

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Российский государственный профессионально-педагогический
университет»

**ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА
НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ И ИХ ЗАЩИТА**

Дипломная работа
по направлению подготовки 44.03.04 Профессиональное обучение
(по отраслям)
профиля подготовки «Правоведение и правоохранительная деятельность»
специализации «Правозащитная деятельность»

Идентификационный код ДР: 314

Екатеринбург 2017

Министерство образования и науки Российской Федерации Федеральное
государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Российский государственный профессионально-педагогический
университет»
Институт гуманитарного и социально-экономического образования
Кафедра права

К ЗАЩИТЕ ДОПУСКАЮ:

Заведующая кафедрой права

_____ А.А. Воронина

« _____ » _____ 2017 г.

**ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА
НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ И ИХ ЗАЩИТА**

Дипломная работа
по направлению подготовки 44.03.04 Профессиональное обучение
(по отраслям)
профиля подготовки «Правоведение и правоохранительная деятельность»
профилизации «Правозащитная деятельность»

Идентификационный код ДР: 314

Исполнитель:

студент группы ПВД-412

А.А. Акутин

Руководитель:

д-р. пед. наук, профессор

Н.В. Ронжина

Нормоконтролер:

ст. преподаватель

К.А. Игишев

Екатеринбург 2017

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	3
1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И ВИДЫ ЛИЧНЫХ НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.....	6
1.1. Предпосылки формирования системы личных прав несовершеннолетних	6
1.2. Понятие и классификация личных неимущественных прав несовершеннолетних	Ошибка! Залкада не определена.
1.3. Виды личных неимущественных прав несовершеннолетних....	Ошибка! Залкада не определена.
2. ЗАЩИТА ЛИЧНЫХ НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ	28
АНАЛИЗ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ.....	34
МЕТОДИЧЕСКАЯ РАЗРАБОТКА	47
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	52
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ	55

ВВЕДЕНИЕ

Обоснование выбора темы и ее актуальность связаны с тем, что личные неимущественные права ребенка в современный период развития нашего общества выступают в качестве одной из важнейших и значимых тем. Это связано с тем, что правовое государство, каковым себя провозгласила Российская Федерация на конституционном уровне, неразрывно связано с приоритетом общечеловеческих ценностей, признанием прав и свобод личности. При этом следует помнить, что права и свободы принадлежат также ребенку с момента его рождения, защита которых гарантируется государством, а также в соответствии с международно-правовыми актами.

Вместе с тем личные права ребенка в некоторых случаях не могут быть реализованы в полной мере в связи с несовершенством действующих нормативно-правовых актов.

Анализ российского законодательства и правоприменительной практики свидетельствует о том, что в сфере защиты личных прав ребенка существуют некоторые проблемы. К сожалению, в российском обществе ребенка фактически не воспринимают в качестве юридически равного и полноправного субъекта, к ребенку в большинстве случаев сохраняется отношение как к объекту воздействия родителей (лиц, которые их заменяют).

В связи с этим представляется важным и актуальным проанализировать личные права ребенка, которыми он наделен на законодательном уровне, а также рассмотреть правоприменительную практику, связанную с защитой личных прав детей.

Общие концепции и теории, касающиеся личных прав ребенка встречаются уже в XIX столетии, а затем находят свое развитие в последующем. Однако следует сказать, что учеными, как правило, давалась общая характеристика личных прав ребенка без анализа существующих проблем на конкретном историческом отрезке развития общества.

Принципиальное значение для понимания личных прав ребенка с позиции семейного права имеют исследования, которые были проведены учеными в области гражданского права в советский период.

Однако, к сожалению, следует сказать, что в настоящее время исследований, выполненных на монографическом уровне по проблематике личных прав ребенка, не встречается. Отдельные аспекты рассматриваются учеными в рамках научных публикаций.

Так, среди исследователей, которые занимались изучением личных прав ребенка можно выделить работы М.В. Антокольской, Г.В. Богдановой, И.Г. Король, Л.О. Красавчиковой, М.Н. Малеиной, А.И. Пергамент, А.М. Рабец, В.Л. Сухоревского и др.

Объектом исследования выступают общественные отношения, которые возникают в сфере реализации и защиты личных прав несовершеннолетних.

Предметом исследования выступают нормативно-правовые положения, регулирующие личные права ребенка и их защиту.

Цель работы – анализ отдельных личных неимущественных прав несовершеннолетних и научной аргументации по изменению и дополнению российского законодательства.

Реализация указанной цели потребовала решения следующих задач:

- выявить предпосылки формирования системы личных прав несовершеннолетних;
- дать понятие и классификацию личных неимущественных прав несовершеннолетних;
- проанализировать виды и содержание личных неимущественных прав ребенка;
- изучить вопросы судебной и внесудебной защиты личных прав ребенка;
- проанализировать правоприменительную практику по теме ДР.

Теоретическую основу исследования составляют работы российских ученых в сфере семейного права, гражданского права, конституционного

права. Среди исследований, которые составили основу работы можно назвать труды В.И. Анашкина, И.В. Бакаевой, С.Н. Боброва, А.А. Жеребцова, Л.В. Климинова, И.В. Крусс, Н.А. Кузьмичева, И.И. Нефедовой, Е.С. Пальцевой, А.А. Савельева, А.Ю. Сологуб, П.О. Трегубова и др.

Методологической основой исследования выступают общенаучные и частнонаучные методы познания: диалектический метод познания действительности, метод анализа и синтеза, формально-юридический метод, метод системного подхода, который ориентирован на поэтапное структурирование отношений, выступающих в качестве объекта исследования, и элементов механизма правового регулирования, методы индукции и дедукции.

Нормативную основу исследования составляет российское законодательство: Конституция РФ, Конвенция о правах ребенка, Семейный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ и др.

По своей структуре работа состоит из введения, основной части, в которую входят две главы, анализа правоприменительной практики по теме ДР, методической разработки, заключения и списка использованных источников.

1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И ВИДЫ ЛИЧНЫХ НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

1.1. Предпосылки формирования системы личных прав несовершеннолетних

Термин «личные права» понимается в различных смыслах. Разнообразное содержание и понимание этого термина было охарактеризовано И.И. Нефедовой, которая указывала, что такие права принадлежат каждому от рождения, они неотчуждаемы¹.

По выражению И.В. Бакаевой, личные права непосредственно выражают и охраняют интересы личности как носителя индивидуальных черт, способностей и стремлений².

Личные права обеспечивают каждому самостоятельность и равное положение в жизнедеятельности, формируют социальную направленность каждой индивидуальности как основы их мирозерцания.

Юридические концепции и категории, определяющие теоретическую основу личных прав, все еще толкуются по-разному и несовершенны. Нормы, регулирующие эти отношения в структуре гражданского законодательства, достаточно бедны по содержанию, не носят комплексный характер. Ведь известно, что научное обоснование возможности законодательного регулирования личных неимущественных прав нормами законодательства прошло через многие барьеры и препятствия. В настоящее время оно составляет одно из направлений развития законодательства. Правовое регулирование этих отношений достигает надлежащей эффективности при условии гарантированности этих благ от всякого рода нарушений.

¹ Нефедова И.И. Права ребенка в международном праве (к 25-летию конвенции о правах ребенка) // Наука и практика. 2014. С. 104.

² Бакаева И.В. Личные права в современном правопорядке: гражданско-правовые и семейно-правовые аспекты // Вестник Волгоградского государственного университета. 2011. С. 97.

Пренебрежительное отношение к индивидуальности личности и личному фактору при формировании статусов личности приведет к существенным дефектам правового механизма в этой сфере. Проявление индивидуальности личности, реализации ее достоинства зависит от условий общественной жизни и правовых форм свободы личности. Расширение сферы реализации достоинства личности является источником нравственной стабильности каждой личности¹.

Нарушение личных прав, в каких бы областях общественной жизни оно не происходило, подрывает не только основу формирования личности, но и приводит к противопоставлению не противопоставимых интересов личности и общества, к пассивности структуры способности личности, к ущемлению его личных прав и достоинства.

Личные права характеризуют социально-правовое положение личности в обществе, являются важнейшим элементом ее статуса.

Понятие «личное право» выражает не только факт их принадлежности конкретной личности, а нечто значительное, весомое. Однако в зависимости от характера государства и существующих в обществе социальных отношений эти права могут быть признаны таковыми, приобретают жизненную силу, получают статус реализуемых прав, или наоборот. Их закрепление на законодательном уровне – это свидетельство того, что эти права получают признание со стороны государства и общества в целом.

В связи с этим, под личными правами ребенка нужно понимать, реально существующие, полноценные права, получившие законодательное признание и вновь возникающие в будущем, гарантируемые государством и обществом, предназначенные в целях проявления положительных компонентов личности, обеспечения ее самостоятельности и невредимости, направленных на свободу, социальных качеств и способностей.

¹ *Трегубов П.О.* Содействие совершенствованию законодательства о правах детей как одно из важных направлений деятельности уполномоченного по правам ребенка в субъекте РФ // Актуальные проблемы правового и политического развития России. М., 2012. С. 258.

Юридическая охрана личных прав ребенка осуществляется нормами ряда отраслей права, поэтому очень важно определить, какие виды личных прав подлежат регулированию нормами определенной отрасли права. Установление этого связано с определенными сложностями. Наличие тех или иных базовых положений и норм в Конституции РФ еще не решает автоматически вопроса об отраслевой принадлежности тех или иных норм или об их комплексности, как утверждают некоторые ученые.

Так, если обратиться к Семейному кодексу Российской Федерации¹ (далее по тексту – СК РФ), то увидим, что он к личным правам ребенка относит следующие:

- 1) жить и воспитываться в семье (п. 2 ст. 54 СК РФ);
- 2) право на общение с родителями, бабушкой, дедушкой, братьями, сестрами и другими родственниками (ст. 55 СК РФ);
- 3) на защиту своих прав и законных интересов (ст. 56 СК РФ);
- 4) выражать свое мнение (ст. 57 СК РФ);
- 5) право на имя, отчество и фамилию (ст. 58 СК РФ).

Е.В. Павловская полагает, что личные права ребенка обладают конституционной базой, которая получает свое развитие в других отраслях права (в семейном, гражданском и др.)².

Следует отметить, что познание системы личных прав раскрывается через их классификацию, построенную на объективно существующих критериях. Однако этому вопросу будет посвящен следующий параграф.

Не вызывает сомнения то положение, что нормы только лишь одной отрасли права не могут регулировать все разнообразные виды личных прав ребенка, а только лишь те, которые характерны для предмета конкретной отрасли.

¹ Собрание законодательства РФ. 1995. Ст. 3125.

² Павловская Е.В. Конвенция ООН о правах ребенка как инструмент безопасности прав ребенка // Права и свободы человека и эффективные механизмы их реализации в мире. Казань, 2014. С. 572.

Личные права ребенка носят устойчивый по сложившейся традиционной терминологии абсолютный характер. Закон устанавливает недопустимость ущемления личных прав детей. Ценность этого положения заключается в том, что при глубокой вере людей в гарантированность личных прав ребенка она способствует проявлению их добросовестного отношения и разумного подхода в вопросах материального характера и развитию экономических и истинно человеческих отношений. Человеку легче вести себя достойно и управлять собой, если в сложившихся в обществе, в межличностных отношениях велика роль чести, достоинства и добросовестности. «Личные права ребенка обеспечивают известную сферу неприкосновенности, но не создают отношений власти и подчинения»¹.

