции, и, к сожалению, вопрос об установлении «семейных» судов не ставиться.

В состав принципов защиты семейных прав ребенка входят как общие принципы, лежащие в основе любой судебной защиты, любых общественных отношений, так и принципы, которые определяют деятельность суда по защите прав и законных интересов исключительно несовершеннолетних, данные принципы имеют решающие значение при выборе способа защиты.

К принципам семейного права, лежащим в основе деятельности суда по защите прав ребенка, следует отнести:

1. Права и интересы несовершеннолетних имеют приоритет. Они стоят на первом месте. Суд должен всегда при разрешении спора, принять решение в пользу и в интересах ребенка, даже если это будет в противоречии с формальностью СК РФ.

2. Приоритет семейного воспитания ребенка. Согласно статье 54 Семейного кодекса право жить и воспитываться в семье имеет каждый ребенок. Помимо этого, несовершеннолетний имеет права на воспитание своими родителями, и право знать своих родителей. Данные обстоятельства в обязательном порядке должны учитываться судом. Суд должен предусмотреть все возможные варианты, чтобы ребенок остался в своей семье со своими родителями, либо с одним из родителей.

3. Определение ребенка как самостоятельного участника правоотношения. Ребенок является самостоятельным участником в семейных правоотношениях, а в отдельных случаях, когда это предусмотрено законом и в гражданских отношениях. Ребенок может самостоятельно обращаться за защитой в органы государственной власти, в том числе и в судебный орган по достижению определенного возраста (четырнадцати лет) и при определенных случаях. Данные случаи прописаны в статье 56 Семейного кодекса.

Также несовершеннолетний будет являться самостоятельным участником правоотношений в случаях вступления в брак или при объявлении его полностью дееспособным (эмансипации). В данном случае несовершеннолетний может лично осуществлять свои процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности в суде. Данные права не могут быть ограничены, даже родителями.

4. Участие обоих родителей в воспитании детей. Родители имеют равные права по отношению к своим детям. Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями совместно по их взаимному согласию, это прописано в пункте 2 статьи 65 Семейного кодекса. Если же у родителей возникают разногласия, и они не могут прийти к соглашению, один из них вправе обратиться в суд.

5. Обеспечение защиты интересов ребенка, передаваемого на усыновление (удочерение). Усыновление является самой распространенной

формой, определения ребенка, оставшегося без родителей. И ради интересов ребенка, для сохранения его внутреннего спокойствия, его психического состояния, чтобы он чувствовал себя на равных с другими своими сверстниками, Российское законодательство предусматривает тайну усыновления. Лица, которые осведомлены об усыновлении, обязаны сохранять данную тайну, под угрозой привлечения к уголовной ответственности.

6. Профилактический характер. Нормы, регулирующие вопросы, касающиеся прав и интересов ребенка, направлены на предупреждение и пресечение нарушений данных прав. Перед тем как забрать несовершеннолетнего у его законных родителей, лишив их родительских прав, закон предусматривает возможность для начала ограничить родительские права, и дать родителям время на изменение своего отношения к несовершеннолетнему, и возможность вернуть ребенка. Но если родители продолжают безразлично относиться к своему ребенку, орган опеки и попечительства обязан предъявить иск о лишении родительских прав (ст. 56 СК РФ).

7. Доступность судебной защиты. Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется его законными представителями: родителями, опекунами, попечителями, либо специально уполномоченными органами государственной власти (ст. 56 СК РФ).

8. Заинтересованность государства в эффективной судебной защите. Дети находятся прежде всего под защитой государства. Государство заинтересованно в создании для каждого несовершеннолетнего необходимых условий для его полноценного развития. Это будущее поколение, а значит будущее государства.

Именно эти принципы определяют сущность судебной защиты семейных прав и интересов ребенка.

Помимо данных принципов, принимая решение суд должен так же руководствоваться и принципами морали. К принципам морали можно отнести принцип гуманность, разумность и справедливость, как общие принципы частного права.

Судебный способ защиты это прежде всего меры государственного принуждения, направленные на принудительную реализацию прав и интересов несовершеннолетнего. Данные меры могут быть предусмотрены не только семейным законодательством, но и в отдельных случаях гражданским законодательством. Они применяются судебным органом. К данным мерам можно отнести: восстановление и признание нарушенных и оспоренных прав и интересов ребенка, устранение угрозы нарушения его права, воздействие на виновное лицо.

Семейное законодательство не содержит перечня способов защиты прав граждан. Статья 8 Семейного кодекса указывает лишь на то, что защита семейных прав осуществляется способами, предусмотренными Семейным кодексом.

Анализируя нормы Семейного кодекса, можно сделать вывод о том, что защита семейных и гражданских прав ребенка, осуществляется путем их признания, восстановления и применение мер ответственности к виновному лицу.

Некоторые семейно-правовые способы совпадают с гражданско-правовыми. Однако это два самостоятельных правовых явления.

Гражданско-правовые способы в большой мере носят имущественный характер. Они направлены на защиту имущественных прав несовершеннолетнего. В то время как семейно-правовые способы в своем большинстве носят лично неимущественный характер, направлены на восстановление нематериальных благ и на ограничение личных неимущественных прав виновного лица.

Семейно-правовые способы применяются не только судебными органами, но и другими органами, которые осуществляют защиту прав и интересов несовершеннолетних. Однако некоторые способы могут применяться только судом и никаким другим органом.

Способ защиты в отдельных случаях могут возлагает на правонарушителя дополнительное обременение (лишение родительского права, уплата алиментов).

Семейно-правовые способы защиты, применяемые судом, можно классифицировать по характеру и основаниям применения:

1. способы профилактического характера. Данный способ направлен на предупреждение и пресечение нарушения семейных прав и интересов ребенка.

2. Способы принудительного осуществления прав и исполнения обязанностей. Это могут быть способы, направленные на урегулирование разногласий; способы, обеспечивающие исполнение обязанностей родителей по отношению к своему ребенку; способы, изменяющие и прекращающие права и обязанности участников семейных правоотношений.

3. способы семейно-правовой ответственности, выступавшие в виде правовых ограничений. Данные способы применяются в случае совершения лицом правонарушения и направлены на виновное лицо. К данным мерам ответственности относятся: взыскание неустойки при образовании задолженности по вине лица, обязанного уплатить алименты (ст. 115 СК РФ); лишение родительских прав (ст. 69 СК РФ); отмена усыновления (ст. 140, ч. 1 ст. 141 СК РФ).

По объекту защиты выделяют два способа: первые это способы, применяемые для защиты прав ребенка. Например: отмена усыновления. И вторые способы, применяемые для защиты интересов ребенка. Например: отказ в восстановлении родительских прав.

Так же по объекту защиты выделяются способы имущественного характера (возложение обязанности уплаты алиментов, взыскание неустойки и др.) и личного неимущественного характера (лишение родительских прав, ограничение родительских прав, отказ в передаче ребенка на воспитание и др.).

Некоторые способы защиты, могут применяться одновременно. Например: наряду с лишением родительских прав, с родителей могут быть взысканы алименты.

Способ защиты зависит от: характера, возникшего правоотношения, заявленного требования, объекта защиты и нормы Семейного кодекса, подлежащей применению. Все это влияет на то, какой способ защиты будет применен судом в конкретном случае.

Какой бы способ защиты не применялся, в любом случае суд должен исходить из приоритета прав и интересов ребенка.

Наряду со способами защиты, для осуществления судебной защиты прав и законных интересов несовершеннолетних используются, такие определенные, как средства защиты. Единого подхода к определению понятию средств защиты, к сожалению, не существует. Одни ученые к средствам защиты относят: иск, заявление, жалоба. Другие ученые, считают, что средствами правовой защиты является решения суда, постановления административных органов⁸.

Под средством судебной защиты семейных прав и интересов следует понимать совокупность приемов и способов, при помощи которых обеспечивается восстановление (признание) нарушенных (оспоренных) прав и интересов ребенка⁹.

⁸ Беспалов Ю.Ф. Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. / Ю.Ф. Беспалов// монография - М.: Проспект, 2014. С. 131.

⁹ Там же. С. 131.

К средствам судебной защиты прав и интересов несовершеннолетних детей следует отнести иск (заявление, жалобу), судебное постановление (решение, определение), кассационную или надзорную жалобы, заявление о пересмотре заочного решения, заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам, заключения органа опеки и попечительства по существу дела, назначение представителя в случаях разногласия между родителями и детьми, учет мнения ребенка.

Все гражданские дела подразделяются, на деле, искового и неискового производства. В основе дел искового судопроизводства лежит спор о праве, в делах неискового производства устанавливаются фактические обстоятельства правового характера. Судебная защита прав и интересов ребенка предусматривает как те, так и другие процессуальные средства.

В первую очередь к средствам судебной защиты прав и интересов несовершеннолетних, относиться иск. Исковое заявление подается только при наличии спора о праве.

Ребенок, не может самостоятельно предъявить иск в суд, только если он не признан полностью дееспособным. Таким правом обладают родители (лица, их заменяющие), прокурор, органы опеки и попечительства, они могут действовать от имени и в интересах ребенка.

Однако есть исключения, когда ребенок может обратиться в суд с иском (заявлением, жалобой) самостоятельно: по достижению им возраста 14 лет, но только в случаях, когда это прямо предусмотрено в законе. Когда несовершеннолетний наделяется правом на обращение в суд с иском заявлением самостоятельно, он имеет право пользоваться и другими гражданскими процессуальными правами и обязанностями (знакомится с материалами дела, делать выписки из них, заявлять отводы и др.).

Хотя в любом случае закон предусматривает, что орган опеки и попечительства или суд должен назначить ребенку представителя.

Среди средств судебной защиты, важно выделить необходимость учета мнения ребенка при рассмотрении различных споров. Ребенок имеет полное право выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, также он может быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства (ст. 57 СК РФ). Хотя и учет мнения десятилетнего ребенка обязателен для суда. Но, в исключительных ситуациях, когда это противоречит интересам ребенка, судебный орган может не принять во внимание мнение несовершеннолетнего. Семейный кодекс содержит статьи, где суд может принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет (статьи 59, 72, 132, 134, 136, 143, 145 СК РФ), если же судебный орган не учитывает мнения десятилетнего ребенка, в тех случаях, когда обязан принять во внимание его мнение, то это должно быть тщательно мотивированно в судебном решении. В мотивировочной части должна быть указана причина, по которой суд не принял во внимание мнение ребенка, достигшего десятилетнего возраста.

Относительно имущественных прав ребенка (алименты), может быть вынесен судебный приказ. Он выносится судьей по требованиям, указанным в ст. 121 ГПК РФ. Перечень таких требований является исчерпывающим. Судебный приказ имеет силу исполнительного листа, он может быть отменен.

В случае достижения сторонами мирового соглашения суд может вынести определение об утверждении данного соглашения. Данное определение также является способом защиты прав ребенка. Мировое соглашение утверждается судьей только в том случае, если стороны договорились между собой, и данная договоренность не противоречит закону и не нарушает права и законные интересы других лиц, а также ребенка. Суд при утверждении мирового соглашения должен выяснить мнение ребенка, достигшего 10 лет, либо его представителя, и убедиться в том, что данное мировое соглашение не нарушает его интересы.

Подводя итог можно отметить, что средства судебной защиты разнообразны, однако все они, без исключения должны быть направлены на обеспечение защиты прав и интересов ребенка, приоритет которых выше формального применения закона.

Глава 2. Отдельные споры, связанные с защитой семейных прав ребенка

2.1 Лишение родительских прав как способ защиты прав ребенка.

В литературе, по семейному праву как в научной, так и в учебной лишение родительских прав рассматривается как мера семейно – правовой ответственности¹⁰, которая применяется судом в крайних случаях, когда родителями совершено правонарушение.

Законодатель не дает легального определения семейного правонарушения. Однако в литературе, говорится о том, что семейное правонарушение это всегда виновное противоправное действие (бездействие) родителей (одного из них), нарушающее нормы семейного законодательства¹¹.

Лишение родительских прав – это санкция, применяемая в тех случаях, когда развитие ребенка подвергается опасности вследствие действий родителей.

Лишение родительских прав влечет наступление неблагоприятных последствий для родителей. Они теряют все права, основанные на факте родства с ребенком. Однако лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка (ст. 71 СК РФ). С родителей все равно могут быть взысканы алименты.

В силу п. 3 ст. 70 СК РФ при рассмотрении дел о лишении родительских прав, параллельно суд также должен решить вопрос о взыскании алиментов на несовершеннолетнего с родителей, лишенных родительских прав.

Алименты взыскиваются в пользу того лица, которому ребенок передан на воспитание: это может быть, как другой родитель, так и любой другой родственник, с которым остается ребенок, в том числе и специализированное

¹⁰ Нечаева А.М. Правонарушение в сфере личных семейных отношений. М.: Наука, 1991. С. 164

¹¹ Беспалов Ю.Ф. Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. монография - М.: Проспект, 2014. С. 185

учреждение, в которое помещен несовершеннолетний. В тех случаях, когда судьба ребенка не определена, и он передан на попечение органу опеки и попечительства, алиментные выплаты все равно взыскиваются с родителей. Они подлежат перечислению на личный счет ребенка в отделении Сберегательного банка России¹².

Статья 70 СК РФ не только определяет круг лиц, которые обладают правом на обращение в суд с иском о лишении родительских прав, но также содержит указание на обязательное участие в деле прокурора и органа опеки и попечительства.

Круг лиц, которые имеют право подать исковое заявление о лишении родительских прав очень широк. Это может быть один из родителей или лицо, их заменяющих, также это может быть государственные органы (орган опеки и попечительства, прокурор), на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей.

Также изучая судебную практику можно обратить внимание на тот факт, что суды принимают к рассмотрению заявления фактических воспитателей. Это может быть кто угодно бабушка, дядя, тетя, дед и другие лица, которые непосредственно занимаются воспитанием ребенка. В том числе и воспитатель детского сада, или учитель в школе, что родители отрицательно влияют на своего ребенка, и что есть основания лишить их родительских прав.

Как показывает практика чаще всего с иском о лишении родительских прав обращается прокурор, при этом несовершеннолетние, в чьих интересах прокурором был заявлен иск, не обязательно были изъяты из семьи: они могли проживать с родителями¹³.

¹² С.В. Асташов, И.С. Богданова, Н.В. Бугенко, И.В. Войта, М.В. Кратенко, А.Н. Щурова. Брачно-семейные споры. практич. пособие. – Москва: Проспект, 2011. С. 76

¹³ Там же. С. 72

Таблица 1 - процентное соотношение лиц обращающиеся с иском заявлением о лишении родительских прав.

Лица подававшие исковое заявление:	%
Прокурор	60
Органы опеки и попечительства	30
Один из родителей, опекун, приемный родитель, учреждение, в которое был помещен несовершеннолетний	10

Как видно из таблицы, чаще всего с иском заявлением обращаются органы государственной власти, из чего можно сделать вывод о том, что второй родитель либо отсутствует, либо также нарушает права своего ребенка, а других родственников у него нет, в силу чего ребенок оказывается и воспитывается в специализированном учреждении, а не в семье.

Несмотря на несовершеннолетие, дети могут и самостоятельно обратиться за своей защитой в государственные органы, а в отдельных случаях и в суд.