Итак, правовые отношения в сфере личных прав ребенка регулируются Конституцией РФ, СК РФ, ГК РФ, а также иными федеральными законами и нормативно-правовыми актами, принимаемыми на их основе.

Получается, что выделить единый признак, который был бы характерен для каждого личного права ребенка и в то же время выделял бы их из общей массы субъективных прав, не представляется возможным. Должна быть совокупность критериев.

В современном семейном праве возникновение субъективных личных неимущественных прав ребенка связано не с выражением воли какого-либо лица путем совершения определенных действий, а в большинстве случаев с событием, т.е. рождением ребенка.

Государственная регистрация удостоверяет факт рождения ребенка. Но при этом, если рождение ребенка не было зарегистрировано, юридическая связь между родителями и ребенком отсутствует: невозможно их представительство от имени ребенка, совершение иных юридически значимых действий.

¹ Бакаева И.В., Степанова Е.А. Личные права в предмете отраслей частного права (на примере гражданского и семейного законодательства) // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. С. 11.

Нормативно-правовое закрепление личных прав ребенка связано, во-первых, с необходимостью индивидуализации субъекта, охраны самобытности и своеобразия личности; во-вторых, с общественной потребностью контроля за воспитанием и образованием ребенка, обеспечением его достойного духовного развития, формированием его полноценным членом общества. Это невозможно осуществить без возложения на родителей (лиц, которые их заменяют) определенных обязанностей, связанных с обеспечением физического и психического благополучия, социализации ребенка. Родители не только вправе, но и обязаны воспитывать своих детей (ст. 63 СК РФ), заботиться об их здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии. Они несут ответственность за воспитание и развитие своих детей.

Из сказанного можно сделать вывод о том, что законодатель в системе личных прав детей на первое место ставит Конституцию РФ, поскольку она имеет наибольшую юридическую силу по отношению к иным законам, которые содержат нормы права, относящиеся к личным правам детей, СК РФ отведено второе место в системе законодательства, из чего следует то, что все нормы права, нашедшие закрепление в других нормативно-правовых актах, должны ему соответствовать и не противоречить.

Иные федеральные законы и подзаконные акты в сфере личных прав детей подлежат применению к отдельным их видам в части, которая не противоречит положениям СК РФ, независимо от наличия ссылки на него в СК РФ, если:

- 1) закон регулирует отношения, которые не получили соответствующего регулирования посредством норм СК РФ;
- 2) положения закона конкретизируют отдельные положения СК РФ;
- 3) законы и иные нормативно-правовые акты предусматривают иные правила, чем СК РФ, когда последний допускает возможность их закрепления иными законами и правовыми актами.

1.2. Понятие и классификация личных неимущественных прав несовершеннолетних

Личные права являются составной частью правового статуса гражданина и характеризуют не только его положение как члена общества вообще, но и его гарантированное правовое положение в обществе как участника общественных отношений. Однако человек (в нашем случае – ребенок) не может существовать и достойно выполнять свои функции без соответствующих личных прав и определенной сферы личных отношений. Существует такая сфера личных прав, которые имеют самостоятельное значение, выражают и определяют ценность человека, его установку и жизненную платформу¹.

По мнению Е.Ю. Федосеева, критерием классификации личных прав ребенка могут быть связь его личных прав с правами имущественного характера и духовные блага, которые неотделимы от его личности. И, исходя из последнего признака личные права, он классифицирует следующим образом: 1) права, индивидуализирующие ребенка (право на имя); 2) личные права, обеспечивающие неприкосновенность; 3) права, способствующие всестороннему развитию личности ребенка и выражению ее творческой индивидуальности².

При этом ученым не указываются, какие именно права следует включать в каждую из групп.

Особый вопрос возникает при выделении автором неприкосновенности личности ребенка в качестве личного права. Это ведь не только физическая неприкосновенность. В физическом отношении это условия, исключаящие

¹ Савельев А.А. Личные права в предмете семейного права: история и современность // Законность и правопорядок в современном обществе: сборник материалов III Международной научно-практической конференции. Новосибирск, 2011. С. 99.

² Федосеев Е.Ю. Защита прав детей в современной России. Развитие института уполномоченного по правам ребенка и ювенальной юстиции // Мы и право. 2014. № 1 (22). С. 48.

повреждения материальной целостности состояния человека. В идеальном (духовном) отношении – это условия, направленные на обеспечение свободного состояния человека, т.е. свободное распоряжение человека, самостоятельности проявления воли и т. д. Как видно, нормы семейного права не во всех случаях могут принимать участие в регулировании данных процессов и отношений.

В научной юридической литературе имеют место и другие подходы к классификации личных прав ребенка без перечисления видов этих прав.

В работе многих специалистов по семейному праву приводятся различные перечни личных прав детей. Однако, почти во всех работах, ученые предлагают перечень личных прав без соответствующей их классификации. Только в отдельных из них личные права все же классифицируются.

Например, Н.Н. Тарусина указывает на то, что личные права ребенка следует классифицировать следующим образом:

- 1) право на индивидуализацию (сюда ученый относит право на имя и фамилию);
- 2) личные права, направленные на обеспечение благополучного развития ребенка (право на здоровое физическое развитие, право на благополучное нравственное развитие, право на семейное воспитание);
- 3) личные права, которые определяют ребенка как самостоятельного субъекта семейных прав (право выражать свое мнение, быть заслушанным в ходе судебного разбирательства, самостоятельно обратиться в орган опеки и попечительства, а также в суд за защитой своих нарушенных прав);
- 4) иные права, направленные на защиту и представительство ребенка¹.

В этой классификации возражение вызывает последнее выделенное ученым право, которые он именуется, как «иные права, направленные на защиту и представительство ребенка». Уже сам оборот и лингвистическое

¹ Тарусина Н.Н. Ребенок в пространстве семейного права: монография. М., 2014. С. 56.

значение этого словосочетания идет вразрез с понятием «личные права». В этом случае, можно выделить право ребенка обращаться за защитой своих прав. Но тогда не понятно, чем это право будет отличаться от выделенного ученым личного права ребенка, состоящего в том, что он самостоятельно может обратиться в орган опеки и попечительства, а также в суд за защитой своих нарушенных прав.

В тоже время, при классификации личных прав ребенка решающее значение имеет их юридическая природа, отраслевая специфика их проявления, особенности способов их реализации. В данном случае речь идет о семейно-правовой специфике.

Так, на основе сказанного, можно предположить, что классификацию личных прав ребенка можно проводить по следующим критериям.

Личные права можно объединить в несколько групп в зависимости от интересов, их составляющих:

- 1) права, неотделимые от личности (право на жизнь);
- 2) личные права, направленные на индивидуализацию ребенка в обществе (право на имя, отчество, фамилию);
- 3) личные права непосредственно в сфере брачно-семейных отношений (жить и воспитываться в семье, право на общение с родителями, с другими родственниками);
- 4) личные права, способствующие всестороннему развитию ребенка и выражению его творческой индивидуальности (право выражать свое мнение);
- 5) право на защиту (как с помощью судебных, так и внесудебных способов).

Здесь можно отметить, что защита личных прав – это система мер, которая не ограничивается рамками только семейного права.

1.3. Виды личных неимущественных прав несовершеннолетних

1. Право жить и воспитываться в семье. Пункт 2 ст. 54 СК РФ закрепляет право ребенка жить и воспитываться в семье. От этого права зависит благополучие ребенка, его физическое, психическое, духовное развитие, его образование и его будущее. Это одно из наиболее важных личных прав ребенка, которое состоит из нескольких правомочий, юридических возможностей, а именно права: 1) знать своих родителей; 2) жить и воспитываться в своей семье; 3) проживать совместно с родителями.

Под семьей ребенка необходимо понимать не только семью, состоящую из родителей и ребенка, но и любую другую семью, в которой растет ребенок. Это может быть семья усыновителей, опекунов, попечителей, приемных родителей, семья фактических воспитателей, в качестве которых могут выступать близкие ребенку лица – дедушки, бабушки, тети, дяди, братья, сестры и др.¹

Важнейшим элементом в правомочии воспитываться в своей семье является приоритет семейного воспитания ребенка и защита ребенка от психологических травм, возникающих из-за смены привычной для него среды².

Допустим, что право ребенка жить и воспитываться в семье имеет две стороны. Во-первых, это содержательная часть, воспитание, которое нормами права урегулировано быть не может, поскольку нормы права содержат лишь границы, за которые не могут выходить лица, осуществляющие воспитание ребенка. В соответствии со ст. 65 СК РФ способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

¹ Сологуб А.Ю. Право ребенка жить и воспитываться в семье // Проблемы гражданского общества и правового государства: сборник статей и материалов. Чита, 2013. С. 252.

² Сологуб А.Ю. Указ. соч. С. 253.

Следует сказать, что на практике достаточно сложно провести грань между исполнением родителями своей обязанности по воспитанию ребенка, развитию в нем указанных в законе начал, с одной стороны, и, с другой – правом ребенка на отсутствие в приемах и способах его воспитания пренебрежительного, жестокого, грубого, унижающего человеческое достоинство обращения. Наказание, которое родитель в целях воспитания применяет к ребенку, может быть расценено ребенком как унижающее его человеческое достоинство. Данное право ребенка и соответствующие обязанности родителей относятся к сфере морально-этических, нравственных норм, жизненных правил и устоев, и только в случае нарушения прав ребенка можно говорить о регулировании этих отношений правом¹.

При этом нормы, которые защищают ребенка от ненадлежащих способов воспитания, закреплены не в СК РФ: так, от жестокого и грубого отношения, эксплуатации ребенка защищают нормы двух других отраслей – уголовного и административного права (ст. 110-112, 115-117, 127.2, 156 УК РФ¹³⁴, ст. 5.35 КоАП РФ).

Право ребенка жить и воспитываться в семье имеет внешнюю оболочку, регламентируемую нормами гражданского права. В соответствии со ст. 20 ГК РФ в качестве места несовершеннолетних, которые не достигли 14-летнего возраста, следует признавать место жительства их законных представителей – родителей (усыновителей, опекунов). Таким образом, в данной норме определение места жительства ребенка связывается с местом жительства исключительно его законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов.

Фактически воспитатели ребенка в данной статье не упоминаются, поскольку они не являются законными представителями ребенка, на них не возлагаются обязанности по воспитанию и содержанию ребенка, и у них нет

¹ *Селецкая С.Б.* Проблемы реализации права ребенка жить и воспитываться в семье // Ученые записки. Казань, 2013. С. 95.

полномочий на представление и защиту прав ребенка, оставшегося без попечения родителей и находящегося у них на воспитании.

В связи с вышесказанным, можно сделать вывод, что фактических воспитателей необходимо устранить и из числа субъектов алиментных отношений, чтобы не порождать правовых коллизий и нарушений прав ребенка.

Например, в соответствии со ст. 96 СК РФ фактические воспитатели, которые осуществляли фактическое воспитание и содержание ребенка, имеют право требовать от совершеннолетних трудоспособных воспитанников алименты, если у них нет возможности взыскать алименты со своих совершеннолетних трудоспособных детей или супругов (бывших супругов), но суд может освободить воспитанников от уплаты алиментов фактическим воспитателям, если они содержали и воспитывали ребенка менее пяти лет, а также если они содержали и воспитывали воспитанника ненадлежащим образом. У фактических воспитателей не было обязанности воспитывать и содержать воспитанника, их деятельность по воспитанию и содержанию ребенка можно рассматривать как проявленную ими доброту и великодушие, которые основывались ни на законе, ни на решении суда, а только на их духовных и нравственных качествах и отношении к ребенку или к его отсутствующим родителям.

Можно предположить, что расходы, понесенные фактическими воспитателями в связи с воспитанием и содержанием ребенка, следует взыскивать не с ребенка, а с тех лиц, которые уклонялись от возложенной на них законом обязанности по воспитанию и содержанию ребенка.

Таким образом, можно сказать, что право ребенка жить и воспитываться в семье, закрепленное на конституционном уровне, регулируется морально-этическими и нравственными нормами и нормами гражданского законодательства и подлежит защите с помощью норм УК РФ и КоАП РФ.

Однако право жить и воспитываться в семье тех детей, которые по тем или иным причинам остались без родительского попечения, неразрывно связано с институтом усыновления (удочерения) детей, закрепленным в гл. 19 СК РФ, в которой устанавливается приоритетное право российских граждан на усыновление детей – граждан России. Данный законодательный подход получил продолжение в двух Федеральных законах – «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации» от 28 декабря 2012 г.¹ и «О внесении изменений в отдельные законодательные акты по вопросам устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» от 2 июля 2013 г.².

В соответствии с первым из названных законов «запрещается передача детей, являющихся гражданами РФ, на усыновление (удочерение) гражданам США» (п. 1 ст. 4), а в соответствии с федеральным законом от 2 июля 2013 г. были внесены дополнения в ст. 127 СК РФ, которые установили запрет усыновления несовершеннолетних детей лицами, состоящими в союзе, заключенном между лицами одного пола, признанном браком и зарегистрированном в соответствии с законодательством государства, в котором такой брак разрешен, а также лиц, являющихся гражданами указанного государства и не состоящих в браке.

Не вдаваясь в оценку рассматриваемых запретов с позиции одного из важнейших прав ребенка – права жить и воспитываться в семье, закрепленном в п. 2 ст. 54 СК РФ, следует отметить только негативные последствия введенных законодателем ограничений. Эти последствия были приведены Верховным Судом Российской Федерации в Обзоре практики рассмотрения в 2013 году областными и равными им судами дел об усыновлении детей иностранными гражданами или лицами без гражданства,

¹ Собрание законодательства РФ. 2012. № 12. Ст. 5346.

² Собрание законодательства РФ. 2013. № 6. Ст. 6453.

а также гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации.

Определенные проблемы в осуществлении права ребенка жить и воспитываться в семье возникают и в случае применения вспомогательных репродуктивных технологий, в первую очередь – так называемого суррогатного материнства, которое получило в последние годы достаточно широкое распространение. Речь идет о правиле, закрепленном в п. 4. ст. 51 СК РФ, в соответствии с которым лица, состоящие в браке между собой и давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия суррогатной матери.

Большинство ученых настаивает на необходимости кардинального изменения законодательного подхода в пользу супругов, заключивших договор о суррогатном материнстве и являющихся генетическими (биологическими, кровными родителями ребенка)¹.

Справедливость такого решения косвенно признают даже те ученые, которые, не формулируя собственную позицию по вопросу о коллизии интересов суррогатной матери и биологических родителей, тем не менее, подчеркивают, что «суррогатная мать лишь выращивает имплантированный ей эмбрион, предоставляя ему внутреннюю среду своей утробы для его развития». Однако, согласно статистике, около 15% суррогатных матерей отказываются передать ребенка и права на него его генетическим родителям. Это означает, что для многих супружеских пар, надежды которых на рождение ребенка были связаны с данной репродуктивной процедурой, закрепление в законе приоритета волеизъявления суррогатной матери становится причиной утраты долгожданного ребенка.

Такой законодательный подход грубо нарушает права генетических родителей, оставляет их без правовой защиты и создает широкие

¹ Кузьмичев Н.А. Обеспечения прав несовершеннолетних рожденных суррогатной матерью // Защита прав человека отраслями российского права: Волгоград, 2015. С. 134.

возможности для злоупотребления суррогатной матерью имущественными требованиями в отношении родителей ребенка.

2. Право на общение с родителями и другими родственниками. Статья 55 СК РФ закрепляет право ребенка на общение с родителями и другими родственниками.

Связь ребенка с семьей осуществляется при его постоянном ежедневном контакте с родителями, либо при периодическом общении с матерью или отцом, если родители и дети не живут вместе. Расторжение брака родителей не лишает ребенка права на общение с ними.

Наиболее близкими родственниками выступают бабушка и дедушка, контакт с которыми также важен для ребенка. Если постоянная связь с бабушкой и дедушкой по каким-либо причинам прерывается, приходится говорить о праве ребенка на общение с указанными лицами. То же самое можно сказать о праве несовершеннолетнего на общение с братьями и сестрами. Двоюродные, троюродные братья и сестры, тети, дяди и иные лица с родственной связью разного уровня относятся к другим родственникам. И если право ребенка на общение с близкими родственниками можно обеспечить в судебном порядке, то для других родственников существуют лишь административно-правовые гарантии его реализации.

СК РФ подчеркивает, что ребенок имеет право на общение с каждым родителем в случае раздельного проживания его отца и матери. Это правило продолжает положение о равенстве прав родителей и обеспечивает контакт ребенка с обоими родителями.

В случае отказа родителей (одного из них) от предоставления близким родственникам ребенка возможности общаться с ним орган опеки и попечительства может обязать родителя не препятствовать этому общению¹. Если родители не подчиняются решению органа опеки и попечительства,

¹ Сафронова С.С., Ситкова О.Ю. Право ребенка на общение с родителями: значение семейной медиации // Развитие медиации в России: теория, практика, образование: сборник статей. М., 2014. С. 231.

близкие родственники ребенка либо орган опеки и попечительства вправе обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком. Суд разрешает спор исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. В случае невыполнения решения суда к виновному родителю применяются меры, предусмотренные гражданским процессуальным законодательством.

3. Право ребенка на защиту. В сфере защиты личных прав и интересов ребенка большинство исследователей относит жизнь и здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность, честь и доброе имя, личную и семейную тайну, свободу выбора места пребывания и жительства, иные нематериальные блага, которые принадлежат лицу от рождения или в силу закона, являющиеся неотчуждаемыми и непередаваемыми иным способом¹.

В случаях, если того требуют интересы лица, принадлежащие ему нематериальные блага могут быть защищены, в частности, путем признания судом факта нарушения его личного неимущественного права, опубликования решения суда о допущенном нарушении, а также путем пресечения или запрещения действий, нарушающих или создающих угрозу нарушения личного неимущественного права либо посягающих или создающих угрозу посягательства на нематериальное благо.

Судебная практика свидетельствует о том, что обращения за судебной защитой, исходящие непосредственно от несовершеннолетних, встречаются крайне редко. И даже при непосредственном обращении несовершеннолетнего суд, как правило, привлекает к участию в процессе законных представителей. Именно законные представители могут поручать ведение дел другому лицу, избранному ими в качестве представителя несовершеннолетнего, круг полномочий, передаваемых представителю, опять же определяет законный представитель, который может наделить

¹ Анашкин В.И. Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками при раздельном проживании родителей // Проблемы предпринимательского и гражданского права. М., 2013. С. 147.

представителя как общими, так и специальными полномочиями, оговоренными в ст. 54 ГПК РФ.

В соответствии со статьями 56 и 57 СК РФ ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, но обязательному учету подлежит только мнение ребенка, достигшего возраста 10-ти лет.

4.Право ребенка выражать свое мнение. Данное право нашло свое закрепление в ст. 12 Конвенции ООН о правах ребенка и ст. 57 СК РФ. Оно выступает в качестве естественного и основополагающего права. Следует отметить, что Европейский Суд по правам человека не раз подчеркивал в своих решениях, что свобода самовыражения составляет одну из фундаментальных основ демократического общества, является важнейшим условием для его прогресса и расцвета личности каждого.

Таким образом, можно утверждать, что закрепление за ребенком права выражать свое мнение подтверждает признание государством ребенка как субъекта права, когда мнение ребенка может повлиять на его права и обязанности, а в некоторых случаях на права и обязанности других лиц.

Например, в соответствии со ст. 57 СК РФ ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного разбирательства.

В контексте ст. 57 СК РФ мнение ребенка может выступать, с одной стороны, как суждение по вопросу, затрагивающему его интересы. Например, обсуждая направления дополнительных внешкольных занятий, ребенок может высказать свои пожелания, суждение о том, что с его точки зрения будет ему интересно и полезно.

С другой стороны, мнение ребенка может являться согласием или несогласием на решение вопроса тем или иным образом¹.

В определенных случаях осуществление ребенком права на выражение своего мнения реализуется в форме согласия или несогласия при принятии решения по вопросу, затрагивающему его интересы, что в последующем может привести к возникновению, изменению или прекращению прав ребенка, т.е. такое согласие является волеизъявлением, влекущим правовые последствия в виде возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей, следовательно, такое согласие следует признать односторонней сделкой².

В соответствии с действующим законодательством согласие ребенка при решении какого-либо вопроса, который касается его прав и интересов, требуется не только при разрешении внутрисемейных ситуаций, но и при достаточно большом спектре отношений, выходящих за рамки семьи, в которых ребенок принимает участие как субъект права. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 20 и ч. 2 ст. 54 Федерального закона «Об охране здоровья граждан в РФ» родители несовершеннолетних в возрасте до 15-ти лет и сами несовершеннолетние в возрасте старше 15-ти лет имеют право на информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство или на отказ от него.

Однако возрастные рамки несколько изменяются, если ребенок болен наркоманией, в этом случае его право на информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство или отказ от него возникает в шестнадцать лет.

Получается, что указанные возрастные границы, а также основание смещения границ в результате болезни ребенка наркоманией говорят о том, что данное согласие или отказ не подпадают под сферу ни гражданских, ни

¹ *Исмухамбетова А.Д.* Общая характеристика личных прав и свобод ребенка // Права человека. Волгоград, 2014. С. 62.

² *Исмухамбетова А.Д.* Указ. соч. С. 62.

семейных отношений, а связаны исключительно с правом гражданина на выбор, с правом человека на жизнь.

До достижения 15-летнего возраста данное право возлагается на родителей как на лиц, обязанных заботиться о здоровье ребенка.

В соответствии с п. 2 ст. 9 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации»¹ согласие ребенка в возрасте от 14-ти до 18-ти лет необходимо для приобретения или прекращения российского гражданства. Данное согласие, хотя косвенно и связанное с интересами семьи, определяет не только семейный статус ребенка, но и его гражданско-правовое положение, так как наличие гражданства обеспечит ребенку обладание определенным объемом прав во всех сферах жизнедеятельности.