Хотя исковое заявление подается не ребенком, а каким-либо другим лицом, все равно истцом по делу о лишении родительских прав принято считать ребенка, так как защищаются именно его права и законные интересы. Лицо, по заявлению которого возбуждено дело, является в свою очередь представителем ребенка, либо просто заявителем.

В данном случае возникает спор о праве. Поэтому дела подлежат рассмотрению в исковом порядке. Судом ставится вопрос о сохранении, либо о лишении родительских прав.

Никто не может просто так, без причины, забрать ребенка у его родителей. Это будет являться нарушением не только прав ребенка, но и его

родителей. Поэтому для лишения родительских прав необходимы основания, причины и конечно же вина родителей несовершеннолетнего. В ст. 69 СК РФ перечислены основания лишения родительских прав, каждое из этих оснований является семейным правонарушением.

Таким образом родители (один из них) могут быть лишены родительских прав, если они (ст. 69 СК РФ):

1. уклоняются от выполнения обязанностей родителей, сюда же относится злостное уклонение от уплаты алиментов, злостное уклонение подразумевает собой систематическое невыполнение родителями своих обязанностей;
2. отказываются взять своего ребенка из учреждения, в котором он находится. Это может быть родильный дом, воспитательного учреждения, без уважительных причин;
3. злоупотребляют своими родительскими правами. Под злоупотреблением понимается своего рода правонарушение. Родители воспитывают своего ребенка причиняя ему вред, тем самым нарушая его права и законные интересы;
4. жестоко обращаются с ребенком, применяют физическое или психическое насилие, покушаются на их половую неприкосновенность;
5. являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией, должно быть подтверждено специалистом – экспертом, должна быть справка из соответствующего учреждения;
6. совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей, другого родителя детей, супруга, в том числе не являющегося родителем детей, либо против жизни или здоровья иного члена семьи. Тем самым подвергает опасности ребенка.

Устанавливая то или иное основания для лишения родительских прав суды исходят, прежде всего, из виновного поведения родителей. Должна быть доказана вина родителя.

Как и любое правонарушение семейным правонарушением состоящие из объекта, субъекта, субъективной стороны, и объективной стороны.

Объективная сторона правонарушения состоит в противоправном поведении, выражающимся по-разному: в уклонении от выполнения обязанностей, но это обязательно виновное поведение.

Субъективную сторону составляет вина в форме умысла. Родитель действует намеренно, желая нанести вред ребенку. При этом он безразлично относиться к последствию. Они понимают, что у них могут забрать ребенка, но все равно продолжают вести себя противоправно.

Субъектом в данном случае считаются только родители, или один родитель причиняющий вред ребенку, обладающие полной или неполной семейной дееспособностью.

Осуществление родительских прав предполагает совершение волевых действий родителей несовершеннолетнего. В частности они связаны с представительством интересов несовершеннолетнего и восполнением его недостающей дееспособности. В силу своего возраста ребенок не может в полном объеме осуществлять свои права и обязанности, его дееспособность возникает постепенно, ее объем увеличивается по достижению им определенного возраста, а полная возникает только с наступлением совершеннолетия, до этого момента его представителями являются родители. Осуществление права на воспитание ребенка также предполагает достаточную зрелость самих родителей. Поэтому возникает проблема осуществления родительских прав недееспособными и несовершеннолетними родителями¹⁴.

¹⁴ Антокольская М.В. Семейное право: Учебник.- М: - Юрист, 2002. С. 203

Признание родителя недееспособным не влечет за собой автоматического ограничения родительских прав. Однако, естественно, что такое лицо самостоятельно осуществлять их не может. Воспитание ребенка в таких случаях осуществляется вторым родителем, или, когда второй родитель отсутствует, ребенку может быть назначен опекун. Следует отметить, что опекунами могут быть только полностью дееспособные граждане (ст. 35 ГК РФ).

Формальное ограничение родительских прав недееспособного родителя имеет место, только если в силу его душевного заболевания возникает необходимость отобрания ребенка у такого родителя в целях защиты интересов ребенка¹⁵. В данной ситуации родитель может не желать, чтобы ребенка забрали, но в то же время в силу своего физического состояния он не может самостоятельно позаботиться ни о себе ни о ребенке. Ему самому необходимо назначить опекуна.

Объектом защиты являются права и законные интересы ребенка.

Вред, причиненный здоровью ребенка, понимается в основном как вред физический (телесный). Между тем противоправные действия причиняют не только телесный вред, они могут вызывать зачастую недостатки умственного, нравственного характера и задержку психического развития.

Суд может, а в некоторых случаях даже должен назначить судебно-медицинскую и психолого-психиатрическую экспертизу. Они позволят определить уровень интеллектуального, нравственного, физического вреда и период времени, необходимого для восстановления состояния полного физического и иного благополучия несовершеннолетнего. В данном случае, суд может назначить имущественную компенсацию, в которую будут включены и расходы на восстановление здоровья несовершеннолетнего.

¹⁵ Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. - М: - Юристъ, 2002. С. 203

Вред — это не всегда действия, он может быть причинен неисполнением либо ненадлежащим исполнением обязанностей по воспитанию и образованию. Когда родители бездействуют, им все равно где, с кем ребенок находится.

Должна быть установлена причинная связь между действиями (бездействиями) родителей и вредом, причиненным ребенку.

Принимая решение о лишении родительских прав в отношении лиц, являющихся больными хроническим алкоголизмом или наркоманией, суд исходит из наличия соответствующих медицинских документов, подтверждающие данные обстоятельства¹⁶. Например – справка из наркологического диспансера, удостоверяющая о том, что данное лицо действительно злоупотребляет алкогольными, наркотическими препаратами.

В случаях удовлетворения требования о лишении родительских прав обоих родителей, суд передает детей на попечение органам опеки и попечительства, который обязан определить дальнейшую судьбу ребенка¹⁷. Следует отметить, что в рамках права ребенка жить и воспитываться в семье, прежде чем передать его органам опеки и попечительства, суду необходимо рассмотреть все возможные варианты оставить ребенка в семье: передать другому родителю, или другому родственнику. Передача ребенка на воспитание родственникам и другим лицам допускается только в том случае, если эти лица назначены его опекунами или попечителями. Если же все таки несовершеннолетний попадает на попечение в орган опеки и попечительства они должны принять меры по устройству этого ребенка¹⁸. Подобрать ему специальное учреждение, где он в дальнейшем будет жить и воспитываться.

Если иск о лишении родительских прав предъявлен лишь к одному из родителей, то суд обязан известить другого родителя (проживающий отдельно

¹⁶ С.В. Асташов, И.С. Богданова... Брачно-семейные споры. практич. пособие. – Москва: Проспект, 2011. С. 74

¹⁷ Там же. С. 74

¹⁸ Там же. С. 77

от ребенка) о месте и времени судебного разбирательства, разъяснить ему право заявить требование о передаче ребенка на воспитание.

Лишение родительских прав допускается, только при наличии двух условий:

1. если невозможно изменить поведение родителей в лучшую сторону;
2. при наличии вины родителей.

Родители могут быть восстановлены в родительских правах по правилам, изложенным в ст. 72 СК РФ, только если они изменили свое отношение к детям.

Следует отметить, что перед тем как забрать ребенка, неблагополучной семье пытаются помочь, и только когда интересы ребенка находятся под угрозой и доверить его дальнейшее воспитание родителям никак нельзя, принимается решение о лишении таких родителей родительских прав¹⁹.

Однако перед тем как лишить родителя родительских прав, суд для начала может ограничить данные права. Такая мера ответственности, как лишение родительских прав применяется только тогда, когда невозможно применить другую меру. Или, когда родителям уже был дан шанс, изменить, свое отношение к ребенку, но они им не воспользовались

Суды нередко отказывали в удовлетворении исковых требований о лишении родительских прав. При этом судами принималось во внимание различные обстоятельства, наличие которых исключает возможность лишения родительских прав. Например, ответчик не мог заниматься воспитанием своего ребенка в силу жизненных обстоятельств, а не по своей вине. В силу наличия у него заболевания, инвалидности. В частности в иске отказывается, когда судом устанавливается то обстоятельство, что родитель не мог выполнять свои родительские обязанности в связи с препятствием, которые чинились другим

¹⁹ Кузнецова И.М. Семейное право: Учебник. – М.: Юрист, 1999. С 43.

родителем²⁰. Так же суд учитывает, что ответчик встал на путь исправления и выразил желание участвовать в воспитании своего ребенка.

Для начала суд может ограничить родителя в родительских правах и дать время на исправления своего поведения. И только в том случае если поведение не изменится лишить родителя – родительских прав. Когда истекает срок данный родителям на исправления, если родители не воспользовались возможностью изменить свое отношение к ребенку органы опеки и попечительства, должны подать иск о лишении родительских прав. Однако практика знает случаи, когда вместо искового заявления о лишении родительских прав, органы опеки и попечительства, просили суд продлить испытательный срок. Тем самым давая не только родителям возможность, еще раз осмыслить свое поведение, но и шанс ребенку все-таки жить и воспитываться в семье.

Но как показывает практика, родители редко используют данную возможность, и не меняют своего отношения к ребенку. Согласно данным Верховного Суда Российской Федерации, число удовлетворенных исков о лишении родительских прав в 2010 году составило 75,8 тысяч.

2.2 Ограничение родительских прав.

Ограничение родительских прав представляет собой не только способ защиты прав ребенка, но и меру семейно-правовой ответственности по отношению к родителям данного ребенка.

При ограничении, как и при лишение родительских прав, суд прежде всего должен руководствоваться интересами ребенка

²⁰ Обзор практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20 июля 2011 г.)

Суть ограничения родительских прав состоит в том, что, хотя ребенка и забирают у родителей, но без лишения их родительских прав. Ограничение родительских прав состоит во временном отобрании у родителей ребенка. В этом и есть главное отличие ограничения родительских прав от лишения. Это временная мера ответственности.

Под ограничением родительских прав закон понимает такую меру, как отобрание ребенка у родителей (одного из них), если оставление ребенка с родителями (одним из них) представляет угрозу для физического или нравственного здоровья ребенка по обстоятельствам от родителей не зависящим (психическое расстройство или иное психическое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и пр.²¹)

Основания ограничения родительских прав делят на две группы:

1. совершение правонарушения, т. е. виновное, противоправное поведение родителей, либо одного из них;
2. поведение, хотя и не являющееся правонарушением, но представляющее опасность для ребенка в связи с психическим расстройством, иным хроническим заболеванием, стечением тяжелых обстоятельств, не относящихся к виновным действиям (бездействиям), т. е. правомерное поведение²².

В зависимости от этих оснований различаются и последствия. В первом случае, если родители не изменят своего поведения, они могут быть лишены родительских прав. Во втором случае родители не могут быть лишены родительских прав. В силу того, что вина отсутствует, ее нет. Родитель не может заботиться о ребенке в силу определенных обстоятельств.

²¹ С.В. Асташов, И.С. Богданова... Брачно-семейные споры. практич. пособие. – Москва: Проспект, 2011. С. 86

²² Беспалов Ю.Ф. Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. монография - М.: Проспект, 2014. С. 195

Следует отметить, что основанием, для отобрания ребенка у родителей является как правонарушение, так и правомерное поведение, создающее непосредственную угрозу жизни или здоровью ребенка.

Ограничить родительские права, также, как и лишение, возможно только в судебном порядке. Как и при лишении родительских прав, дела об ограничении также рассматриваются по правилам искового производства.

В случае принятия судом решения об ограничении родительских прав, родителям приходится претерпевать определенные негативные последствия. Главное последствие — это потеря возможности лично воспитывать своего ребенка. Но они не освобождаются от обязанности содержать ребенка. с родителей могут быть взысканы алименты (ст. 74 СК РФ).

Хотя родители и теряют возможность личного воспитания своего ребенка, они не теряют возможность общения со своими детьми, однако если данное общение не будет причинять вред ребенку. В данном случае родителям необходимо получить согласие органов опеки и попечительства (ст. 75 СК РФ).

Ограничение в правах может быть отменено, если отпадут основания, которые послужили принятию данной меры ответственности. Но если родители продолжают вести себя по отношению к своему ребенку также безразлично, то суд может лишить родителя родительских прав, тем самым применив крайнюю меру ответственности.

Очень сложным является вопрос, когда родители недееспособны. Когда они не могут заботиться о своем ребенке не, потому что не хотят этого, а просто, потому что не могут. Тогда перед судьями встает вопрос, что делать в таких ситуациях? С одной стороны, существует необходимость забрать ребенка, но с другой в действиях родителей нет ничего противоправного, и как у ребенка есть право знать своих родителей, так и у родителей есть право воспитывать своего ребенка. В данном случае суд как всегда должен исходить из интересов несовершеннолетнего.

В некоторых случаях к одному из родителей предъявляется иск об ограничении родительских прав, а к другому – о лишении родительских прав, при этом основания для предъявления достаточно сходны (злоупотребление родительскими правами, уклонение от содержания и воспитания ребенка). В данном случае суд должен выяснить, чем объясняется различный подход к каждому из родителей²³.

Дети на период ограничения родительских прав передаются органам опеки и попечительства. Они не могут быть переданы на усыновление (удочерение).

Лицо, подавшее исковое заявление об ограничении родительских прав, может отказаться от иска. Суд вправе принять подобный отказ от иска и прекратить производство по делу, если это не угрожает интересам несовершеннолетних, его физическому и нравственному здоровью²⁴. Даже в данной ситуации, когда лицо добровольно отказывается от иска, прежде чем принять такой отказ, судебный орган должен удостовериться в том, что оснований для ограничения действительно нет. Лицо подавшее исковое заявление просто ошиблось.

Семейный кодекс РФ предусматривает возможность восстановления в родительских правах (ст. 72 СК РФ). Но как показывает материалы опубликованной судебной практики ст. 72 СК РФ практически не применяется, иски о восстановлении в родительских правах поступают в суды крайне редко, что свидетельствует о стойкости противоправного поведения родителей. Можно сделать вывод о том, что большинство родителей, к сожалению, на путь исправления не становятся.

²³ С.В. Асташов, И.С. Богданова... Брачно-семейные споры. практич. пособие. – Москва: Проспект, 2011. С. 90

²⁴ Там же. С. 89

Решение суда об ограничении родительских прав может быть отменено, только в судебном порядке, по иску родителей и при наличии соответствующих оснований.

С учетом мнения ребенка суд вправе отказать в удовлетворении иска об отмене ограничения, если возвращение ребенка родителям противоречит его интересам, угрожает его безопасности²⁵.

Изменение отношения родителей к воспитанию своего ребенка недостаточно для отмены ограничения родительских прав, если по прежнему существуют обстоятельства, в силу которых оставление ребенка с родителями представляет опасность, для его физического и психического развития²⁶.

Родителям дается шесть месяцев для исправления своего отношения к ребенку, после чего орган опеки и попечительства, в случаях не изменения родителями своего отношения к своему ребенку, должен потребовать лишить их родительских прав. Но, как уже упоминалось, практика узнает случаи, когда родителям давали еще один шанс и продлевали данный срок.

2.3 Отмена усыновления как способ защиты прав ребенка.

В связи с тем, что не все дети могут жить и воспитываться в семье, по различным причинам они остаются без попечения родителей и попадают в детские дома, дома-интернаты для детей сирот. Для того, чтобы у детей-сирот, в частности у детей оставшихся без попечения родителей была возможность жить и воспитываться в семье, законодатель дает возможность быть усыновленными.