Согласия ребенка, обучающегося в государственной или муниципальной образовательной организации, имеет важное значение и при решении вопроса о предоставлении религиозной организации возможности обучать ребенка религии вне рамок образовательной программы (ст. 5 Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях»²). Данным согласием гарантируется и реализуется конституционное право граждан на свободу совести и свободу вероисповедания, которое не может быть ограничено возрастом.

Закон о средствах массовой информации запрещает без согласия ребенка разглашать в распространяемых сообщениях и материалах сведения, прямо или косвенно указывающие на личность ребенка, который совершил преступление либо подозревается в совершении преступления, а равно ребенка, который совершил административное правонарушение (ст. 41).

Приведенный перечень ситуаций, при которых какое-либо действие можно совершить исключительно с согласия ребенка, далеко не полный, но даже он убедительно свидетельствует о том, что выражение ребенком своего

¹ Собрание законодательства РФ. 2002. № 5. Ст. 5348.

² Собрание законодательства РФ. № 6. 1997. Ст. 2546.

мнения в форме согласия или несогласия является одним из юридических фактов для принятия решения об изменении статуса ребенка.

Закрепляя право ребенка на выражение своего мнения, ст. 57 СК РФ, с одной стороны, ограничивает это право лишь семейными отношениями, указывая, что ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, а, с другой – предоставляет ребенку право быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, не ограничивая названное правомочие ребенка только вопросами семьи, в которой он воспитывается.

Сказанное дает основание предложить расширить сферу применения данной нормы, указав в ней, что ребенок вправе выражать свое мнение при решении любого вопроса, затрагивающего его интересы, как в семье, так и в любых иных ситуациях, включая право быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства.

5. Право ребенка на имя, отчество и фамилию. Право на имя является важнейшим неимущественным правом человека. Имя гражданина является одним из средств индивидуализации его как участника правоотношений, т.к. лицо приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем. Если бы у человека не было имени, то необходимо было бы как-то по другому идентифицировать субъекта, для того чтобы к нему «привязать» права и обязанности.

«Право на имя следует рассматривать как элемент правоспособности»¹, причем имя является как внутренним, так и внешним элементом правоспособности, поскольку само право на имя появляется с момента рождения и включается в правоспособность как личное право приобрести имя, изменять его, выступать под именем. С другой стороны, субъективные права человека принадлежат ему под его именем, он осуществляет права и

¹ Эняев В.В. Право ребенка на имя и его интерес как определяющий критерий в процессе реализации права на присвоение и перемену имени // Конституционные основы гражданского судопроизводства: история, современное состояние и пути совершенствования. Саратов, 2012. С. 344.

исполняет обязанности под своим именем, которое закрепляет эти права и обязанности.

Е.С. Пальцева, определяя право на имя как «субъективное, абсолютное неимущественное право, индивидуализирующее гражданина в обществе». В его содержание входит: «право гражданина называть себя именем, закрепленным за ним в актовой записи гражданского состояния, во всех сферах социальной жизни; право изменить (переменить) имя, отчество и фамилию»¹.

Право ребенка на имя в первую очередь включает право на получение имени, т.е. право быть названным. В связи с невозможностью ребенком, в силу объективных причин, назвать себя, дать себе имя, обязанность назвать ребенка лежит на родителях, одновременно дать имя ребенку является правом родителей, так как никто иной не имеет права, за исключением предусмотренных законом случаев, дать ребенку имя. А.Д. Исмухамбетова указывает, что «возможность выбора конкретного имени всецело принадлежит только родителям»².

Однако в регламентации данного права родителей и права ребенка усматривается некий парадокс. Буквальное толкование ст. 47 СК РФ, устанавливающей, что права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке, означает, что до государственной регистрации рождения ребенка и присвоения ему имени родители еще не обладают родительскими правами. В свою очередь, ребенок, не имея имени, приобрел право на имя, не имея индивидуализирующего его признака, как субъект, основным признаком которого является новорожденность.

Таким образом, можно сделать вывод, что право на имя приобретается гражданином из факта рождения и появляется немедленно после рождения.

¹ Пальцева Е.С. Взаимодействие свободы и права на защиту чести, достоинства и доброго имени: конституционно-правовой аспект: дис. ... канд. юрид. наук. СПб, 2013. С. 65.

² Исмухамбетова А.Д. Указ. соч. С. 63.

В свою очередь, право родителей дать ребенку имя вытекает не из обязанностей родителей, а из обязанностей лиц, у которых появился ребенок.

Если у ребенка в силу разных причин нет родителей, то имя дается по указанию органов внутренних дел, органа опеки и попечительства или медицинской или воспитательной организации, организации социальной защиты населения, в которую помещен ребенок.

Помимо права получить имя, сюда включается право изменить имя, дать согласие на изменение имени, право приобретать и осуществлять права и исполнять обязанности под своим именем, право защищать свое имя.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. Тем самым определяется единство семьи. Ребенок ассоциируется со своими родителями. Но как правильно заметила Е.С. Пальцева, к детям переходит фамилия родителей, но данное явление нельзя рассматривать как наследование «уже по одному тому, что дети приобретают фамилию не после смерти родителей, а со своего рождения»¹.

Если у родителей разные фамилии, то ребенку присваивается фамилия одного из них по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ (ст. 58 СК РФ).

21 апреля 2016 г. в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации поступил законопроект, в соответствии с которым предлагается внести изменения в ст. 19 ГК РФ, ст. 58 СК РФ, ст. 16, 18 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»², касающиеся имени ребенка и запрещающие регистрацию имени, содержащего цифровое, буквенное обозначения, числительные, символы или их любую комбинацию, ранги, должности, ненормативную лексику, представляющего собой различные аббревиатуры.

Ю.Ф. Беспалов абсолютно прав, когда утверждает, что имя не должно причинять ребенку вред, но данное правило в настоящее время действует при

¹ Пальцева Е.С. Указ. соч. С. 82.

² Собрание законодательства РФ. 1997. № 11. Ст. 2783.

рассмотрении спора о смене имени¹. Неясно, должны ли сотрудники ЗАГС определить при регистрации рождения ребенка, будет ли имя, придуманное родителями, причинять ребенку вред? Вероятно, что именно должностные лица органов ЗАГС, отвечающие за регистрацию рождения, должны оценивать потенциальный вред, который может быть причинен ребенку зарегистрированным именем, но, как видится, указанные должностные лица не могут и не должны обладать такими познаниями.

Как справедливо отмечает Т.В. Шершень, «законодатель, наделяя родителей правом выбора имени ребенку и не закрепляя при этом каких-либо границ их усмотрения, исходит из презумпции разумности и добросовестности родителей, полагая, что они должны руководствоваться не только и не столько собственными интересами, сколько интересами ребенка»².

¹ Беспалов Ю.Ф. Семейные правоотношения с участием ребенка // Семейное и жилищное право. № 1. 2015. С. 5.

² Шершень Т.В. О праве на семью и принципе приоритета семейного воспитания детей // Семейное и жилищное право. 2010. № 2. С. 10.

2. ЗАЩИТА ЛИЧНЫХ НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

СК РФ не только наделяет ребенка соответствующими правами, но и предусматривает гарантии их осуществления. В качестве одной из таких гарантий выступает закрепление в ст. 56 СК РФ права ребенка на защиту своих прав и законных интересов.

Следует отметить, что положения Конвенции о правах ребенка также закрепляют различные меры по его защите от угроз и посягательств. К таким мерам можно отнести разработку социальных программ с целью предоставления необходимой поддержки ребенку и лицам, которые о нем заботятся, законодательные, административные и иные меры.

В Российской Федерации цели государственной политики, основные направления и организационные основы обеспечения прав ребенка нашли свое закрепление посредством Федерального закона от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»¹ (далее по тексту – ФЗ № 124), в котором также указаны конкретные полномочия органов государственной власти по защите прав ребенка.

Ст. 56 СК РФ устанавливает, что непосредственная защита прав и законных интересов ребенка должна осуществляться родителями или лицами, которые их заменяют, а в прямо предусмотренных законом случаях – органами опеки и попечительства, прокурором и судом.

В том случае, если ребенок, который остался без попечения родителей, находится в воспитательном учреждении или в учреждении социальной защиты, то защиту его прав закон возлагает на администрацию таких учреждений (ст. 147 СК РФ).

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 7 ФЗ № 124 педагогические, медицинские, социальные работники, психологи и другие специалисты, которые осуществляют функции по воспитанию, обучению, охране здоровья,

¹ Собрание законодательства РФ. 1998. № 8. С. 2754.

социальной поддержке и социальному обслуживанию ребенка, содействию его социальной адаптации, социальной реабилитации, могут участвовать в установленном законодательством порядке в мероприятиях по обеспечению защиты прав и законных интересов ребенка в государственных органах и органах местного самоуправления.

Ребенок независимо от возраста вправе самостоятельно принимать некоторые меры в случае нарушения его законных прав. Например, при злоупотреблениях со стороны родителей, а также при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями обязанностей по воспитанию, образованию ребенка. В таких ситуациях ребенку закон предоставляет право на обращение в орган опеки и попечительства, а по достижении им 14-летнего возраста – в суд.

Родители могут быть привлечены к административной или уголовной ответственности. Ребенок может быть отобран у родителей органом опеки и попечительства при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью (ст. 77 СК РФ), а сами родители могут быть лишены родительских прав или быть в них ограничены, что происходит в судебном порядке (ст. ст. 69, 73 СК РФ).

СК РФ закрепил обязанность должностных лиц организаций и граждан, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка или о нарушениях его прав и законных интересов, сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. При получении таких сведений орган опеки и попечительства обязан принять необходимые меры по защите прав ребенка. При этом органы опеки и попечительства наделены правом посещения семей, пребывание детей в которых представляет угрозу их жизни и здоровью (с привлечением в необходимых случаях сотрудников полиции), с последующим принятием решений в соответствии с законом.

В настоящее время одной из важных государственных задач является создание эффективного механизма и гарантии обеспечения прав и интересов

ребенка, в том числе посредством судебной защиты. Особое значение принадлежит судебной защите семейных прав и интересов несовершеннолетних, поскольку негативные явления, вызванные существующей социально-экономической и политической ситуацией сказались в первую очередь на семье и семейных ценностях.

В связи с этим возрастает роль суда, который призван урегулировать возникающие правовые конфликты, а также защищать права детей.

Следует отметить, что деятельность суда в сфере защиты семейных прав и интересов несовершеннолетних детей в последнее время достаточно расширена: так, например, многие функции, которые ранее лежали на административных органах, переданы судам общей юрисдикции.

В частности, в настоящее время только суд вправе решать вопросы, касающиеся передачи детей на воспитание, определение место жительства несовершеннолетнего в том случае, если родители такого ребенка проживают отдельно. Таким образом, административная защита уступает место защите судебной, поскольку последняя является наиболее эффективной и направлена на гарантированную защиту прав и законных интересов, в том числе и детей.

Судебная защита прав и законных интересов несовершеннолетних в настоящее время выступает в качестве основной формы защиты.

Для осуществления судебной защиты используются определенные средства. Следует обратить внимание на тот факт, что в научной юридической литературе нет единого подхода к дефиниции «средства правовой защиты».

По мнению одних ученых, в качестве средства правовой защиты выступают иск, заявление, жалоба¹.

Другая группа ученых придерживается мнения, согласно которому средством правовой защиты выступает решение суда¹.

¹ *Ступилина О.Н.* Средства правовой защиты // *Юридическая мысль.* 2015. С. 81; *Янышева Е.И.* Правовая защита: понятие и виды // *Вестник Тюменского университета.* 2015. № 2. С. 312.

Виды средств судебной защиты определяются характером возникшего правоотношения, заявленным требованием, правовым положением ребенка, порядком вынесения, обжалования и содержанием судебных постановлений и др. условиями.

Как средство судебной защиты следует признать и право ребенка выражать свое мнение при решении любого вопроса, который затрагивает его интересы, а также его право быть заслушанным в ходе судебного разбирательства (ст. 57 СК РФ).

Следует отметить, что учет мнения ребенка, достигшего 10-ти лет, обязателен. Лишь в том случае, когда это противоречит интересам ребенка, суд может не учесть его мнение. Только с согласия ребенка, достигшего 10-ти лет, суд может принять решение об изменении его имени или фамилии (ст. 59 СК РФ), передать его на усыновление (ст. 132 СК РФ), передать его в приемную семью (ст. 154 СК РФ) и т.д.

Следует обратить внимание, что учет мнения ребенка при разрешении спора и участие в рассмотрении дел по спорам, связанным с воспитанием детей, органов опеки и попечительства также являются особенностями судебной защиты прав ребенка.

Семейное законодательство располагает следующим набором способов защиты: признание права, ограничение права, восстановление нарушенного права, пресечение действий, нарушающих субъективные права и нормы объективного права; принуждение к исполнению обязанности, не исполненной добровольно; прекращение или изменение правоотношений, а также их аннулирование; компенсация материального и морального вреда; взыскание неустойки.

Перечень указанных способов определен спецификой защищаемого права и характером нарушения.

¹ Бобров С.Н. Решение суда как средство правовой защиты // Российское правосудие. 2016. № 2. С. 71.

В качестве первого способа защиты в ст. 12 ГК РФ обозначено признание права. Относительно семейных отношений следует заметить, что, как правило, суды используют данный способ для подтверждения уже существующего субъективного права с целью устранения спорности или с целью предотвращения возможных споров в будущем. Ученые в качестве норм, закрепляющих данный способ, указывают ст. 30, 38, 39, 48-50, 66, 67 СК РФ¹. Признание права используется законодателем при решении вопроса о праве собственности супругов, при признании права на воспитание и содержание и т.д.

Отсюда следует, что при решении любого вопроса суд выносит решение исходя из того, имеет ли некое лицо субъективное право или нет, делает вывод об обоснованности исковых требований.

Следующий способ, указанный в ст. 12 ГК РФ, – восстановление положения, существовавшего до нарушения права. К данному способу можно отнести следующие меры защиты в отношении несовершеннолетних: восстановление в родительских правах, отмена ограничения родительских прав. Помимо этого о восстановлении права можно говорить в случае устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей, в семью.

Таким образом, можно выделить две категории дел о восстановлении права.

К первой категории относятся вопросы, когда право не нарушено, но суд ограничивает или лишает по каким-либо причинам того или иного субъективного права участника семейных правоотношений в интересах и с целью защиты прав другого субъекта.

Ко второй категории дел относятся вопросы о восстановлении нарушенного права, причем нарушено оно действиями или бездействием других субъектов. Так, при устройстве ребенка, оставшегося без попечения родителей, восстанавливается его право жить и воспитываться в семье. Это

¹ Козакова Н.Б., Литвинова Е.Н. Защита семейных прав нормами ГК РФ // Юридические записки. 2015. № 2. С. 72-73.

право было нарушено его родителями в результате их противоправных действий.

Одним из распространенных способов защиты является пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу нарушения прав и интересов несовершеннолетнего.

Следующий способ защиты семейных прав несовершеннолетних – прекращение, изменение и аннулирование правоотношения. Здесь следует отметить, что вопрос об аннулировании правоотношения является спорным в науке семейного права.

В связи с изъятием из СК РФ статьи о признании усыновления недействительным обращение усыновителей с просьбой об отмене усыновления при нарушении их прав производится в порядке надзора или в кассационном порядке, предусмотренным гражданско-процессуальным законодательством. Суд в кассационном порядке отменяет решение суда первой инстанции, если на момент вынесения решения имелись основания для признания усыновления не действительным.

Семейный кодекс РФ предусматривает несколько оснований для обращения с иском об отмене усыновления.

Рассмотрение норм СК РФ позволяет сделать вывод о том, что положения ст. 12 ГК РФ не могут быть применены при регулировании семейных правоотношений в силу специфического характера семейных отношений и целей правового регулирования.

АНАЛИЗ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ

СК РФ кроме наделения несовершеннолетнего определенными правами гарантирует и их реализацию. Например, ст. 56 СК РФ «Право ребенка на защиту». Действующее законодательство стоит на защите интересов ребенка и в вопросе об определении места своего проживания. СК РФ устанавливает положение, согласно которому место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей.

Пункт 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»¹ добавляет к вышесказанному: «При этом суд принимает во внимание возраст ребенка, его привязанность к каждому из родителей, братьям, сестрам и другим членам семьи, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития».

Однако действительность не всегда соответствует вышеизложенным нормам.

В качестве примера можно рассмотреть практику реализации права выражения ребенком своего мнения. В частности, при определении места жительства детей при раздельном проживании родителей. Такой вопрос поднимается в случае, когда родители разводятся, разъезжаются, и каждый из них считает себя достойным содержать своего ребенка. В такой ситуации суд должен проанализировать всю имеющуюся информацию и установить, с кем конкретно будет проживать ребенок. Дело это достаточно сложное, необходимо учесть все возможные нюансы, обратить внимание на множество подводных камней.

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 5.

Ведь практика показывает, что при наличии одинакового конфликта суды выносят разные решения.

Для наглядности обозначенной проблемы можно привести следующие примеры из судебной практики.

13 декабря 2013 года Гагаринский районный суд г. Москвы рассмотрел гражданское дело, где бывший супруг подал иск против бывшей супруги об определении места жительства общих детей с отцом и против встречного аналогичного иска об определении места жительства общих детей с матерью.

В своем иске истец указывал, что ответчица после развода с истцом препятствует его общению с детьми, что увезла их из трехкомнатной квартиры, где проживали они с детьми и с родителями истца, на хутор к своим родителям, а сама вернулась в город работать. С детьми не видится, не заботится о них. Ответчица с иском не соглашалась. По ее словам она действовала исключительно в интересах детей. Проживая вместе с истцом и его родителями, дети были частыми свидетелями ссор. Дети были закомплексованы, страдали аллергией, у старшей дочери проявились проблемы в области невралгии.

Суд изучил акт обследования жилищно-бытовых условий истца, из которого следует, что квартире нужен косметический ремонт. Условия для проживания и воспитания детей удовлетворительны.

Изучил акт обследования жилищно-бытовых условий ответчицы (дом, где находятся дети): материально-бытовые условия соблюдены, как и санитарно-гигиеническое состояние.

Созданы все необходимые условия для удовлетворения детских потребностей. Помимо этого суд ознакомился с заключением от органов опеки и попечительства: истец имеет возможность создать все необходимые условия для проживания и обучения детей, для их медицинского сопровождения. Ответчица эти условия также создала.

Суд также рассмотрел приложенные к делу амбулаторные медицинские карты детей, справки об их здоровье. Заключение невролога и аллерголога,

из которых ясно, что здоровье детей значительно улучшилось. Дочь посещает школу, сын - детский сад.

Изучив все представленные доказательства, суд отверг доводы истца, как необоснованные и не подтвержденные¹.

В качестве следующего примера можно привести другое дело.

Суд, рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело о расторжении брака и по встречному иску об определении порядка общения с детьми. В судебном заседании истица и ее представитель уточнили иски требования, просили суд расторгнуть брак с ответчиком и взыскать алименты на содержание детей.

Ответчик в судебном заседании иск признал, а также просил суд определить порядок общения с детьми в каждый месяц два раза в первую и последнюю неделю четверга с 10:00 до 12:00.

Представитель администрации Назрановского муниципального района отдела опеки и попечительства указала, что дети должны жить с матерью, а также считает необходимо установить порядок общения отца с детьми.

Как пояснила истица, в их семье сложились ненормальные отношения, совместно они уже не живут, семейные отношения не поддерживают. Она просит расторгнуть брак и взыскать алименты, считая сохранение семьи невозможным.

Суд, исследовав все материалы дела и заслушав объяснения сторон, пришел к выводу, что указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что брак распался окончательно в связи с чем сохранить семью невозможно и поэтому иск о расторжении брака подлежит удовлетворению.

¹Дело № 2-4988\13. URL: [https://gagarinsky--msk.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=308211686&result=1&delo_id=1540005&new=\],\[http://www.5451212.ru/sovety-advokatov-i-resheniyasudov/resheniya_sudov/sudebnaya-praktika-po-opredeleniyu-mesta-zhitelstva-detey-v-polzumateri/](https://gagarinsky--msk.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=308211686&result=1&delo_id=1540005&new=],[http://www.5451212.ru/sovety-advokatov-i-resheniyasudov/resheniya_sudov/sudebnaya-praktika-po-opredeleniyu-mesta-zhitelstva-detey-v-polzumateri/) // URL: rospravosudie.com (дата обращения: 17 апреля 2017 года).

Встречное исковое заявление ответчика об определении порядка общения с детьми суд также удовлетворил и определил порядок общения отца с его несовершеннолетними детьми, что соответствует ст. 55 СК РФ¹.

Другой пример из судебной практики.

Б.У. Байсаев обратился в суд с иском к Д.О. Байсаевой. об определении порядка его общения с их общими несовершеннолетними детьми, указав, что в совместном браке с ответчицей прожили до февраля 2013 года. От совместного брака имеют троих детей. Брак между ними расторгнут в 2014 году и какое-либо общее хозяйство не ведется. В настоящее время он проживает в новом браке.

Исследовав материалы дела, проверив законность и обоснованность решения суда первой инстанции в соответствии с ч. 1 ст. 327.1 ГПК РФ в пределах доводов, изложенных в апелляционной жалобе, выслушав объяснения представителя Д.О. Байсаевой, полагавшей решение суда подлежащим отмене, судебная коллегия не нашла оснований для отмены или изменения решения суда первой инстанции в апелляционном порядке.

Таким образом, исковое заявление Б.У. Байсаева удовлетворено, установив порядок его общения с детьми. Также суд обязал Д.О. Байсаеву не чинить Б.У. Байсаеву препятствий в общении с детьми участия в их воспитании².

Другой пример касающийся устранения препятствий и определения порядка общения с детьми.

Истец обратился в суд с исковым заявлением об устранении препятствий к общению с ребенком и об определении порядка общения и участия в воспитании ребенка, мотивируя тем, что он (истец) является отцом

¹ Дело 2-30/2017 URL: <https://rospravosudie.com/court-nazranovskij-rajonnyj-sud-respublika-ingushetiya-s/act-555031845/>

² Апелляционное определение Верховного Суда Республики Дагестан по делу № 33-827 URL: <https://rospravosudie.com/court-verhovnyj-sud-respubliki-dagestan-respublika-dagestan-s/act-553711165/>

несовершеннолетней И., которая проживает с ответчицей. Между сторонами брак расторгнут.