²⁵ С.В. Астахов, И.С. Богданова... Брачно-семейные споры. практич. пособие. – Москва: Проспект, 2011. С. 93

²⁶ Там же. С. 93

Усыновление или удочерение является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 124 СК РФ).

Несмотря на то, что семейное право исходит из принципа нерасторжимости отношений по усыновлению. Однако усыновление может быть отменено, если усыновитель ненадлежащим образом осуществляет возложенные на него родительские обязанности или по каким-либо другим причинам ребенок плохо себя чувствует в его семье и усыновление перестает отвечать его интересам.

Отмена усыновления возможна только в судебном порядке (ст. 140 СК РФ). Такая отмена производится, только при наличии оснований, предусмотренных законом. К основаниям относятся: уклоняются от выполнения возложенных на них родительских обязанностей, злоупотребляют своими правами, жестоко обращаются с усыновленным ребенком, являются алкоголиками или наркоманами. В указанных случаях согласия ребенка на отмену усыновления не требуется (статья 57 СК РФ).

Во всех выше приведённых случаях, должна быть вина усыновителя. Своим поведением усыновитель нарушает права и интересы ребенка.

Однако отмена усыновления может произойти и не по вине усыновителя (ст. 141 СК РФ). Это случаи, когда по обстоятельствам как зависящим, так и не зависящим от усыновителя, не сложились отношения, необходимые для нормального развития и воспитания ребенка. К таким обстоятельствам, в частности, можно отнести отсутствие взаимопонимания в силу личных качеств усыновителя и (или) усыновленного, в результате чего усыновитель не пользуется авторитетом у ребенка либо ребенок не ощущает себя членом семьи усыновителя; выявление после усыновления умственной неполноценности или наследственных отклонений в состоянии здоровья ребенка, существенно

затрудняющих либо делающих невозможным процесс воспитания, о наличии которых усыновитель не был предупрежден при усыновлении²⁷.

Бывает так что усыновитель сделал все, что от него зависело, чтобы ребенок чувствовал себя счастливым, но по каким-либо причинам, он не чувствует себя в данной семье комфортно. Не смотря на то что, усыновитель проявляет заботу, любовь. В силу того, что ребенок настолько сильно привязан к своим биологическим родителям, он просто не желает привязываться к чужому для него человеку.

Основанием для отмены усыновления может послужить также объективная невозможность последнего выполнять свои обязанности. В силу того, что на момент усыновления усыновитель был полностью здоров, но в силу какого-то обстоятельства, внезапной тяжело заболел, или же выздоровление тяжело болевших родителей, к которым ребенок был привязан и которых не может забыть после усыновления, и др.

Обстоятельства, которые вызывают необходимость отмены усыновления в интересах ребенка, столь многообразны, что в законе не приводится даже их примерного перечня, и это вполне оправданно. В каждом конкретном случае суд должен учитывать все обстоятельства, каждого конкретного дела.

Так, нередко из-за индивидуальных (личных) качеств ребенка или усыновителя между ними возникает неприязнь. Если у ребенка отсутствует доверие, уважение и любовь к усыновителю, и суд видит, оснований на улучшение этих отношений в будущем просто нет, а даже наоборот, они могут стать еще хуже, чем уже есть.

Правом требовать отмены усыновления ребенка обладают помимо родителей, усыновителей, и сам усыновленный ребенок, достигший возраста 14 лет, а также орган опеки и попечительства, а также прокурор (ст. 142 СК РФ).

²⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" (с изменениями и дополнениями)

Если кто-либо иной считает, что усыновление не соответствует интересам ребенка, например родственники ребенка, то эти лица вправе довести об этом до сведения органов опеки и попечительства либо обратиться к прокурору, которые уполномочены решать вопрос о передаче дела в суд²⁸.

С отменой усыновления ребенка взаимные права и обязанности ребенка и усыновителей прекращаются, но в тот же момент восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей, если этого требуют интересы ребенка (п. 1 ст. 143 СК РФ).

При этом ребенок может быть передан биологическим родителям. Если же передача ребенка его родителям противоречит его интересам, а, следовательно, невозможно (родители лишены родительских прав, не желают воспитывать ребенка и т.п.), он передается на попечение органов опеки и попечительства. Которые в свою очередь, определяют, его дальнейшую судьбу.

Отмена усыновления ребенка не допускается, если усыновленный ребенок достиг возраста восемнадцати лет, ко времени подачи искового заявления. Исключением составляют случаи, когда на отмену усыновления имеется взаимное согласие усыновителя и совершеннолетнего усыновленного, либо его родителей, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными²⁹.

Сохраняется ли за ребенком присвоенные ему в связи с его усыновлением имя, отчество и фамилия также решается судом, при отмене усыновления (п. 3 ст. 143 СК РФ).

Если, в интересах ребенка, суд сочтет необходимым сохранить за ним присвоенные ему при усыновлении имя, отчество и фамилию, то за ним все это

²⁸ Кузнецова И.М. Семейное право. Учебник. – М.: Юрист, 1999. С.59

²⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" (с изменениями и дополнениями)

сохраняется. Если на момент решения данного вопроса, ребенок достиг десяти лет, то необходимо его согласие.

Исходя из положений статьи 46 Федерального закона от 15 ноября 1997 года N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния" суду следует также решить вопрос о восстановлении первоначальных сведений о месте и дате рождения ребенка, о его родителях, если эти сведения были изменены по просьбе усыновителей³⁰.

Суд, исходя из интересов ребенка, вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать средства на содержание ребенка (п. 4 ст. 143 СК РФ). Как правило, это происходит в тех случаях, когда ребенок нуждается в средствах и не имеет возможности получить алименты от своих родителей или иных близких родственников.

2.4 Определение места жительства ребенка при раздельном проживании родителей и порядок общения с ребенком.

Вообще сущность родительских прав обусловлена таким свойством, как срочность, не отчуждаемость, наличие одновременно публичного и частного начала, принадлежат в равной мере обоим родителям, сочетание детского и родительского интересов³¹.

В силу Семейного кодекса местом жительства ребенка является место жительства его законных представителей. То есть родителей.

В соответствии со ст. 9 Конвенции ООН ребенок, который разлучается с одним или обоими родителями, должен поддерживать на регулярной основе

³⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" (с изменениями и дополнениями)

³¹ Громоздина М. В. Осуществление родительских прав при раздельном проживании родителей по законодательству Российской Федерации : монография НОУ ВПО Центросоюза РФ СибУПК. – Новосибирск, 2011. С. 10

личные отношения и прямые контакты с обоими родителями, за исключение, когда это противоречит наилучшим интересам ребенка.

В силу статьи 24 Семейного кодекса, при расторжении брака супруги могут составить соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей, о размерах этих средств, и представить его на рассмотрение в суда. Если такое соглашение между супругами отсутствует, или же оно нарушает права и интересы ребенка, или оно просто не достигнуто - то суд, сам решает данные вопросы, если видит, что родители не могут договориться самостоятельно. Следует отметить, что в большинстве случаев вопрос об определении места жительства ребенка решается сразу при разводе супругов. Однако споры, связанные с определением места жительства ребенка, могут рассматриваться и вне связи с требованием о расторжении брака – как в период брака, так и после его расторжения³².

Согласно п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 (ред. от 6 февраля 2007 г.) «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей», месте жительства несовершеннолетнего при раздельном проживании его родителей (независимо от того, состоят ли они в браке), необходимо иметь в виду, что место жительства ребенка определяется исходя из его интересов, а также с обязательным учетом мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, при условии, что это не противоречит его интересам (п. 3 ст. 65, ст. 57 СК РФ).

Во внимание может приниматься мнение ребенка, не достигшего 10 возраста. Чаще всего мнение ребенка не достигшего десяти лет выясняется органами опеки и попечительства. Может быть подготовлено заключения педагога-психолога.

³² С.В. Асташов, И.С. Богданова... Брачно-семейные споры. практич. пособие. – Москва: Проспект, 2011. С. 53

Когда суды заслушивают мнение ребенка, они должны принимать во внимание не только привязанность к родителям, но также привязанность к другим членам семьи: братьям, сестрам. Отношения между родителями, личные качества каждого из родителей. Для всестороннего исследования, и в целях принятия справедливого решения, суды могут даже запрашивать характеристику на родителей, например с места работы. Возможность создания ребенку условий для воспитания и развития.

Следует заметить, что суды не всегда соглашаются с мнением ребенка, высказанном в судебном заседании. Иногда данное мнение может быть сделано под влиянием одного из родителей. Когда мать или отец пытаются повлиять на ребенка, говоря ему о том, что бывший супруг (супруга) плохой, либо пытаются подкупить его подарками. Тем самым родители действуют не в интересах ребенка, а во вред бывшему супругу.

Суд должен высинить в обязательном порядке оказывалось ли такое давление, повлияло ли оно на мнение детей. Ведь как известно дети особенно маленькие очень сильно поддаются влиянию со стороны взрослых. Ребенок может и вовсе не считать, не думать, так как говорит.

Судами может быть назначена судебно-психологическая экспертиза по делу, которая проводится с целью установления наличия или отсутствия влияния на ребенка. Суды могут обращаться к помощи специалистов. В качестве специалистов могут быть привлечены инспекторы по делам несовершеннолетних; специалисты органов управления образованием; специалисты по охране прав детства; педагоги (классные руководители); педагоги-психологи; социальные педагоги; врачи - психологи-диагносты, психиатры и врачи иных специальностей³³.

Так же учитывается состояние здоровья ребенка, условия его жизни, отношения с родителями.

³³ Обзор практики разрешения судами споров связанных с воспитанием детей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20 июля 2011)

В Семейном кодексе прописано, что родители не могут осуществлять свои Родительские права в противоречии с интересами детей. Обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей (п. 1 ст. 65 СК РФ). Приоритеты детей должны быть на первом месте у обоих родителей.

Статья 66 Семейного кодекса предоставляет широкий круг прав родителю, проживающему отдельно от ребенка. Это и право на общение с ребенком, и участие в его воспитании, право на получение информации о своем ребенке из воспитательных учреждений, медицинских организаций, организаций социального обслуживания и аналогичных организаций. Несмотря на то, что родитель, с которым ребенок постоянно проживает оказывает на него большее влияние, но нельзя сказать о том, что, если родитель и ребенок не проживают совместно, данный родитель выбывает из жизни ребенка, его права ничем и никем не ограничиваются.

В свою очередь родитель, с которым проживает ребенок не должен препятствовать другому родителю в осуществлении его родительского права.

К сожалению, не всегда родитель, с которым проживает ребенок, понимает это и начинает препятствовать общению. В данном случае закон дает право родителю, который проживает отдельно от ребенка обратиться в суд. Суд в свою очередь, может обязать другого родителя не препятствовать общению. Составить график общения, заключить между сторонами соглашение.

В случаях, если родитель, все таки продолжает вести себя противоправно, то на основании статьи 66 Семейного кодекс, суд может применить к виновному родителю соответствующие меры, вплоть до передачи ребенка, родителю, проживающему отдельно (по его требованию).

Форма государственной статистической отчетности предусматривает учет всех дел по спорам, связанным с воспитанием детей (кроме дел о лишении родительских прав), в целом как "споры, связанные с воспитанием детей", без

выделения конкретных категорий этих дел. Отдельному учету подлежат лишь дела о лишении родительских прав. Исходя из данных судебной статистики, в 2010 году значительно возросло количество дел по спорам, связанным с воспитанием детей³⁴.

Таблица 2 – судебная статистика по спорам, связанным с воспитанием детей.

	2008 год.	2009 год.	2010 год.
Количество дел в год.	17 014	20 531	24 281

Так как каждая ситуация индивидуальна перечень обстоятельств, которые должны учитываться судом, при рассмотрении и разрешении дел об определении порядка общения, не является исчерпывающим. Просто невозможно учесть каждое конкретное обстоятельство.

Разрешая спор между родителями по поводу двух и более общих детей, суд учитывает возможности каждого из родителей по предоставлению необходимого материального обеспечения всем несовершеннолетним, а также привязанность детей друг к другу. В том случае, если один ребенок передается на воспитание одному из родителей, а второй другому родителю, суд обязан обеспечить возможность регулярного общения между собой несовершеннолетних с учетом возраста детей и иных обстоятельств³⁵.

Порядок общения ребенка, так же, как и определение его места жительства в случае развода родителей может определяться соглашением родителей, а если оно не достигнуто, то в судебном порядке. Вообще данный вопрос, в большинстве случаев решается сразу, при решении вопроса о том с

³⁴ Обзор практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей: утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.07.2011 // СПС Консультант плюс.

³⁵ С.В. Асташов, И.С. Богданова... Брачно-семейные споры. практич. пособие. – Москва: Проспект, 2011. С. 54 - 55

кем из родителей будет проживать несовершеннолетний. Судом сразу же должен быть составлен график, но как показывает практика, иногда данные вопросы решаются отдельно друг от друга.

При составлении графика суд, или сами родители должны определить:

Во-первых, будет ли общение родителя, не проживающего с ребенком, производиться в присутствии другого родителя.

На практике возможны варианты общения:

1. общение с ребенком наедине;
2. общение с ребенком только в присутствии другого родителя или в присутствии его представителя.

Во-вторых, необходимо установить место общения заинтересованного родителя с ребенком.

Суд должен определить порядок общения, даже если один из родителей проживает в другом государстве либо в другом населенном пункте. В данной ситуации суд может установить, что ребенок будет приезжать на каникулы или на праздники, в свою очередь, родителя с которым ребенок постоянно проживает, суд также может обязать совершить определенные действия, например, купить билет и посадить ребенка на самолет.

В-третьих, график общения должен предусматривать конкретное время общения родителя с ребенком.

Время общения может определяться путем указания на конкретные дни недели, календарные дни месяца, даты, быть приуроченным к каникулам ребенка или времени ежегодного отпуска родителя.

В исключительных случаях, когда общение ребенка с отдельно проживающим родителем может нанести вред ребенку, суд, исходя из п. 1 ст. 65 СК РФ, не допускающего осуществление родительских прав в ущерб

физическому и психическому здоровью детей и их нравственному развитию, вправе отказать этому родителю в удовлетворении иска об определении порядка его участия в воспитании ребенка, изложив мотивы принятого решения³⁶.

В отдельных случаях суд так же может указать и на обязанности родителей: корректно относиться друг к другу, при ребенке., не оскорблять ни унижать друг друга, не формировать. У несовершеннолетнего негативное мнение друг о друге совместно решать вопросы, касающиеся обучения и воспитания ребенка.

Согласно принципу 6 Декларации прав ребенка, принятой Резолюцией 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1959 г., ребенок для полного и гармоничного развития его личности нуждается в любви и понимании³⁷.

При разрешении таких споров суды правильно исходили как из равенства родительских прав обоих родителей, учитывая их пожелания, так и из интересов ребенка. Но всегда приоритет имею интересы ребенка.

Следует отметить, что в сложившейся в современной России ситуации споров по детям, к сожалению, очень много. И это споры связанные с определением места жительства ребенка, с отдельно проживающими родителями. На втором месте стоит порядок общения. Некоторые иски могут содержать одновременно несколько исковых требований, например, об определении места жительства и о регламенте общения с ребенком, а также встречные исковые требования³⁸.

³⁶ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 мая 1998 г. № 10 о применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей.

³⁷ "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 4 (2015)" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.12.2015) // СПС «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://consultant.ru>.