При этом сторонами заключено соглашение об общении отца с ребенком без ограничений в свободное время от посещения детского сада. Однако на протяжении длительного времени общение с ребенком невозможно, т.к. ответчица запретила звонить, а также приходить к дочери по месту жительства ее и матери.

При этом истец указал, что он добровольно уплачивает ежемесячно алименты, а его неоднократные просьбы об устранении препятствий к общению с ребенком ответчица игнорировала, одновременно отказывая истцу в воспитании дочери, а именно принимает самостоятельно решения без согласования с ним.

В связи с чем, с учетом уточненных требований истец просил суд обязать ответчицу предоставить ему возможность встречаться и беспрепятственно общаться с дочерью в определенном порядке.

Истец в судебном заседании на исковых требованиях настаивал в полном объеме, просил их удовлетворить, ссылаясь на обстоятельства, изложенные в исковом заявлении и в заявлении об уточнении исковых требований. Кроме того, уточнил, что просит установить время общения по телефону, а также использования видео чата «Скайп» в дневное время с 10.00 часов до 20 часов 30 минут.

Ответчица уточненные исковые требования признала частично, не возражала против установления 2-х дней в неделю общения отца с ребенком, в дни которые у истца выпадают на выходные дни с 18.00 час. до 20.30 час., также не возражала против того, чтобы общение происходило по месту жительства истца, однако, просила места отдыха с ребенком согласовывать с матерью. Возражала против ночевки дочери у истца до достижения 8-летнего возраста, поскольку ребенок боится оставаться без матери, поэтому в силу возраста ребенка и для того, чтобы не травмировать его просила отказать истцу в удовлетворении требований в части общения отца с ребенком с

ночным пребыванием. Также возражала против общения отца с ребенком в День рождения дочери, поскольку каждый год день в день они отмечают ее день рождения, не возражала, если отец ребенка будет поздравлять и общаться с ней на следующий день. Просила отказать в удовлетворении требований об определении общения каждый год 23 февраля и возражала против общения отца с ребенком во время отпуска в течение 10 дней, поскольку это также будут дни общения, связанные с ночёвками у отца. У дочери при рождении было кислородное голодание, поэтому до настоящего времени продолжают проводиться коррекционные мероприятия, у ребенка имеется небольшое заикание, а также она действует исключительно в интересах ребенка и исходя из ее физического и психического благополучия.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст.ст.194-199 ГПК РФ, суд иски удовлетворил частично: 1) определил порядок осуществления родительских прав отца с дочерью; 2) ежегодно встречаться с дочерью в День рождения истца по месту жительства отца и в общественных местах, предназначенных для пребывания детей соответствующего возраста; 3) ежегодно 29 мая (в день, следующий за Днем рождения ребенка) встречаться с дочерью с 18 час. до 20 час. 30 мин. по месту жительства отца и в общественных местах, предназначенных для пребывания детей соответствующего возраста; 4) в случае болезни несовершеннолетней И., а также дополнительное время встреч отца с ребенком определяется по согласованию с матерью ребенка¹.

Другой пример из практики: суд рассмотрел в открытом судебном заседании гражданское дело по иску С.А. Батарчук к Т.Ю. Агеевой об устранении препятствий в общении с ребенком и определении порядка участия в воспитании ребенка.

Истец указал, что он и Ганичева (Агеева) Т.Ю. состояли в фактических брачных отношениях и вели совместное хозяйство. В результате указанных

¹ Дело 2-140/2017 URL: <https://rospravosudie.com/court-industrialnyj-rajonnyj-sud-g-xabarovska-xabarovskij-kraj-s/act-548903542/>

отношений у них родилась дочь О. Однако фактические брачные отношения между ним и ответчицей были прекращены, общее хозяйство не ведется.

По устному соглашению ребенок проживает вместе с матерью. На протяжении всего времени раздельного проживания ответчица не препятствовала в общении истца с ребенком, однако примерно с конца октября 2015 года ответчица поменяла свои взгляды на общение дочери с ним, фактически запретив такого рода встречи. Переговоры с ответчицей ни к чему не привели, им не удалось прийти к соглашению относительно порядка общения с О. Ребенок привязан к каждому из родителей, также ребенок привязан к сводной сестре истца, с которой у нее очень близкие, родственные отношения. Истец указал, что полагает, что его участие в воспитании дочери является не только установленной законом обязанностью и правом родителя, но и его обязанностью, как человека, и как отца.

Ответчица Ганичева (Агеева) Т.Ю. в судебном заседании возражала и просила в удовлетворении иска отказать в полном объеме, указав, что она никаких препятствий в общении с ребенком не чинит.

Суд в своем решении указал, что считает необходимым предупредить ответчика Ганичеву (Агееву) Т.Ю., что при невыполнении решения суда к виновному родителю применяются меры, предусмотренные законодательством об административных правонарушениях и законодательством об исполнительном производстве. А в силу п. 3 ст. 66 СК РФ при злостном невыполнении решения суда суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка исходя из интересов ребенка. В связи с чем ответчица обязана не чинить препятствия истцу в общении с несовершеннолетней дочерью. Также суд в своем решении установил порядок общения истца (С.А.Батарчук) с несовершеннолетней О.¹

¹ Дело № 2-27/2017 URL: <https://rospravosudie.com/court-zheleznodorozhnyj-rajonnyj-sud-g-voronezha-voronezhskaya-oblast-s/act-553775429/>

Еще пример. Бывший супруг обратился с иском к бывшей супруге об определении места жительства их общих несовершеннолетних детей (двух) у него. Ответчица с иском не согласна и выступила с аналогичным встречным иском.

Суд установил, что брак между супругами расторгнут в 2011 году. С 2013 по 2014 г. Дети проживали у отца.

Обследование жилищно-бытовых условий его места проживания на 2014 год показало: живет истец с новой женой и четырьмя детьми в двухкомнатной квартире 41.7 кв.м. У детей в отдельной комнате есть вся необходимая мебель, аппаратура, оргтехника для выполнения уроков, много одежды и игрушек.

Обследование жилищно-бытовых условий места проживания ответчицы на 2014 год показало: проживает она с детьми в двухкомнатной квартире. Детям выделена отдельная комната, есть вся необходимая мебель для жизни и обучения, есть компьютер, книги, игрушки, то есть, созданы все необходимые условия.

Разрешая данный спор, суд руководствовался статьями 61 и 65 СК РФ. Суд исходил из того, что дети с 2013 года уже проживали с отцом. Обосновав свое решение, тем, что у отца детям были созданы условия для проживания, учебы и успешного развития. У них успел сложиться привычный круг общения. Более того, суд прислушался к заключению органов опеки и попечительства, которое гласило, что определение места проживания детей с отцом возможно.

С судом первой инстанции согласилась и апелляционная инстанция¹.

На первый взгляд представлены практически одинаковые жизненные ситуации. И в первом деле и во втором суть конфликта заключалась в

¹ Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4 (2015) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.12.2015) III. Разрешение споров, связанных с воспитанием детей // СПС «КонсультантПлюс».

определении места проживания несовершеннолетних детей. В обоих случаях истцом выступал отец, ответчицей – мать.

В обоих случаях судьи руководствовались действующим законодательством. Однако выводы были сделаны разные. В первом случае суд отказал в удовлетворении иска и определил место проживания несовершеннолетних детей с матерью (ответчицей). Во втором случае исковые требования были удовлетворены, и место проживания детей было определено у отца. В обоих случаях судьи изучали представленные доказательства, акты обследования жилищно-бытовых условий мест проживания каждой из сторон, заключения органов опеки и попечительства и т.д. Тем не менее судебные решения различаются. Становится понятным, что судья в одном из двух случаев основывался, все-таки, не на тех нормах, неправильно расставил приоритеты, и, как следствие, вынес неверное решение.

Так, согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»¹. При определении места проживания несовершеннолетних детей необходимо принимать во внимание реальную возможность какого-либо родителя обеспечить необходимые условия для ребенка, обратить внимание на характер отношений, который сложился между ребенком и родителем, определить привязанность ребенка, проанализировать другие обстоятельства, которые характеризуют обстановку, сложившуюся в месте проживания несовершеннолетнего.

Все эти требования, как судом первой инстанции, так и апелляционной инстанцией выполнены не были.

Суд должен был исследовать все доказательства, однако он рассмотрел заключение компетентного органа при определении места проживания детей у истца, которое гласило, что у последнего созданы все условия для детей, но

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 5.

не изучил представленное в деле заключение, составленное в отношении детей директором центра психолого-педагогической поддержки несовершеннолетних, в котором в свою очередь говорилось, что дети более доверительно относятся к матери и наоборот, негативно к отцу, и совсем не хотят жить ни с ним, ни с его новой семьей.

Суд также игнорировал заключение органа соцзащиты, в котором говорилось, что у матери созданы необходимые условия для проживания и обучения детей, тогда как у истца таких условий нет, так как для детей там было предоставлено 12 кв.м, что не соответствует минимальным нормам. Более того, как говорилось ранее, ребенок вправе выражать свое мнение, тогда становится непонятным, почему суд проигнорировал желание старшего ребенка проживать с матерью.

Опрошенный в ходе разбирательства педагог-психолог также показал, что дети хотят проживать с матерью, что было отмечено в психолого-педагогическом обследовании. Однако суд принял решение, не установив никаких исключительных обстоятельств, дающих право разлучить детей с матерью.

Согласно ст. 195 ГПК РФ, судебное решение обязано быть обоснованным и законным. Обоснованность решения состоит в том, что каждый вывод, каждое заключение судьи должно иметь конкретное обоснование.

Подводя определенный итог после сравнения двух похожих случаев можно увидеть, как суд в первом случае исходит из того, что первой задачей является защита интересов детей. Он учитывал право ребенка на высказывание своего мнения и на основе этого принял решение. Что касается второго случая, то судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ направила дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, отменив состоявшиеся по делу судебные постановления, мотивировав это тем, что данные постановления были приняты с существенным нарушением норм материального и процессуального права.

Бывают и другие случаи, например, когда ребенку хотят присвоить необычное имя. Такое, которого нет даже в справочнике имен. Это, конечно, дело родителей, однако следует осознавать, что подход к этому должен быть максимально аккуратным. Нужно обращать внимание на целый ряд нюансов, например, на звучность имени, хорошо ли гармонирует имя с фамилией.

Можно привести довольно известный в практике случай.

Так, Московский городской суд рассматривал следующее дело. В семье художника и реставратора родился мальчик, которому в течение полутора лет не было присвоено имя, отзывался он на кличку «БОЧ». Чертановский ЗАГС отказал в присвоение такого имени ребенку, мотивируя это тем, что при присвоении имени не должны ущемляться права ребенка.

Данное решение было обжаловано отцом ребенка сначала в Чертановский, а затем в Московский городской суд.

Суд в иске отказал. К процессу были привлечены консультанты из Института русского языка РАН, которые признали избранное родителями имя БОЧРВФ 260602 аббревиатурой. Сами родители расшифровывают этот набор цифр и букв как «Биологический объект человека рода Ворониных-Федоровых». Но это обстоятельство не стало доказательством для суда¹.