³⁸ Громоздина М. В. Осуществление родительских прав при раздельном проживании родителей по законодательству Российской Федерации : монография НОУ ВПО Центросоюза РФ СибУПК. – Новосибирск, 2011. С. 154

Таблица 3 – Количественные показатели различных споров о детях.

Название спора	Количество исковых требований из общего числа дел (30)
Споры об определении места жительства	26
Споры о регламенте общения	9
Споры о лишении родительских прав	1
Споры об ограничении родительских прав	1
Иные споры о детях	3

Из приведённой выше таблицы видно, что из 30 поданных исковых заявлений споры об определении места жительства ребенка стоят на первом месте, тем самым опережая даже споры о лишении и ограничении родительских прав.

Как уже отмечалось, вопрос об определении места жительства несовершеннолетнего в большинстве случаев решается при разводе супругов. И даже если, такое решение принято, составлен график, это не означает, что родители в будущем не могут обратиться в суд. Закон дает возможность защитить права одного из родителя, если при определенных обстоятельствах они будут нарушены.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В заключение хотелось бы сказать: проблем связанных с детьми множество. Какими бы они не были они влияют на ребенка, на его психику, развитие. Понятно, что любой ребенок хочет жить и воспитываться в семье. И у него есть на это полное право, закрепленное на законодательном уровне, как на международном, так и на национальном. Споры связанные с детьми делят на различные виды, каждую ситуацию предвидеть невозможно.

Спор это способ защиты прав ребенка. Не было бы спора, следовательно не было бы необходимости защиты прав ребенка. В защите нет необходимости в виду того, что его права не были нарушены.

Именно на основании нарушенного права несовершеннолетнего возникает необходимость обращения в специально уполномоченные государственные органы.

Права ребенка может затронуть кто угодно, это могут быть как посторонние люди, так и биологические родители. Это несомненно отрицательно сказывается на нормальном развитии несовершеннолетнего.

Отношения между родителями и ребенком невозможно полностью урегулировать на законодательном уровне. В любой семье случаются проблемы в отношениях между родителями и детьми. И бывают ситуации, когда взрослому человеку приходится применить физическую силу в отношении своего ребенка, потому что другие меры он не понимает, и они не действуют. Значит ли это, что родители злоупотребляют своим родительским правом? В данной ситуации я считаю, что нет. Все дети иногда ведут себя не так, как этого хотят родители, и тогда родителям приходится применить физическую силу, главное, чтобы она не выходила за определенные рамки.

И совершенно другая ситуация, когда родители воспитывают своих детей в ущерб их интересам, грубо обращаются с ними, унижают человеческое достоинство при обращении с ними, оскорбляют или эксплуатируют их, препятствуют образованию, прививают дурные навыки: воровство, бродяжничество или попрошайничество, проституцию, употребление алкоголя или других веществ. Когда отец избивает, как и мать так и ребенка. В данном случае можно говорить о злоупотреблении родительскими правами, что может являться основанием для лишения или ограничения в правах.

Ограничение в родительских правах — это временная мера. Например, если родитель не по своей вине не может в полном объеме заботиться о своем ребенке, и не желая того сам наносит ему ущерб, в силу болезни. Ограничение родительских прав дает возможность родителям исправить свое отношение к ребенку, и только если родители или же один из них продолжает безразлично относиться к жизни собственного ребенка, закон может применить к нему такую меру ответственности, как лишение родительского права.

Лишение родительских прав — это самая крайняя мера ответственности, применяемая к родителям. Когда ничего уже нельзя сделать, и чем дольше ребенок находится в данной семье, тем хуже для него. Понятно, что передача ребенка на воспитание в детский дом не самый лучший вариант, именно поэтому закон говорит о том, что это крайняя мера, и дает возможность, перед тем как передать ребенка на воспитание в детский дом, другим близким родственникам (бабушке, дедушке, тете, дяде) взять ребенка себе. Потому что в семье ребенку всегда лучше.

Ограничению или лишению не обязательно могут быть подвергнуты оба родителя, санкция может быть применена только к одному из родителей. Обязанностью суда является известить второго родителя о том, что возбуждено дело о лишении родительского права. Тем самым мы видим, что закон предусматривает все возможные варианты, чтобы ребенок жил и воспитывался в семье.

Законодатель дает возможность восстановить родителя в его правах, но как показывает практика, зачастую после подачи искового заявления производство по делу прекращается в виду того, что дети достигшие десятилетнего возраста, отказывались возвращаться в прежнюю семью, были против восстановления в родительских правах, или против отмены ограничения родительских прав.

Законодатель дает возможность передачи ребенка другим близким родственникам, помимо родителей, возможность исправиться родителям. Что еще раз доказывает, что лучше ребенку с самыми близкими, дорогими ему людьми. Ребенок лучше развивается, когда растет в семье, где его любят.

Но когда ребенок все-таки не может остаться в семье и попадает в детский дом, закон предусматривает возможность жить и воспитываться в семье, только у других людей.

Усыновление (удочерение) — форма семейного воспитания детей, лишённых родительской опеки, с установлением между усыновленным и усыновителем правовых (личных и имущественных) отношений, существующих между родителями и детьми. Однако опять же, не всегда между усыновителем и усыновленным, получается, установить контакт, и не всегда в данной ситуации есть чья та вина. Причины могут быть различны, одна из которых огромная привязанность ребенка, к его биологическим родителям. В данной ситуации усыновитель или же сам ребенок могут обратиться в суд с иском об отмене усыновления.

Причины возникновения того или иного обстоятельства в силу которого страдает ребенок индивидуальны в каждом конкретном случае. Поэтому законодатель предусматривает возможность создания специализированных судов. Судов, которые рассматривали только дела касающиеся несовершеннолетних, но к сожалению на данный момент таких судов в Российской Федерации не существует.

У родителей как у ребенка есть право принимать участие в его жизни: и хорошо, когда у них это, получается, делать вместе, по взаимному согласию. И совсем другое дело, когда между ними возникают споры, которые они не могут решить самостоятельно.

Родители, проживающие отдельно друг от друга, для того, чтобы оперативно решить ту или иную проблему их совместного ребенка, защитить его права и интересы, должны действовать совместно, согласованно. Не спорить и не ругаться.

Ребенок постоянно растет, развивается, и вместе с ним меняются его психологические особенности, на которые отрицательно могут повлиять его родители. Когда в семье постоянные скандалы, когда кто-то из родителей пьет, когда отец избивает мать – все это негативные обстоятельства, которые отрицательно складываются на психике ребенка.

При принятии решения об общении ребенка с отдельно проживающим отцом или матерью, суд должен исходить из равных прав родителей и так же из права ребенка на общение с обоими родителями.

Но что делать, если из-за аморального поведения, например, отца ребенок сам заявляет о том, что не желает общаться и проводить время с отцом, не хочет его видеть, потому что боится. В данной ситуации судебный орган конечно должен, прежде всего учесть мнение ребенка, отодвинув права отца на второй план лишить его в родительских правах или ограничить.

Так же и с обстоятельствами, которые суд должен учитывать при определении графика общения ребенка с отдельно проживающим родителем, или при определении его места жительства. Обстоятельства, как и виды споров связанных с воспитанием детей, не носят исчерпывающий характер так как данных обстоятельств множество, и законодатель не может предусмотреть их всех в силу того, что каждая ситуация носит индивидуальный характер.

Принимая решение относительно лишения родительских прав ограничения, либо определения порядка общения с отдельно проживающим родителем суд должен принять во внимание все обстоятельства.

На мой взгляд, очень хорошо, когда при определении места жительства ребенка, законодательство исходит именно из равных прав и обязанностей родителей, и не отдает предпочтение ни матери, ни отцу, а рассматривает условия жизни обоих родителей.

В данном случае суд должен привлекать уполномоченные на то органы, в частности орган опеки и попечительства, для детального изучения всех обстоятельств.