Когда родители решили наделить ребенка столь необычным именем, они, конечно же, имели свои какие-то убеждения. И хотя, согласно Федеральному закону от 15.11.1997 «Об актах гражданского состояния», отказ в подобной регистрации допускается лишь в двух конкретных случаях: это противоречие данному закону или документы не соответствуют необходимым требованиям, ЗАГС все равно отказал в регистрации такого имени, как и суд отказал.

В этой ситуации оба органа руководствовались исключительно интересами несовершеннолетнего ребенка.

Говоря об органах, обеспечивающих защиту прав несовершеннолетних, необходимо упомянуть и об органах местного самоуправления, т.е. об

¹ Дело 4596-54/11 // URL: rospravosudie.com (дата обращения: 17 апреля 2017 года).

органах опеки и попечительства. Правовое регулирование данных органов осуществляется посредством Федерального закона «Об опеке и попечительстве»¹.

В обязанности органов опеки и попечительства входит профилактика, учет, а при необходимости и инициатива в отношении родительских прав.

Однако можно привести примеры, которые свидетельствуют о том, как халатно можно работать, иногда полностью игнорируя поступавшие сигналы об опасности, угрожающей детям.

Так, в марте 2014 года вступил в законную силу приговор Мценского районного суда Орловской области, которым житель Мценска признан виновным в умышленном причинении тяжкого вреда здоровью своего сына.

Установлено, что в вечернее время осужденный находился дома, употреблял спиртное. Его ребенок, которому не исполнилось и трех месяцев, плакал в коляске, «мешал» отцу отдыхать.

Отец достал сына из коляски и трижды ударил головой о диван. Здоровью ребенка причинен тяжкий вред.

В судебном заседании виновным себя признал частично, утверждая, что умышленно сыну ударов не наносил, однако исследованными в судебном заседании доказательствами его вина была полностью установлена.

Он признан виновным в совершении преступления, предусмотренного п. «б» ч.2 ст. 111 УК РФ и приговорен к 8 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима².

Без всякого сомнения, органы опеки и попечительства обязаны были бы проявить больше внимания и расторопности, обратившись с исковым заявлением в суд о лишении такого отца родительских прав.

Еще пример. Преступное легкомыслие проявили сотрудники опеки Свердловской области, отдав новорожденного ребенка в приемную семью, у которой не было никаких условий для его нормальной жизни. В итоге

¹ Собрание законодательства РФ. 2008. № 4. С. 2754.

² Дело 6597-54/15 // URL: rospravosudie.com (дата обращения: 17 апреля 2017 года).

мальчик с врожденными болезнями очутился в полуразвалившейся избушке, промучился там 4 месяца и умер.

По факту халатности возбуждено уголовное дело. Халатности тех, кто работает в управлении социальной защиты населения, а значит, обязан был защищать и помогать больному ребенку жить.

Кроме органов опеки и попечительства есть еще органы, осуществляющие защиту прав несовершеннолетних. К ним относятся:

- центр социальной помощи семье и детям;
- социально-реабилитационный центр для несовершеннолетних;
- центр помощи детям, оставшимся без попечения родителей;
- центр экстренной психологической помощи по телефону;

Более того, каждый вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

Один из наиболее действенных мер защиты детских прав, это обращение в Европейский суд по правам человека.

МЕТОДИЧЕСКАЯ РАЗРАБОТКА

Личные неимущественные права ребенка

Занятие разработано для студентов высшего профессионального учебного заведения, обучающихся по направлению подготовки 44.03.04 Профессиональное обучение (по отраслям) профиля подготовки «Правоведение и правоохранительная деятельность» профилизации «Правозащитная деятельность».

Курс: Семейное право.

Тема: Понятие и классификация личных неимущественных прав ребенка.

Форма занятия: лекция.

Средства обучения: Выдержки в распечатанном виде из Конвенции ООН о правах ребенка; Декларации прав ребенка; Конституции РФ; СК РФ.

Методы обучения: объяснительно-иллюстративные, практические, частично-поисковые.

Цель: сформировать понятие личных прав ребенка и классифицировать их.

Задачи занятия:

- 1) разъяснить понятие личных прав ребенка и рассмотреть существующие классификации;
- 2) продолжить формирование формально-логического мышления и умения анализировать нормативно-правовые акты;
- 3) сформировать правосознание, правовую культуру студентов и интерес к дисциплине, попытка сформировать собственную классификацию личных прав ребенка.

План занятия (90 мин.)

1. Организационная часть (15 мин.)

1.1. Цель (5 мин.)

1.2. Актуальность (10 мин.)

2. Основное содержание занятия (60 мин.)

2.1. Понятие личных прав ребенка (30 мин.)

2.2. Классификации личных прав ребенка (30 мин.)

3. Подведение итогов (15 мин.)

3.1. Вопросы для закрепления материала (10 мин.)

3.2. Общий вывод (5 мин.)

Ход занятия:

1. Организационная часть.

1.1. Целью занятия является сформировать представления о личных правах ребенка и классифицировать их.

1.2. Актуальность темы занятия: личные права ребенка в современный период развития нашего общества выступают в качестве одной из важнейших и значимых тем. Это связано с тем, что правовое государство, каковым себя провозгласила Российская Федерация на конституционном уровне, неразрывно связано с приоритетом общечеловеческих ценностей, признанием прав и свобод личности. При этом следует помнить, что права и свободы принадлежат также ребенку с момента его рождения, защита которых гарантируется государством, а также в соответствии с международно-правовыми актами.

2. Основное содержание занятия

Студентам предлагается записать следующий материал:

2.1. Понятие личных прав ребенка

Личные права и свободы ребенка это совокупность таких прав, которыми каждый из нас обладает с самого рождения. Никто никогда никого не наделяет этими правами, они принадлежат нам в силу того факта, что мы принадлежим к человеческому роду. Это так называемые естественные права, которые принадлежат человеку в силу естественных причин, просто потому, что по-другому быть не может.

Всеобщее признание естественные или личные права человека (и соответственно ребенка) получили в 1948 году, когда Генеральной Ассамблеей ООН была принята Всеобщая декларация прав человека.

Вопросы:

1. Что такое личные права ребенка?
2. С какого момента ребенок наделен этими правами?
3. Попробуйте назвать права и свободы которые признаны за ребенком в качестве личных и естественных?

2.2 Классификация личных прав ребенка.

Классификацию личных прав ребенка можно проводить по следующим критериям.

- 1) права, неотделимые от личности (**право на жизнь**);

Данное право закреплено в ч. 1 ст. 20 Конституции РФ, и оно обеспечивается рядом конституционных гарантий: запретом пыток и насилия, социальным обеспечением, обеспечением права на охрану здоровья и медицинскую помощь, на благоприятную окружающую среду и т.д.

- 2) личные права, направленные на индивидуализацию ребенка в обществе (**право на имя, отчество, фамилию**);

Итак, имя дается несовершеннолетнему по соглашению его родителей. Отчество присваивается по имени отца ребенка.

Если отец не известен, то отчество ребенку присваивается на основании указания матери по имени того, кого мать укажет в качестве отца ребенка.

Фамилия дается ребенку по фамилии родителей, а если они у них разные – то по соглашению матери и отца. Если же им не удалось прийти к соглашению, в игру вступает орган опеки и попечительства, который своим волевым решением указывает, будет ребенку присвоена фамилия матери или отца.

Что касается вопросов перемены имени, то, начиная с 10 лет, имя ребенка может быть изменено только по его согласию. До 14 лет перемена

имени несовершеннолетнего происходит по заявлению родителей и с согласия также органа опеки и попечительства. Ну, а по достижении подросткам четырнадцатилетнего возраста, он волен делать со своим именем все, что пожелает.

3) право жить и воспитываться в семье (право на общение с родителями, с другими родственниками);

Ст.55 Право ребенка общаться со своими родителями, другими родственниками как по материнской, так и по отцовской линиям независимо от того, проживают родители совместно или раздельно, состоят родители между собой в браке или нет. Предоставленное ребенку право на общение с родственниками неразрывно связано с правом жить и воспитываться в семье. Гарантированное законом ребенку право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками создает необходимые условия для полноценного воспитания и образования детей.

4) право выражать свое мнение);

Оно заключается в том, что несовершеннолетний вправе выражать свое мнение в семье по любым вопросам, затрагивающим его интересы. Это мнение должно быть принято во внимание родителями при принятии решений, что, конечно, не означает его обязательного характера. Между тем, есть ряд вопросов, которые могут быть решены только с учетом мнения ребенка даже судом. Также законом определен ряд вопросов, которые решаются исключительно с согласия несовершеннолетнего, которому исполнилось 10 лет. К таким вопросам относится усыновление, перемена имени и другие.

5) право на защиту (как с помощью судебных, так и внесудебных способов). Здесь можно отметить, что защита личных прав – это система мер, которая не ограничивается рамками только семейного права.

Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, органом опеки и попечительства, прокурором и судом.

Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, имеет право самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе право на защиту.

Ребенок имеет право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих).

При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста 14 лет в суд.

Вопросы:

- Назовите основные не имущественные права ребенка?
- Какие способы защиты личных прав ребенка существуют?

3. Подведение итогов.

3.1. Вопросы:

- Как вы думаете, какое предназначение у личных прав ребенка, ведь у него есть родители?
- Что на ваш взгляд нужно сделать, чтобы права ребенка нарушались как можно меньше?
- В каких нормативно-правовых актах можно найти упоминание прав ребенка?
- Какова на ваш взгляд цель у Семейного кодекса?

3.2. Общий вывод: Под «личными правами ребенка» можно понимать наличные, реально существующие, полноценные права, которые получили законодательное признание и вновь возникающие в будущем, гарантируемые государством и обществом.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Результатом дипломного исследования стали, прежде всего, выводы теоретического характера, сформированные на основе анализа правовых норм, регулирующих личные неимущественные права несовершеннолетних, основные из них нашли свое отражение в положениях выносимых на защиту.

Указана специфика личных неимущественных прав ребенка, сформулирована дефиниция данного понятия. В работе анализируется ряд признаков, позволяющих выделить личные неимущественные права ребенка из общей массы субъективных прав. В качестве особенностей указанных прав ребенка отмечено, что их возникновение связано с рождением ребенка и обеспечено силой государства, т. е. законом. Осуществление прав несовершеннолетнего зависит не только от его воли, в виду того, что ребенок в силу своего возраста не обладает полным объемом семейной правоспособности и дееспособности, а зависит от действий родителей (лиц их заменяющих). В семейном праве личные неимущественные права ребенка осуществляются в первую очередь в отношениях между членами семьи, родственниками: родителями, дедушками, бабушками, братьями, сестрами и т. д., но при этом не исключается возможность их осуществления и в отношениях с другими лицами.

Личные права ребенка определяются как субъективные права, возникающие с момента рождения, а также в силу закона, имеющие длительный по времени характер, прекращающиеся по достижении полной дееспособности, характеризующиеся отсутствием возмездности.

Наиболее значимым разделом ДР является виды личных неимущественных прав несовершеннолетних, регулируемых СК РФ.

В зависимости от отраслевой принадлежности выделены две группы личных неимущественных прав ребенка: материальные личные неимущественные и процессуальные личные неимущественные.

Право ребенка жить и воспитываться в семье включает в себя ряд правомочий: право ребенка знать своих родителей, право на их заботу, право

на совместное с ними проживание, право на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства. Право ребенка знать своих родителей, т. е. знать от кого он происходит, связано с тайной усыновления и тайной биологического происхождения ребенка при применении методов искусственной репродукции человека. Тайна усыновления, установленная ст. 139 СК РФ не позволяет ребенку в полной мере реализовать свое право знать своих родителей и, кроме того, способствует возникновению целого ряда тайн: адвокатской тайны, тайны судебного заседания, тайны рождения, а значит места и даты рождения.

В ДР сформулированы выводы практического характера и внесены конкретные предложения по совершенствованию действующих в РФ нормативных правовых актов, регулирующих личные неимущественные права несовершеннолетних.

Так, СК РФ не в полной мере регулирует вопросы осуществления личных неимущественных прав ребенка при суррогатном материнстве. Ребенок вправе знать о своем происхождении, а значит знать своих родителей. Если суррогатная мать воспользуется своим правом и оставит ребенка у себя, не дав согласия на запись супругов родителями, рожденного ею ребенка, очевидно, что это будет являться препятствием в реализации права ребенка знать своих родителей, и ограничено тайной происхождения ребенка. Поэтому статью 48 СК РФ необходимо дополнить нормой права следующего содержания: «Ребенок, родившийся в результате применения метода искусственного оплодотворения или имплантации эмбриона по достижении совершеннолетия вправе получить от родителей (лиц их заменяющих) информацию о своем происхождении». Также в соответствии с п.4 ст.51 СК РФ необходимо изменить законодательный подход в пользу супругов, заключивших договор о суррогатном материнстве и являющихся генетическими (биологическими, кровными родителями ребенка). Так как достаточно большой процент суррогатных матерей отказывается отдавать

ребенка биологическим родителям, а также создаются широкие возможности для злоупотребления суррогатной матерью имущественными требованиями в отношении родителей ребенка

Ещё предлагается внести изменение в название статьи 55 СК РФ, а также в содержание самой статьи: «Статья 55. Право ребенка на общение с родителями, другими родственниками и иными лицами.

Ребенок имеет право на общение с обоими родителями,... с другими родственниками, а также с лицами, не являющимися родственниками ребенка, но длительное время осуществлявшими уход за ребенком либо проживавшими с ребенком».

Ст. 57 СК РФ право ребенка на выражение своего мнения, с одной стороны, ограничивает это право лишь семейными отношениями, указывая, что ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, а, с другой – предоставляет ребенку право быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, не ограничивая названное правомочие ребенка только вопросами семьи.

Можно предложить расширить сферу применения данной нормы, указав в ней, что ребенок вправе выражать свое мнение при решении любого вопроса, затрагивающего его интересы, как в семье, так и в любых иных ситуациях, включая право быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства.

Учитывая проблемы практического и теоретического характера в случае присвоения ребенку имени, предлагается внести изменения в ст. 58 СК РФ, ст. 16, 18 Федерального закона «Об актах гражданского состояния», и внести запрет на регистрацию имени, содержащего цифровое, буквенное обозначения, числительные, символы или их любую комбинацию, ранги, должности, ненормативную лексику, представляющего собой различные аббревиатуры. Ведь имя не должно причинять ребенку вред, а родители должны руководствоваться не только и не столько собственными интересами, сколько интересами ребенка.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты

Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (в ред. от 21.07.2014) // Российская газета.1993. 25 дек.

Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных актов. М., 1991.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 № 138-ФЗ (в ред. от 19.12.2016) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 11. Ст. 1043.

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 № 51-ФЗ (в ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 11. Ст. 645.

Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. 1995. № 12. Ст. 3125.

Федеральный закон от 26.09.1997 № 125-ФЗ (в ред. от 06.07.2016) «О свободе совести и о религиозных объединениях» // Собрание законодательства РФ. 1997. № 10. С. 2546.

Федеральный закон от 15 ноября 1997 № 143-ФЗ (в ред. от 03.07.2016) «Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства РФ. 1997. № 11. Ст. 2783.

Федеральный закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ (в ред. от 28.12.2016) «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 1998. № 8. С. 2754.

Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ (в ред. от 01.05.2016) «О гражданстве Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2002. № 5. Ст. 5348.

Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (в ред. от 28.11.2015) «Об опеке и попечительстве» // Собрание законодательства РФ. 2008. № 4. Ст. 2754.

Федеральный закон от 28.12.2012 № 272-ФЗ (в ред. от 28.03.2017) «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2012. № 12. Ст. 5346.

Федеральный закон от 02.06.2013 № 167-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты по вопросам устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» // Собрание законодательства РФ. 2013. № 6. Ст. 6453.

Судебная практика

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 № 10 (ред. от 06.02.2007) «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 5.

Решение по делу 2-1129/2016 ~ М-760/2016. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-leninskij-rajonnyj-sud-g-astraxani-astraxanskaya-oblast-s/act-517796132/> // URL: rospravosudie.com (дата обращения: 17 апреля 2017 года).

Дело № 2-4988\13. URL: [https://gagarinsky--msk.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=308211686&result=1&delo_id=1540005&new=\],\[http://www.5451212.ru/sovety-advokatov-i-resheniyasudov/resheniya-sudov/sudebnaya-praktika-popolnenedeleniyu-mesta-zhitelstva-detey-v-polzumateri/](https://gagarinsky--msk.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=308211686&result=1&delo_id=1540005&new=],[http://www.5451212.ru/sovety-advokatov-i-resheniyasudov/resheniya-sudov/sudebnaya-praktika-popolnenedeleniyu-mesta-zhitelstva-detey-v-polzumateri/) // URL: rospravosudie.com (дата обращения: 17 апреля 2017 года).

Дело 4596-54/11 // URL: rospravosudie.com (дата обращения: 17 апреля 2017 года).

Дело 6597-54/15 // URL: rospravosudie.com (дата обращения: 17 апреля 2017 года).

Дело 2-30/2017 URL: <https://rospravosudie.com/court-nazranovskij-rajonnyj-sud-respublika-ingushetiya-s/act-555031845/>

Дело 2-140/2017 URL: <https://rospravosudie.com/court-industrialnyj-rajonnyj-sud-g-xabarovska-xabarovskij-kraj-s/act-548903542/>

Дело № 2-27/2017 URL: <https://rospravosudie.com/court-zheleznodorozhnyj-rajonnyj-sud-g-voronezha-voronezhskaya-oblast-s/act-553775429/>

Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4 (2015) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.12.2015) III. Разрешение споров, связанных с воспитанием детей // СПС «КонсультантПлюс».

Апелляционное определение Верховного Суда Республики Дагестан по делу № 33-827 URL: <https://rospravosudie.com/court-verhovnyj-sud-respubliki-dagestan-respublika-dagestan-s/act-553711165/>

Литература

Анашкин В.И. Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками при раздельном проживании родителей // Проблемы предпринимательского и гражданского права. М., 2013. С. 145-151.

Бакаева И.В. Личные права в современном правопорядке: гражданско-правовые и семейно-правовые аспекты // Вестник Волгоградского государственного университета. 2011. № 2 (15). С. 96-102.

Бакаева И.В., Степанова Е.А. Личные права в предмете отраслей частного права (на примере гражданского и семейного законодательства) // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. № 10. С. 10-13.

Беспалов Ю.Ф. Семейные правоотношения с участием ребенка // Семейное и жилищное право. 2015. № 1. С. 5-12.

Бобров С.Н. Решение суда как средство правовой защиты // Российское правосудие. 2016. № 2. С. 68-72.

Исмухамбетова А.Д. Общая характеристика личных прав и свобод ребенка // *Права человека: Волгоград*, 2014. Вып. 11. С. 61-67.

Козакова Н.Б., Литвинова Е.Н. Защита семейных прав нормами ГК РФ // *Юридические записки*. 2015. № 2. С. 72-73.

Климина Л.В., Шуленко З.А. Права детей - детям // «Права детей - детям!»: сборник статей. Ульяновск, 2013. С. 415-422.

Король И.Г. Личные неимущественные права ребенка: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2008. 337 с.

Кузьмичев Н.А. Обеспечения прав несовершеннолетних рожденных суррогатной матерью // *Защита прав человека отраслями российского права*. Волгоград, 2015. С. 132-136.

Нефедова И.И. Права ребенка в международном праве (к 25-летию конвенции о правах ребенка) // *Наука и практика*. 2014. № 1 (58). С. 102-107.

Нигматуллина Э.Ф. Семейное право на рубеже XX-XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка // *Материалы Международной научно-практической конференции*. Казань, 2011. С. 200-209.

Павловская Е.В. Конвенция ООН о правах ребенка как инструмент безопасности прав ребенка // *Права и свободы человека и эффективные механизмы их реализации в мире*. Казань, 2014. С. 571-573.

Пальцева Е.С. Взаимодействие свободы и права на защиту чести, достоинства и доброго имени: конституционно-правовой аспект: дис. ... канд. юрид. наук. СПб, 2013. 160 с.

Савельев А.А. Личные права в предмете семейного права: история и современность // *Законность и правопорядок в современном обществе*. Новосибирск, 2011. С. 96-105.

Сафронова С.С., Ситкова О.Ю. Право ребенка на общение с родителями // *Развитие медиации в России: теория, практика, образование: сборник статей*. М., 2014. С. 228-234.

Селецкая С.Б. Проблемы реализации Права ребенка жить и воспитываться в семье // *Ученые записки*. Том IX. Казань, 2013. С. 93-99.

Сологуб А.Ю. Право ребенка жить и воспитываться в семье // Проблемы гражданского общества и правового государства: сборник статей и материалов. Чита, 2013. Вып. 19. С. 252-260.

Ступилина О.Н. Средства правовой защиты // Юридическая мысль. 2015. № 2. С. 76-83. 226 с.

Тарусина Н.Н. Ребенок в пространстве семейного права: монография. – М.: Проспект, 2014. 144 с.

Темникова Н.А. Реализация и защита личных неимущественных прав ребенка в семейном праве России: дис. ...канд. юрид. наук. Омск, 2006. 154 с.

Трегубов П.О. Содействие совершенствованию законодательства о правах детей как одно из важных направлений деятельности уполномоченного по правам ребенка в субъекте РФ // Актуальные проблемы правового и политического развития России. 2012. Вып. 5. С. 256-261.

Федосеев Е.Ю. Защита прав детей в современной России. Развитие института уполномоченного по правам ребенка и ювенальной юстиции // Мы и право. 2014. № 1 (22). С. 45-51.

Шершень Т.В. О праве на семью и принципе приоритета семейного воспитания детей // Семейное и жилищное право. 2010. № 2. С. 7-14.

Эняев В.В. Право ребенка на имя и его интерес как определяющий критерий в процессе реализации права на присвоение и перемену имени // Конституционные основы гражданского судопроизводства: сборник статей. Саратов, 2012. С. 342-348.

Янышева Е.И. Правовая защита: понятие и виды // Вестник Тюменского университета. 2015. Вып. 11. С. 311-315.