Так же хорошо, что суд должен учитывать мнение ребенка при вынесении решения, его желание, привязанность к одному из взрослых. Суд имеет полное право назначить экспертизу, чтобы выявить оказывает ли на ребенка влияние один из родителей, формируя у него негативное отношение к другому, что является не правильным, не корректным со стороны родителя.

Другая проблема, когда органы, например, комиссия по делам несовершеннолетних, или же орган опеки и попечительства, не проверив все обстоятельства, выносит необоснованное решение. И на основании этого решения суд делает неправильные выводы.

Так же проблемой является некорректно составленный график общения с ребенком. Когда у отца рабочее время совпадает с днями, когда он должен видется со своим ребенком. Или, когда отец, мать время данное им для общения с ребенком, использует для того чтобы поругаться с бывшим супругом.

Все верно, когда суд, руководствуясь правом ребенка на общение с обоими родителями, не запрещает видется с ребенком, но что, если родитель наносит вред ребенку, оскорбляет его. Тогда суд должен отступать от данного

права, а также от равных прав родителей, и вводить какие-то ограничения, запрещать общаться на время, а в необходимых случаях и лишать родительских прав.

Как показывает статистика Советского суда города Красноярска в период с 2013 по 2016 год было рассмотрено всего 4 дела об ограничении родительских прав, и 611 дел о лишении родительских прав. В данном случае мы видим, что суд применяет сразу крайнюю меру – забирает у родителей их ребенка, это свидетельствует о противоправном поведении родителей, которое не позволяет суду даже принять такую меру ответственности, как ограничение, он сразу применяет самую крайнюю меру.

И как показывает статистика, число детей, оставшихся без попечения родителей, с каждым годом, к сожалению, только растет, а статистика усыновлений очень низкая. Так, согласно данным Рособразования, в 2009 году число детей отобранных у родителей, лишенных родительских прав составляет 90,6 тысяч детей, а переданных на усыновление всего лишь 8,9 тысяч детей.

Что же касается дел об определении места жительства, то в 70% случаях данный вопрос ставиться, сразу при подаче заявления о разводе и наряду с определениям места жительства ставиться другие вопросы, касающиеся воспитания ребенка. Например: о порядке общения, с родителем проживающем отдельно. Поэтому статистику по данному количеству дел посмотреть сложно, так как они входят в дела о бракоразводном процессе.

На основе вышесказанного можно сделать общий вывод о том, что проблем в данных отношениях много. И на самом деле решать их очень сложно. Можно сказать, невозможно, потому что каждая ситуация индивидуальна, и закон не может предусмотреть их все.

Малоэффективная роль предлагаемых семейным законодательством мер воздействия на негативные меры воспитания детей и устройство тех из них, которые остались без родительского попечения. К сожалению, граждане редко

соглашаются брать и воспитывать чужого ребенка. В частности это связано с тем, что у людей низкая заработная плата и они боятся, что не смогут потянуть ребенка, естественно, что родители хотят иметь своего собственного ребенка. Родители боятся, что несовершеннолетний не приживется в семье.

Также в России очень сложная процедура усыновления, иногда, даже если граждане и хотят взять ребенка из детского дома, им отказывают по определенным обстоятельствам.

Для более всестороннего изучения, каждой конкретной ситуации, как уже отмечалось, существует необходимость усовершенствованием процедуры рассмотрения изучаемой категории дел а именно: специализированные суды или составы, привлечение в обязательном порядке психологов, педагогов. В частности органы опеки и попечительства, должны более четко давать заключения относительно благополучия в семье, ведь зачастую данные заключения носят поверхностный характер и на основе данных заключений суд делает не верные вывод. Помимо этого необходимо чаще обобщать судебную практику, делать какие-то общие выводы и давать рекомендации, более детально вникая в обстоятельство. Последний более общий, детальный обзор судебной практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей, был сделан в 2011 году то есть пять лет назад, но количество дел в данной категории растет, поэтому данные обзоры просто необходимы.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные и правовые акты

1. Гражданский кодекс Российской Федерации : офиц. текст. – Москва : Проспект, 2016. – 575 с.
2. Семейный кодекс Российской Федерации : офиц. текст. – Москва : Проспект, 2016. – 60 с.
3. Конституция Российской Федерации : офиц. текст. – Москва : проспект, 2016. – 30 с.

Специальная литература

1. Апрелькова Л. Б., Гущина И. А., Паклина Н. С. Сборник нормативно правовых актов для совершенствования деятельности краевых государственных казенных образовательных учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, по созданию в них условий воспитания, приближенных к семейных, по развитию семейных форм устройств воспитанников, по подготовке их к самостоятельной жизни. / Апрелькова Л.Б., и др. методические рекомендации. ККИПКППРО. – Красноярск, 2012. – 204 с.
2. Асташов С. В., Богданова И. С., Бугенко Н. В., Войта И. В., Кратенко М. В., Щурова А. Н.. Брачно-семейные споры. практич. пособие. – Москва: Проспект, 2011. С. 145
3. Беспалов Ю.Ф. Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации / Ю. Ф. Беспалов. - Москва: Проспект, 2014. С. 240
4. Бурковская А. А. Судебный порядок защиты прав детей на современном этапе / А. А. Бурковская // Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал 2008. № 1 С.99-100

5. Громоздина М. В. Осуществление родительских прав при раздельном проживании родителей по законодательству Российской Федерации : монография / М. В. Громоздина; НОУ ВПО Центросоюза РФ СибУПК. – Новосибирск, 2011. – 152 с.

6. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. Крашенинникова П. В. и Седугина П. И. 2-е изд, перераб. и доп. — М.: Издательство НОРМА, 2001. — 480 с.

7. Нечаева А.М. Правонарушение в сфере личных семейных отношений / А. М. Нечаева - Москва: Наука, 1991. С. 164

8. Семейное право: учебник / И. М. Кузнецова. - Москва : Юрист 1999. – 67 с.

9. Семейное право: учебник / М. А. Антокольская. – Москва : Юрист 2002. – 336 с.

10. Шевченко И.О. Ситуация после развода: отцы и дети / И. О. Шевченко Социологические исследования, Москва: Наука 2015, №3. с. 3-11

Электронные ресурсы

1. Всеобщая декларация прав человека. Принята резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 г. . [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Гарант». - Режим доступа: <http://www.garant.ru>.

2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации. [Электронный ресурс] : федер. закон от 14.11.2002 № 51 – ФЗ ред. от 02.03.2016. // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

3. Декларация прав ребенка, принятой Резолюцией 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1959 г. [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Гарант». - Режим доступа: <http://www.garant.ru>.

4. Конвенция о правах ребенка [Электронный ресурс] : одобрена Генеральной Ассамблеи ООН 20.11.1989 г. (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

5. Основами законодательства Российской Федерации о нотариате утверждены Верховным Советом РФ 11.02.1993 N 4462-1. [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

6. Обзор практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.07.2011) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

7. О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 (ред. от 6 февраля 2007 г.) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

8. О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

9. Об утверждении Примерного положения о комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав Постановлением Правительства Российской Федерации от 6 ноября 2013 г. N 995 [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

10. О праве граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации Положения Закона РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 [Электронный ресурс] // Справочная

правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа:
<http://www.consultant.ru>

11. О судебной системе Российской Федерации Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

12. О прокуратуре Российской Федерации Федеральный закон от 17.01.1992 N 2202-1 [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

13. Об образовании в Российской Федерации Федеральный закон от 29 декабря 2012 года N 273-ФЗ [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

14. Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации Федеральный закон от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

15. Об опеке и попечительстве Федеральный закон от 24 апреля 2008г. № 48-ФЗ [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

16. Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних Федеральный закон от 24 июня 1999г. N 120-ФЗ [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультанаПлюс». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru>