

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

**ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО НАД
НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ
ДЕТЬМИ**

Выпускная квалификационная работа по направлению подготовки
44.03.04 Профессиональное обучение (по отраслям)

профиля подготовки «Правоведение и правоохранительная
деятельность» профилизации «Правозащитная деятельность»

Идентификационный код ВКР: 510

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.

**ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО НАД
НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ ДЕТЬМИ**

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

Идентификационный код ВКР: 510

Исполнитель:
студент группы ЗПВД- _____ А.В.Огород
411С _____ ник
(подпись)

Руководитель:
д-р пед. наук, проф. _____ Н.В.
_____ Ронжина
(подпись)

Нормоконтролер:

ст. преподаватель

К.А.
Игишев

_____ (подпись)

Екатеринбург 2017

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
1. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА НАД НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ ДЕТЬМИ.....	6
1.1 Понятие и особенности опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми.....	6
1.2. Субъекты правоотношений при опеке и попечительстве над несовершеннолетними детьми.....	10
2. ПОРЯДОК УСТАНОВЛЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА НАД НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ ДЕТЬМИ.....	19
2.1 Основания и порядок установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми.....	19
2.2 Основания и порядок прекращения опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми.....	29
АНАЛИЗ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ ПО ТЕМЕ ВКР...33	
МЕТОДИЧЕСКАЯ РАЗРАБОТКА ПО ТЕМЕ ВКР.....	41
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	47
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	50

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы работы. В Российской Федерации происходят глобальные перемены в социально-экономической и политической сферах, которые значительно влияют на жизнедеятельность нашего общества.

Встать на путь становления правового демократического государства невозможно без реального обеспечения прав и свобод любого индивида, в том числе и несовершеннолетнего. Сегодня Россия признает международно-правовые стандарты прав человека, это отражено в Конституции Российской Федерации¹, чем усиливает реализацию и защиту гарантированных прав и свобод личности.

В современном мире вопрос защиты и обеспечения прав несовершеннолетних являются значимым как на уровне мирового сообщества, так и на национальном уровне. В России большое количество проблем, связанных с обеспечением прав несовершеннолетних, является нерешенными, следовательно, это приводит к мысли о необходимости совершенствовать законодательство страны и создавать действенные механизмы реализации на практике принятых законов. Дети – это будущее любого государства, поэтому очень важно, чтобы они росли, воспитывались и развивались в благоприятных условиях.

¹ Российская газета. 1993. 25 декабря.

Значение рассматриваемых в данной работе вопросов состоит в том, что наша страна в стремлении к стабильности и формированию условий экономического и социального развития, с заинтересованностью в интересах своих граждан вошла в международное правовое пространство. Не смотря на создавшееся положение сегодня, со всеми нашими внутренними трудностями, лимитированными ресурсами, необходимость присоединения России к международно-правовым документам обоснована и отражается в укреплении правового статуса несовершеннолетних и в решении поставленных задач обеспечение защиты подрастающего поколения от влияния негативных факторов и создание надлежащих условий для развития молодого поколения.

Особо уязвимыми являются несовершеннолетние дети, которые остались без родителей. В этих случаях государство, проявляя заботу о них, задействует специальный орган – орган опеки и попечительства, который занимается устройством этих детей. При этом действующее российское законодательство, регулирующие вопросы опеки и попечительства, содержит немало спорных моментов, что приводит к трудностям применения на практике.

Объект исследования – совокупность правоотношений, возникающих в процессе опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми.

Предметом исследования является комплекс нормативных-правовых актов, регламентирующих опеку и попечительство над несовершеннолетними детьми, а также практика их применения.

Целью работы является комплексное исследование опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми, а также разработка предложений по совершенствованию действующего законодательства в сфере исследования.

Для достижения данной цели поставлены следующие **задачи**:

- раскрыть понятие и особенности опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми;
- выявить особенности субъектов правоотношений при опеке и попечительстве над несовершеннолетними детьми;
- проанализировать основания и порядок установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми;
- охарактеризовать основания и порядок прекращения опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми;
- провести анализ правоприменительной практики по проблемам опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми.

Теоретической основой ВКР являются труды А.А. Власова, А.М. Грибкова, К.А. Неволлина, А.М. Нечаевой, А.С. Овсянниковой, И.И. Ординарцева и других ученых.

Методологической основой исследования послужили метод сравнительного правоведения, метод правового моделирования, системный анализ и синтез.

Нормативную основу работы составили: Конституция Российской Федерации, Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций 10 декабря 1948 года¹, Конвенция о защите прав человека и основных свобод, заключенная 4 ноября 1950 года в г. Риме², Конвенция о правах ребенка³, Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)⁴ Семейный кодекс Российской Федерации⁵, Федеральный закон «Об опеке и попечительстве»⁶ и иные акты по теме исследования.

¹ Российская газета. 1998. 10 декабря.

² Бюллетень международных договоров. 2001. № 3.

³ Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. 1990. № 45. Ст.955.

⁴ Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. № 32. 3301.

⁵ Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. С. 16.

⁶ Собрание законодательства Российской Федерации. 2008 . № 17. Ст. 1755.

Поставленные цель и задачи определили **структуру** работы. Работа состоит из введения, двух глав, заключения, материалов судебной практики, методической разработки и списка использованных источников.

1. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА НАД НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ ДЕТЬМИ

1.1 Понятие и особенности опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми

Опека и попечительство как самостоятельные институты законодательства и как форма устройства несовершеннолетних детей, лишённых родительской опеки, существовала с древнейших времён, когда хранились почтительное отношение к воспитанию и устройстве детей оставшихся без попечения родителей. Оно усовершенствовалась по мере развития общества. Свидетельством служат письменные и другие источники древних государств Востока и Запада – Египта, Шумера, Индии, Китая, Греции и Рима и т.д. В этом смысле история российского народа берёт свое начало в глубокой древности.

Сирота, лишённый семьи, – самое несчастное существо в Древней Руси, потому что отвергается родом¹. Первоначально надобность в опеке над несовершеннолетним сиротой возникала ради соблюдения имущественных интересов родственников осиротевшего ребенка в случае

¹Административно-правовой статус Уполномоченного по правам ребенка: историко-теоретический аспект: монография / Под ред. проф. *Д.К. Нечевина*. Тула: Изд-во ТулГУ, 2015. С. 18.

его смерти и представляла собой право этих родственников, тем более что имущество принадлежало всему роду. Опекун никаких имущественных обязанностей не имел, ему принадлежали только права личного характера, касающиеся воспитания и прокормления сироты, его «охранения от обид и несправедливостей»¹. А родичи ребенка-сироты осуществляли за опекуном строгий надзор, их общественное мнение было всемогущим. Таковы скудные сведения об опеке над несовершеннолетними сиротами в далеком прошлом, которые дополняются ст. 99 Русской Правды (пространной редакции), где такая опека уже упоминается.

В годы становления РСФСР отношения по опеке над несовершеннолетними регулировались довольно подробно Кодексом законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве от 16 сентября 1918 года², который посвящал ей специальный раздел, именуемый «Опекунское право».

Для этого периода исторического времени было характерно стремление устроить осиротевших детей прежде всего в детские учреждения интернатного типа на полное государственное попечение, хотя их передача под опеку (попечительство) продолжала себя оправдывать.

Принятие новой Конституции Российской Федерации, признающей высшей ценностью человека, присоединение к Конвенции о правах ребенка не могли не сказаться на ныне действующем Семейном кодексе Российской Федерации, принятом в 1995 г. В его тексте впервые появился специальный раздел, посвященный формам воспитания детей, оставшихся без попечения родителей, к одной из которых относилась и опека (попечительство) над несовершеннолетним (ребенком).

¹ Невзоров А. Опека над несовершеннолетними. Исторический очерк института и положение его в действующем русском законодательстве. М.: Книга по Требованию, 2011. С. 70.

² Собрание узаконений и распоряжений Рабочего и Крестьянского правительства Российской Советской Федеративной Социалистической Республики. 1918. № 76. 77. Ст. 818 (утратил силу)

Хотя вопросы опеки регулирует Семейный кодекс Российской Федерации (далее – СК РФ), вопросы над кем устанавливается опека и попечительство регулирует глава 3 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), в этих кодексах не дается ни понятия опеки, ни понятия попечительства. Понятие опеки и попечительства находим в федеральном законе «Об опеке и попечительстве» (далее – Закон № 48 – ФЗ), который в статье 2 сказано: «опека - форма устройства малолетних граждан (не достигших возраста четырнадцати лет несовершеннолетних граждан) и признанных судом недееспособными граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия», а «попечительство – форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет и граждан, ограниченных судом в дееспособности, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со статьей 30 Гражданского кодекса Российской Федерации». При этом в этой статье не говорится, что речь идёт о несовершеннолетних гражданах, которые остались без родителей, т.е. сиротами.

Правила установления опеки над несовершеннолетними гражданами до 14 лет, которые остались сиротами, содержатся в статье 145 СК РФ. В п. 1 ст. 145 СК РФ установлено: «Опека или попечительство устанавливаются над детьми, оставшимися без попечения родителей (пункт 1 статьи 121

настоящего Кодекса), в целях их содержания, воспитания и образования, а также для защиты их прав и интересов».

Особенности опеки над несовершеннолетними детьми в том, что:

- Опека над несовершеннолетними гражданами до четырнадцати лет устанавливается правовым актом органов местного самоуправления до достижения этим ребёнком возраста четырнадцати лет;
- опека над несовершеннолетними гражданами до четырнадцати лет может быть установлена не только до достижения этим ребёнком возраста четырнадцати лет, но и на определенный срок;
- на содержание опекаемого ребёнка до четырнадцати лет государство выплачивает денежные средства;
- ежегодно опекуны несовершеннолетних детей до четырнадцати лет обязаны предоставить в орган опеки и попечительства отчет о хранении, об использовании имущества подопечного и об управлении таким имуществом;
- органы опеки и попечительства обязаны проводить регулярный контроль (надзор) за условиями содержания, воспитания и образования опекаемого ребенка до четырнадцати лет;
- органы опеки и попечительства обязаны оказывать содействие опекуну в организации обучения, отдыха и лечения опекаемого ребёнка до четырнадцати лет;
- установление опеки над несовершеннолетним ребёнком до четырнадцати лет не освобождает его родителей от обязанностей по содержанию несовершеннолетнего ребёнка и они обязаны платить опекуну алименты;
- ребенок до четырнадцати лет, которого передали под опеку, сохраняет право на причитающиеся ему алименты, пенсию, пособия и другие социальные выплаты;

- при установлении опеки над несовершеннолетним ребёнком до четырнадцати лет, его могут усыновить;
- есть возможность возвращения ребёнка родителям.
- передача ребёнка до четырнадцати лет под опеку, в отличие от усыновления, не является тайной, которая охраняется законом;
- родственники ребёнка вправе общаться с ребёнком до четырнадцати лет, переданным под опеку.

В нашей стране попечительство можно установить не только над несовершеннолетними детьми до четырнадцати лет, но и над совершеннолетними гражданами. Опека над совершеннолетними гражданами устанавливается в том случае, если они признаны судом недееспособными из – за психического расстройства.

ГК РФ в статье 33 установлено: «Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности». Здесь также не сказано об основании установлении попечительства над несовершеннолетним. Создается впечатление, как будто в Российской Федерации над всеми несовершеннолетними гражданами в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет устанавливается попечительство. Полагаю, что попечительство устанавливается только над детьми, которые остались без попечения родителей.

Правила установления попечительства над несовершеннолетними гражданами в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, которые остались сиротами, содержатся в статье 145 СК РФ, которую мы привели выше.

Особенности попечительства над несовершеннолетними гражданами в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет такие же, как у опеки над несовершеннолетними четырнадцати лет.

1.2. Субъекты правоотношений при опеке и попечительстве над несовершеннолетними детьми

Субъектами правоотношений при опеке над несовершеннолетними детьми являются:

- несовершеннолетний ребёнок – сирота до четырнадцати лет;
- несовершеннолетний ребёнок до четырнадцати лет, оставшийся без попечения единственного родителя или обоих родителей;
- орган опеки и попечительства;
- опекун.

Понятие несовершеннолетнего ребёнка – сироты приводится в федеральном законе «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»¹ (далее Закон № 159 – ФЗ), это «дети-сироты - лица в возрасте до 18 лет, у которых умерли оба или единственный родитель».

Понятие несовершеннолетнего ребёнка, оставшегося без попечения родителей приводится в Законе № 159 – ФЗ, под которым этот закон понимает ребёнка до восемнадцати лет, который остался без попечения единственного родителя или обоих родителей в силу наступления следующих обстоятельств: «в связи с лишением их родительских прав, ограничением их в родительских правах, признанием родителей безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), объявлением их умершими, установлением судом факта утраты лицом попечения родителей, отбыванием родителями наказания в учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы, нахождением в местах содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений, уклонением родителей от воспитания своих детей или от защиты их прав и интересов, отказом родителей взять своих детей из

¹ Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 52. Ст. 5880.

образовательных организаций, медицинских организаций, организаций, оказывающих социальные услуги, а также в случае, если единственный родитель или оба родителя неизвестны, в иных случаях признания детей оставшимися без попечения родителей в установленном законом порядке».

Как предусмотрено семейным законодательством, родители могут быть лишены родительских прав, если будет установлено, что они (один из них) уклоняются от выполнения родительских обязанностей, в том числе при злостном уклонении от уплаты алиментов. Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей по воспитанию детей может выражаться:

- в отсутствии заботы об их нравственном и физическом развитии, обучении, подготовке к общественно полезному труду;

- отказе без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного и воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или других аналогичных учреждений;

- злоупотреблении своими родительскими правами. Под злоупотреблением родительскими правами понимается использование этих прав в ущерб интересам детей, например, создание препятствий к обучению, склонение к попрошайничеству и т.п.;

- жестоким обращении с детьми: если они осуществляют физическое или психическое насилие над ними, покушаются на их половую неприкосновенность. Жестокое обращение с детьми – физическое (избиение, пытки, лишения свободы), а также психическое (унижение, запугивание) насилие над ребенком;

- в том, что родители являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией. Хронический алкоголизм или заболевание родителей наркоманией должны быть подтверждены соответствующим медицинским заключением;

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

Однако лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своих детей (ребенка). Кроме того, дети (ребенок) сохраняют за собой право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а также имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, в том числе право на получение наследства.

Если лицо, лишенное родительских прав, изменило свое поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка в лучшую сторону и это оно может подтвердить официальным заключением органа опеки и попечительства о возможности восстановления данного лица в родительских правах, то оно может обратиться в суд с требованием о восстановлении в родительских правах.

Следует иметь в виду, что восстановление в родительских правах допускается только в том случае, когда этого требуют интересы ребенка. Кроме того, если поставлен вопрос о восстановлении в родительских правах в отношении ребенка, достигшего десятилетнего возраста, то оно возможно только с согласия ребенка. Восстановить в родительских правах также нельзя, если ребенка (детей) усыновили другие лица и усыновление не отменено в установленном порядке.

Орган опеки и попечительства является представителем государства по защите интересов детей – сирот и детей, которые остались без попечительства единственного родителя или обоих родителей. Как правильно отмечает А.М. Нечаева, неслучайно в статье 78 СК РФ сказано

об обязательном участии органа опеки и попечительства при рассмотрении судом споров, которые связаны с воспитанием детей¹.

Опекунами, по российскому законодательству могут быть только совершеннолетние граждане, т.е. те, кому уже исполнилось восемнадцать лет. Кроме того, опекун обязан быть дееспособным.

Учитывая важность института дееспособности в законодательстве, регулирующем опеку и попечительство, необходимо обратиться к ее истокам, чтобы выявить самую суть указанного понятия. Как и многие институты гражданского права, институт гражданской дееспособности берет свое начало со времен существования и развития Римской Империи, причем именно с тех времен институт гражданской дееспособности сохранился практически в первоначальном виде.

Определяющими критериями гражданской дееспособности того периода, так же как и в настоящее время, были возраст и состояние здоровья человека. Однако, наряду с указанными критериями, определяющими выступали так же пол и правовое положение субъекта. Конечно в настоящее время, в век уважения и соблюдения прав и свобод человека и гражданина и равноправия всех перед законом, такие критерии не могут существовать и являются пережитком истории².

Больших изменений понятие гражданской дееспособности претерпело в период реформирования законодательства в 1917 году, но такие изменения не были позитивными и вызвали регресс института гражданской дееспособности. Реформирование законодательства привело к отождествлению понятий «правосубъектности», «правоспособность» и «дееспособность», что неприемлемо для гражданско-правовой науки. Более

¹ *Нечаева А.М.* Деятельность органов опеки и попечительства по защите прав ребенка в семейно-правовой сфере // Российская юстиция. 2011. № 11. С. 19 - 21; № 12. С. 10 – 13.

² *Гражданское право: в 2 т. Том I: Учебник / Под ред. Е.А. Суханова.* М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 165.

того, указанные категории были закреплены на законодательном уровне, однако их место в правоотношениях не было определено.

Только в 50-е 60-е годы XX века на доктринальном уровне была определена сущность гражданской дееспособности, которая выражалась в полноценном волеизъявлении человека для непосредственного участия в гражданском обороте и самостоятельная возможность этого человека нести ответственность за совершенные действия.

Весомыми аргументами при определении объема дееспособности стали категории «возраст» и «здоровье». Влияние пола, расы, религии; образования не нашли своего законодательного закрепления. Напротив, стали недопустимыми ограничениями в силу указанных причин.

Именно в тот период времени выделили гражданскую дееспособность как отдельный институт, поскольку именно тогда дееспособность стали разграничивать по отраслевому признаку. Более того, гражданскую дееспособность так же разграничили на определенные виды, которые существуют до настоящего времени, в частности на частичную, полную, ограниченную и недееспособность гражданина¹.

В соответствии с п. 1 ст. 21 ГК РФ, способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста.

Действующее российское семейное законодательство запрещает становиться опекунами следующих граждан:

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые были лишены родительских прав;

¹ Правоведение: учебное пособие для студентов неюридических фак. вузов / Под ред. В.И. Шкатуллы ; рец.: А.Ф. Ноздрачев, Ю.К. Краснов. М.: Академия, 2010. С. 95.

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые были признаны виновными в совершении или заподозрены в совершении преступлений против жизни и здоровья, свободы, чести и достоинства личности (за исключением незаконного помещения в психиатрический стационар, клеветы и оскорбления), половой неприкосновенности и половой свободы личности, против семьи и несовершеннолетних, здоровья населения и общественной нравственности, а также против общественной безопасности;

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые были признаны виновными в совершении тяжких или особо тяжких преступлений;

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые не прошли подготовку для опекунов (попечителей)¹ (это правило не касается родственников ребёнка);

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые состоят в союзе, заключенном между лицами одного пола;

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые страдают алкоголизмом или наркоманией;

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые были отстранены от выполнения обязанностей опекунов;

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые ограничены родительских правах,

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые были ранее усыновителями, но усыновление было отменено по их вине;

- совершеннолетним, дееспособным гражданам, которые страдают заболеваниями, которые не позволяют быть опекуном².

¹ Российская газета. 2012. 31 августа.

² Российская газета. 2014. 18 августа.

При назначении ребёнку опекуна орган опеки и попечительства оценивает:

- нравственные и иные личные качества опекуна,
- способность опекуна к выполнению опекунских обязанностей,
- отношения между опекуном и ребёнком,
- отношения к ребёнку членов семьи опекуна,
- а также, если ребёнку больше десяти лет, то и желание самого ребенка.

Субъектами правоотношений при попечительстве над несовершеннолетними детьми являются:

- несовершеннолетний ребёнок – сирота в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет;
- орган опеки и попечительства;
- попечитель.

Под опеку и попечительство могут попадать не только российские дети, но и дети других государств. Кроме того, не исключено, что опекун или попечитель может быть гражданином другой страны, при этом как отмечает Н.У. Ярычев, отношений между опекуном или попечителем и ребёнком должно осуществляться «в соответствии с правопорядком, к которому принадлежит учреждение, назначившее опекуна (попечителя)»¹. При этом, если выяснится, что российское законодательство, нежели иностранное законодательство более благоприятно для опекаемого российского ребёнка, то эти правоотношения должны регулироваться нашим законодательством.

Таким образом, опека над несовершеннолетними детьми – это форма устройства не достигших возраста четырнадцати лет граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются

¹ Ярычев Н. У. Нормативно – правовые основы защиты интересов несовершеннолетних детей // Экономические и гуманитарные исследования регионов. – 2014. № 6. С. 53–59.

законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия, а под попечительством над несовершеннолетними детьми понимает форму устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со статьей 30 ГК РФ.

Субъектами правоотношений при опеке над несовершеннолетними детьми являются: несовершеннолетний ребёнок – сирота до четырнадцати лет; несовершеннолетний ребёнок до четырнадцати лет, оставшийся без попечения единственного родителя или обоих родителей; орган опеки и попечительства; опекун. Субъектами правоотношений при попечительстве над несовершеннолетними детьми являются: несовершеннолетний ребёнок – сирота в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет; орган опеки и попечительства; попечитель.

2. ПОРЯДОК УСТАНОВЛЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА НАД НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ ДЕТЬМИ

1.1 Основания и порядок установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми

В.Л. Харсеева считает, что основанием установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми является отсутствие родительского попечения¹.

А.С. Овсянникова считает, что основанием установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми является факт утраты несовершеннолетними детьми попечения родителей. Кроме того, она допускает, что опека и попечительство над несовершеннолетними детьми может быть установлена не только из факта утраты попечения родителей, но и из факта временного отсутствия родителей, например, если они вынуждены уехать в длительную командировку².

А.А. Власов приводит подробный, но закрытый перечень оснований установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми:

- а) смерть родителей;

¹ Харсеева В.Л. О некоторых аспектах установления опеки и попечительства над детьми, оставшимся без попечения родителей // Общество: политика, экономика, право. 2013. № 3. С. 88-91.

² Овсянникова А.С. Установление опеки и попечительства над несовершеннолетними // Социально-экономические исследования, гуманитарные науки и юриспруденция: теория и практика. 2015. № 1. С. 221-223.

б) лишение родителей родительских прав;
в) ограничение родителей в родительских правах;
г) признание родителей недееспособными;
д) болезнь родителей;
е) длительное отсутствие родителей;
ж) уклонение родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов;

з) отказ родителей взять своих детей из воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений;

и) пребывание родителей (родителя) в местах лишения свободы;

к) рождение ребенка у лиц, которые не достигли возраста 16 лет¹.

При смерти родителей однозначно устанавливается или опека, или попечительство над несовершеннолетними детьми. Если несовершеннолетним детям нет 14 лет, то устанавливается опека, а если несовершеннолетним детям от 14 до 18 лет, то устанавливается попечительство.

Требования к опекунам и попечителям установлены в статье 35 ГК РФ, в статье 146 СК РФ, и в статье 33 Закона № 48 – ФЗ. Анализ этих статей показывает, что опекунами и попечителями несовершеннолетних детей в Российской Федерации могут быть:

а) только совершеннолетние граждане (п. 2 ст. 35 ГК РФ, п. 1 ст. 146 СК РФ), причем гражданство опекуна или попечителя не имеет значения;

б) только полностью дееспособные граждане (п. 2 ст. 35 ГК РФ, п. 1 ст. 146 СК РФ), полностью дееспособными могут быть и эмансипированные, не достигшие 18-летнего возраста, однако они вряд ли могут претендовать на статус опекуна и попечителя ввиду того, что . 2 ст. 35

¹ Власов А.А. Гражданский процесс. М.: Юрайт, 2014. С. 227

ГК РФ, п. 1 ст. 146 СК РФ императивно устанавливают, что опекунами и попечителями могут только лица, достигшие возраста 18 лет;

в) граждане, давшие согласие приобрести статус опекуна и попечителя (п. 3 ст. 35 ГК РФ, п. 2 Закона № 48 – ФЗ), никого нельзя принудительно назначить опекуном или попечителем;

г) граждане, не лишённые решением суда родительских прав (п. 1 ст. 35 ГК РФ, абз.1 п. 1 ст. 146 СК РФ);

д) граждане, не имеющие судимости за умышленное преступление против жизни и здоровья граждан на момент установления опеки или попечительства (п.2 ст. 35 ГК РФ).

е) граждане, которые не имеют судимости за тяжкие или особо тяжкие преступления (абз. 3 п. 1 ст. 146 СК РФ). Тяжкими действующее уголовное законодательство признает «умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает десяти лет лишения свободы» (ч. 4 ст. 15 УК РФ);

ж) граждане, которые прошли курсы опекунов или попечителей. Эти курсы не обязательны для родственников несовершеннолетних детей и для тех, кто уже был или является усыновителем, опекуном или попечителем. Такие курсы были введены в 2011 году и должны проводиться по программе, которую утвердило Министерство образования и науки Российской Федерации¹. Улучшение качества подготовки опекунов или попечителей относится одним из мер, направленных на защиту прав и интересов детей-сирот, которые остались без попечения родителей²;

з) лица, состоящие в союзе, заключённом между лицами одного пола, признанном браком и зарегистрированном в соответствии с законодательством государства, в котором такой брак разрешен, а также лица, являющиеся гражданами указанного государства и не состоящие в

¹ Российская газета. 2012. 31 августа.

² Собрание законодательства Российской Федерации. 2012. № 23. Ст. 2994.

браке (абз.5 п. 1 ст. 146 СК РФ). В нашей стране запрещен брак между гражданами одного пола. По словам Д.Н. Маринкина, современное российское семейное законодательство исходит из императивного запрета на возможность регистрации таких однополых браков в Российской Федерации¹. Согласимся с данным утверждением, СК РФ признает брачным союзом только союз мужчины и женщины, поэтому вполне обоснованно, что граждане, которые не состоят в союзе с лицом собственного пола, не могут получить статус опекуна или попечителя. Тот же абзац 5 п. 1 ст. 146 СК РФ запрещает устанавливать опеку или попечительство над несовершеннолетним ребёнком таким лицам, даже если их брак был зарегистрирован в другой стране. Более того, не могут быть опекунами и попечителями граждане государства, где разрешены однополые браки. Следовательно, опекунами или попечителями российских несовершеннолетних детей не могут быть граждане Бельгии, Нидерландов, Норвегии, Португалии, Швеции, Испании и т.д., т.к. в этих странах разрешены однополые браки;

и) граждане, не больные хроническим алкоголизмом или наркоманией. Граждане, которые являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией могут быть признаны ограниченно дееспособными (ст. 30 ГК РФ), к таким гражданам самим нужен попечитель;

к) граждане, которых не отстраняли от выполнения обязанностей опекунов или попечителей. Во время установления опеки или попечительства, органы опеки и попечительства периодически проверяют как выполняют опекуны или попечители свои обязанности. Если выяснится, что они плохо исполняют свои обязанности, то их отстраняют от опеки или

¹ *Маринкин Д.Н.* Толерантность к однополым бракам: правовые и социальные проблемы современной России // Языковая толерантность как фактор эффективности языковой политики. Материалы Международной научно-практической конференции. 2015. С. 412-415.

попечительства (п.3 ст. 39 ГК РФ). Плохое исполнение обязанности опекуна или попечителя может выражаться по - разному. В одном случае орган опеки и попечительства отстранил опекуна за «оставление подопечной без надзора и необходимой помощи». Опекун пытался через суд оспорить это решение, но суд посчитал, что решение органа опеки и попечительства было законным¹. В другом случае, опекун поместил опекаемого несовершеннолетнего инвалида в психоневрологический интернат, но не заплатил за содержание опекаемого в интернате. Орган опеки и попечительства отстранил от опеки, опекун также пытался оспорить это решение, но суд и в последующем суд кассационной инстанции посчитали решение органа опеки и попечительства законным². И в последующем такие люди не могут быть ни попечителями, ни опекунами;

л) граждане, которых не ограничивали в родительских правах. Ограничивать людей в родительских правах может только суд в тех случаях, когда нахождение рядом с несовершеннолетним ребенком родителей опасно для ребёнка. При этом ограничение вводится на определенный срок и если родители в этот срок исправились, то никаких последствий, кроме невозможности приобрести статус опекуна или попечителя, у них не будет. А если не исправились, то суд лишает их родительских права. Ограниченные в родительских правах родители утрачивают право на личное воспитание ребенка. Некоторые исследователи полагают, что ограничение в родительских правах является «условным» лишением родительских прав³. Другие полагают, что нужно перенести меру юридической ответственности

¹ Решение Выселковского районного суда Краснодарского края от 19 апреля 2012 года URL: //https://rospravosudie.com/court-vyselkovskij-rajonnyj-sud-krasnodarskij-kraj-s/act-104800411/ (дата обращения – 10.12.2016)

² Кассационное определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Удмуртской Республики от 16 ноября 2011 года URL: //https://rospravosudie.com/court-verhovnyj-sud-udmurtskoj-respubliki-udmurtskaya-respublika-s/act-103840788/ (дата обращения – 10.12.2016)

³ *Ординарцев И.И.* Ограничение родительских прав: самостоятельная мера ответственности или «условное» лишение родительских прав // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. 2013. № 35. С. 55-59.

в виде ограничения родительских прав из гражданско-правовой сферы в административную и закрепить ее в административном законодательстве как вид административного наказания¹. Но мы не согласны с таким мнением, назначение административного штрафа вряд ли будет пугать нерадивых родителей, а вот реальное лишение родительских права, если не исправятся, может повлиять на них, если они дорожат своим ребёнком;

м) граждане, которым никто не отменял усыновление. В основном отмена усыновления происходит из-за виновных действий усыновителей, потому вроде запрет таким людям становится опекунами или попечителями, резонный. Но в п. 2 ст. 141 СК РФ предусмотрены и другие основания отмены усыновления, хотя и не приведен перечень этих других оснований. Законодатель лишь требует, чтобы при этом нужно учитывать интересы ребенка и учитывать мнение ребенка. Однако Е.В. Буянова приводит пример из судебной практики, где отмена усыновления состоялась не из-за виновных действий усыновителей, а из-за того, что в период переходного возраста, усыновленный вышел из-под их контроля, стал игнорировать усыновителей, перестал посещать школу, воровать и бродяжничать. Решением суда усыновление отменено². Получается, что эти усыновители никаких противоправных дел в отношении усыновленного ребенка не совершали, отказались от усыновления из-за плохого поведения ребенка и при этом не смогут в дальнейшем быть опекунами или попечителями? Могут, об этом говорит п. 3 ст. 146 СК РФ, указывая, что опекунами или попечителями несовершеннолетнего ребёнка не могут быть только те усыновители, которым усыновление отменено по из вине, но такие

¹ *Занина Т.М., Нехорошева С.С.* Ограничение родительских прав: возможность использования в административном законодательстве // Вестник Воронежского государственного университета. Серия: Право. 2014. № 4 (19). С. 99-105.

² *Буянова Е.В.* Процессуальный порядок обжалования и исполнения судебных решений об усыновлении (удочерении) ребёнка и отмене усыновления (удочерения) // Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2016. № 27. С. 46-53.

опекуны или попечители обязаны пройти курсы опекунов или попечителей (абз.4 п. 1 ст. 146 СК РФ);

н) граждане, прошедшие медицинское освидетельствование. Перечень заболеваний, препятствующих получить статус опекуна или попечителя определен Постановлением Правительства Российской Федерации в феврале 2013 года¹.

Порядок назначения опекуна или попечителя включает следующие действия:

а) выявление органом опеки и попечительства лиц, которые нуждаются в установлении над ними опеки или попечительства;

б) выявление органом опеки и попечительства лиц, которые могут быть назначены опекунами или попечителями;

в) проверка органом опеки и попечительства лиц, которые могут быть назначены опекунами или попечителями с целью установить возможность этих лиц добросовестно исполнять обязанности опекуна или попечителя. Эта возможность зависит в первую очередь, от состояния здоровья лиц, которые могут быть назначены опекунами или попечителями; во вторую очередь зависит от сложившихся взаимоотношений с подопечным и личностных качеств лиц, которые могут быть назначены опекунами или попечителями; в третью очередь зависит от материального положения лиц, которые могут быть назначены опекунами или попечителями, для этого обследуются их жилищные условия, их заработная плата, их род деятельности и т.д.²

г) если несовершеннолетнему ребёнку, которому исполнилось десять лет, то он имеет право выразить согласие или не согласие на назначение конкретного опекуна или попечительства, поэтому на этом необходимо получить согласие ребёнка. Игнорирование согласия ребёнка в одном деле

¹ Собрание законодательства Российской Федерации. 2013. № 36. Ст. 4577.

² Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 21. Ст. 2572.

привело к тому, что дело рассматривалось на разных судебных инстанциях и дошло до Верховного Суда Российской Федерации. Дело было в том, что после смерти матери несовершеннолетнего, над ним была установлена опека Давыдовой М.Н. Отец ребёнка длительное время, девять лет, не исполнял свои родительские обязанности, поэтому Давыдова М.Н. решила ограничить его в родительских правах, подала в суд заявление об этом и уведомила орган опеки и попечительства. Однако отец, узнав об этом, пришёл в орган опеки и попечительства и попросил прекратить опеку над его несовершеннолетним ребёнком и вернуть ему. Орган опеки и попечительства вынес распоряжение о прекращении опеки над несовершеннолетним. Давыдова М.Н. Обратилась в суд за обжалованием этого решения. Однако суд первой инстанции 20 декабря 2012 года отказал в удовлетворении заявления Давыдовой М.Н. отказано. Суд сослался на преимущественное право родителей на воспитание детей перед всеми другими лицами. Давыдова М.Н. подала апелляционную жалобу, но суд апелляционной инстанции не изменил решения. Кассационная инстанция поступила таким же образом. Однако Верховный суд пришёл к выводу, что мнения ребёнка о его возврате родному отцу никем не выяснялось, ни органом опеки и попечительства, ни судами. И на этом основании отменил все судебные и признал распоряжение органа опеки и попечительства незаконным¹;

д) если соблюдены все выше указанные условия, то орган опеки и попечительства принимает акт о назначении опекуна или попечителя несовершеннолетнего ребенка;

е) если опека несовершеннолетнего ребёнка осуществляется на платной основе, то заключается договор об осуществлении опеки и попечительства.

¹ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 11 февраля 2014 г. № 4-КГ13-36

Прежде чем назначить конкретного лица опекуном или попечителем несовершеннолетних детей, проводится его проверка, в ходе которой определяются его способность к выполнению обязанностей по опеке или попечительству несовершеннолетних детей, а также выясняются условия жизни как несовершеннолетних детей, нуждающихся в опеке, так и потенциального опекуна или попечителя несовершеннолетних детей.

Следует отметить, что п. 3 ст. 35 ГК РФ устанавливает, что «должны учитываться его нравственные и иные личные качества, способность к выполнению обязанностей опекуна или попечителя, отношения, существующие между ним и лицом, нуждающимся в опеке или попечительстве, а если это возможно – и желание подопечного».

Наиболее трудной задачей является установление личностных качеств предполагаемого опекуна или попечителя несовершеннолетних детей ввиду того, что опираясь на представленные документы, правильно оценить, насколько опекун или попечитель несовершеннолетних детей соответствует заявленным требованиям, не всегда удается.

В настоящее время правила подбора, учета и подготовки граждан, выразивших желание стать опекунами или попечителями несовершеннолетних детей, либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание, нуждаются в реформировании. Следует пересмотреть существующую процедуру назначения граждан опекунами и попечителями несовершеннолетних детей. В частности, необходимо большее внимание обратить на психологические характеристики, нравственные качества, стрессоустойчивость кандидата в опекуны или попечители несовершеннолетних детей (путем собеседования, тестирования, а не только изучения предоставляемых документов)¹.

¹ *Замятина И.И., Левкин Р.В., Поплавская О.В.* Взаимодействие органов опеки и попечительства с амбулаторной психиатрической службой при назначении опекуна (попечителя) // Социальное и пенсионное право. 2013. № 4. С. 4 - 9.

В соответствии с п. 4 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ орган опеки и попечительства может освободить опекуна или попечителя от исполнения своих обязанностей, в том числе временно, в случае возникновения противоречий между интересами подопечного и интересами опекуна или попечителя.

Следует конкретно указать, каким образом будет определяться противоречие интересов подопечного и интересов опекуна или попечителя (невыполнение условий договора, грубое нарушение прав подопечного). Следует определить основания, подтверждающие наличие противоречия интересов: жалоба, обследование сотрудником органов опеки и попечительства жилищных условий и пр. Важно регламентировать рассмотрение данной жалобы и сроки предъявления соответствующих требований опекуну или попечителю.

При разрешении споров суды учитывают, что в силу ст. 86 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации¹ заключение органа опеки и попечительства является лишь одним из доказательств, которое оценивается в совокупности с другими доказательствами, имеющимися в деле. В случае несогласия с заключением органа опеки и попечительства по существу разрешаемого спора суд мотивирует принятое решение со ссылкой на иные доказательства (ч. 4 ст. 198 ГПК РФ).

Таким образом, требуется больший контроль деятельности сотрудников органов опеки и попечительства для более эффективной защиты прав и свобод сторон при разрешении конфликтов и устранения формального похода к предоставляемым доказательствам при оценивании виновности.

¹ Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 46. Ст. 4532.

1.2 Основания и порядок прекращения опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми

Основаниями прекращения опеки над несовершеннолетними детьми являются:

- достижение малолетними подопечными возраста 14 лет. В этом случае опека прекращается, а над этими подопечными устанавливается уже попечительство;

- достижение родителем несовершеннолетнего ребёнка возраста 16 лет. Пунктом 2 ст. 62 СК РФ установлено, что несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста шестнадцати лет их ребенку назначается опекун, который осуществляет его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства. Несовершеннолетние родители имеют права признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, а также имеют право требовать по достижении ими возраста четырнадцати лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

Основаниями прекращения попечительства над несовершеннолетними детьми являются:

- достижение подопечным возраста 18 лет;
- если суд выносит решение о признании подопечного дееспособным.

Как известно, дети, не достигшие восемнадцати лет, но работающие по трудовому договору или вступившие в брак, могут признаваться судом

полностью дееспособными. В этом случае попечительство над этим ребёнком также прекращается¹;

- истечение срока действия акта о назначении попечителя несовершеннолетнего ребёнка (пп.2 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ);
- смерть подопечного ребёнка (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ);
- смерть попечителя (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ);
- отказ попечителя от опеки (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ);
- возникновение противоречий между интересами подопечного и интересами попечителя;
- при отстранении попечителя (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ).

Решение о прекращении опеки или попечительства принимает орган опеки и попечительства, не согласные могут обратиться в суд.

Если опекаемый ребенок достиг возраста 14 лет, то опека автоматически трансформируется в попечительство.

Если несовершеннолетнему родителю ребёнка исполнилось 16 лет, то опека над таким ребёнком прекращается автоматически.

Акт о назначении опекуна несовершеннолетнего ребёнка выносится в рамках определенного времени, когда родители несовершеннолетних детей вынуждены длительно отсутствовать, например, уехать на длительную командировку. На это время и устанавливается опека над детьми таких родителей. И соответственно, как только родители вернуться, необходимость в опеке над несовершеннолетними детьми исчезает, потому и прекращается опека.

Когда опекун умирает, несовершеннолетнему ребенку орган опеки и попечительства назначает нового опекуна.

Заявление об отказе опекуна от опеки подается в орган опеки и попечительства. П.В. Крашенинников считает, что для заявления просьбы

¹ Касьянова И.Н. Опека и попечительство над несовершеннолетними детьми, утратившими родительское попечение // Вопросы ювенальной юстиции. 2013. № 4. С. 14 - 19.

об освобождении от исполнения обязанностей нет необходимости указывать ее причин¹.

Возникновение противоречий между интересами подопечного несовершеннолетнего ребёнка и интересами опекуна может быть временным. Это может быть участие опекуна и подопечного в одном и том же судебном разбирательстве, но на противоположных сторонах. В этом случае опекаемому ребёнку временно предоставляется другой опекун.

Отстранение опекуна от опекуна может быть только в результате виновных действий опекуна. В этом случае, после отстранения первого опекуна, назначается новый опекун.

Если опекаемый ребенок достиг возраста 18 лет или когда несовершеннолетний через суд признается полностью дееспособным, то попечительство автоматически прекращается.

Если несовершеннолетнему родителю ребёнка исполнилось 16 лет, то опека над таким ребёнком прекращается автоматически.

Акт о назначении попечителя несовершеннолетнего ребёнка выносится в рамках определенного времени, так же, как при опеке. При возникновении ситуации, когда попечительство уже не нужно, попечительство прекращается автоматически.

Когда попечитель умирает, несовершеннолетнему ребенку орган опеки и попечительства назначает нового попечителя.

Заявление об отказе попечителя от попечительства подается в орган опеки и попечительства. Представляется, что и в этом случае нет необходимости указывать ее причин.

Возникновение противоречий между интересами подопечного несовершеннолетнего ребёнка и интересами попечителя может быть

¹ Крашенинников П. В. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации, Федеральному закону «Об опеке и попечительстве» и Федеральному закону «Об актах гражданского состояния» / О.Г. Алексеева, В.В. Андропов, А.А. Бухарбаева и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2012. С. 77.

временным. Это вопрос решается, как и при опеке, который мы рассматривали выше.

Отстранение попечительства от попечительства может быть только в результате виновных действий попечителя. В этом случае, после отстранения первого попечителя, назначается новый попечитель.

Таким образом, основаниями прекращения опеки над несовершеннолетними детьми являются: достижение малолетними подопечными возраста 14 лет; достижение родителем несовершеннолетнего ребёнка возраста 16 лет; истечение срока действия акта о назначении опекуна несовершеннолетнего ребёнка (пп.2 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть опекаемого ребёнка (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть опекуна (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); отказ опекуна от опеки (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); возникновение противоречий между интересами подопечного несовершеннолетнего ребёнка и интересами опекуна; при отстранении опекуна (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ).

Основаниями прекращения попечительства над несовершеннолетними детьми являются: достижение подопечным возраста 18 лет; если суд выносит решение о признании подопечного дееспособным; истечение срока действия акта о назначении попечителя несовершеннолетнего ребёнка (пп.2 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть подопечного ребёнка (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть попечителя (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); отказ попечителя от опеки (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); возникновение противоречий между интересами подопечного и интересами попечителя; при отстранении попечителя (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ).

АНАЛИЗ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ

В г. Оренбурге под опеку (попечительство) в 2014 году передано 106 несовершеннолетних (в 2012 - 154, 2013 - 112 детей). Всем опекунам (попечителям), имеющим основания, оформлены пособия и произведены выплаты в соответствии с действующим законодательством. На сегодняшний день размер опекунского пособия составляет 5000 рублей ежемесячно¹.

Многие исследователи уверены, что действующее законодательство о защите детей, которые остались без попечения родителей уже не отвечает тем требованиям, которые предъявляют к нему современные потребности общества². Принятие Закона № 48 – ФЗ, конечно, оказало положительное влияние на систему отношений по опеке и попечительству ввиду того, что он заполнил правовой вакуум, длительное время существовавший в отношениях по опеке и попечительству.

Однако, как и многие российские законы, Закон № 48 – ФЗ представляется несовершенным, содержит некоторые противоречия с другими федеральными нормативными правовыми актами, а также имеет пробелы в регулировании отдельно взятых отношений.

Достаточно привести лишь несколько примеров изъянов указанного федерального закона. Например, ст. 28 Закона № 48 – ФЗ сказано, что вред, причиненный подопечному в результате незаконных действий или

¹ Лишение родительских прав – это крайняя мера воздействия на родителей [Электронный ресурс] // официальный сайт г. Оренбурга http://www.orenburg.ru/general_news/246/37207/?sphrase_id=208055

² *Снежковская И.В., Фетисова О.В.* Проблемы правового регулирования опеки и попечительства // Законодательное регулирование общественных отношений в отдельных отраслях российского права: сборник статей преподавателей и студентов. М.: ФЦОЗ, 2014. С. 154-157; *Грибков А.М.* ФЗ "Об опеке и попечительстве": основные проблемы и пути развития // Юридическая наука и практика: история и современность: сборник материалов II Международной научно-практической конференции, 17 июня 2014 г.. Рязань: Концепция, 2014, Вып. 2. С. 108-110; *Фурдина А.А.* Проблемы правового регулирования отношений в сфере опеки и попечительства // Сборник материалов межвузовской научной студенческой конференции "Актуальные проблемы российского права" (3 апреля 2012 г.). М.: Филиал НОУ ВПО "МУ им. С.Ю. Витте" в г. Воронеж, 2012. - С. 88-89 и др.

бездействия органов опеки и попечительства либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего законодательству акта органа опеки и попечительства, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством. Норма необходима, безусловно, но в статьях 19-23 этого же Закона № 48 – ФЗ порядок управления имуществом несовершеннолетнего сформулирован таким образом, что орган опеки и попечительства, при решении вопроса о предоставлении разрешения на сделки с имуществом несовершеннолетнего, очевидно, руководствуется лишь критериями оценки. В связи с этим, определение степени вины органа опеки и попечительства и привлечение его к ответственности становится практически невозможным делом. Даже обращение в суд иногда не приводит к защите прав.

Так, Усова В.А. вынуждена была обратиться в суд из-за того осталась сиротой, была передана под опеку П., которая с согласия органа опеки попечительства продала её дом, а денежными средствами, вырученными от продажи её квартиры распорядилась по собственности усмотрению. Суд отказал ей в иске из-за пропуска срока для обращения в суд ввиду того, что квартира продана 11 лет назад¹. На наш взгляд, суд не учёл, что в опеку передается лицо, которому нет ещё 14 лет, самостоятельно такое лицо защищать свои права не может. За него это должен делать опекун, действия которого должны контролировать органы опеки и попечительства. Из материалов дела усматривается, что Усова В.А. после школы поступила в ВУЗ, и только после окончания ВУЗа узнала, что у неё нет квартиры, поэтому справедливым нельзя признать такое решение суда.

Стоит также особо отметить, что согласно п. 3 ст. 21 Закона № 48 – ФЗ «предварительное разрешение органа опеки и попечительства, предусмотренное частями 1 и 2 настоящей статьи, или отказ в выдаче такого

¹ Решение Новосергиевского районного суда Оренбургской области от 28 апреля 2012 г. URL : // <https://rospravosudie.com/court-novosergieevskij-rajonnyj-sud-orenburgskaya-oblast-s/act-106331012/>

разрешения должны быть предоставлены опекуну или попечителю в письменной форме не позднее чем через пятнадцать дней с даты подачи заявления о предоставлении такого разрешения. Отказ органа опеки и попечительства в выдаче такого разрешения должен быть мотивирован. Предварительное разрешение, выданное органом опеки и попечительства, или отказ в выдаче такого разрешения могут быть оспорены в судебном порядке опекуном или попечителем, иными заинтересованными лицами, а также прокурором». И здесь обращает на себя внимание тот факт, что если опекун (попечитель) вообще не обратится в орган опеки и попечительства с соответствующим заявлением, то орган опеки и попечительства не может быть привлечён к ответственности ввиду отсутствия факта выдачи согласия (отказа) на совершение сделки. Подобное положение, на наш взгляд, является совершенно недопустимым.

Одним из наиболее существенных пробелов рассматриваемого Закона № 48 – ФЗ видится отсутствие в нём норм, регулирующих отношения, возникающие из договора об осуществлении опеки или попечительства. В Законе № 48 – ФЗ нет норм о том, что должен содержать такой договор, нет ни сроков, ни ответственности за невыполнение условий этого договора и прочее. А иногда выплату опекунских выплат органы опеки и попечительства пытаются связать не с законом, а именно с этим договором. Так, К обратилась в суд по тем основаниям, что она с 14.08.2006 являлась опекуном <...> и 10.07.2012 узнала, что согласно Закону РК N 1460-ЗРК имеет право на получение денежного вознаграждения, начиная с 2011 года. Ответчик отказал ей в выплате вознаграждения с 2011 года, указав, что право на получение вознаграждения по договору возникает у опекуна с момента заключения договора об осуществлении опеки или попечительства. Истица просила взыскать с ответчика вознаграждение с момента принятия Закона РК от 29.12.2010 в сумме 54.000 руб. за 2011 год и за 6 месяцев 2012 года, а также расходы по уплате госпошлины. Суд первой инстанции

отказал в иске, апелляционная инстанция полностью удовлетворила иски требования¹.

Существующее положение дел не может считаться приемлемым и требует решения. На наш взгляд, таким решением может стать унификация действующего законодательства.

Один из вариантов решения проблемы может иметь вид единого федерального закона, который бы регулировал вышеуказанные отношения. Причём регуляция должна осуществляться с максимальной степенью внедрения договора как инструмента гражданско-правового регулирования. Договорные формы устройства детей давно доказали свою эффективность и нуждаются в более основательном закреплении их в нормах федерального законодательства.

Этот закон мог бы быть принят на основе норм Закона № 48 – ФЗ (путём редакции названия Закона № 48 – ФЗ), касающихся опеки и попечительства над несовершеннолетними, путём дополнения его нормами, регулирующих договорное регулирование опеки и попечительства. Ввиду того, что данный нормативный правовой акт существует и имеет успешную практику применения, несмотря на определённые недостатки, отбрасывать и не принимать во внимание его опыт, было бы крайне нежелательно. К тому же, действующий Закон № 48 – ФЗ охватывает круг отношений, связанных не только с опекой над несовершеннолетними, но и над взрослыми гражданами.

По нашему убеждению, здесь нет необходимости в отмене Закона № 48 – ФЗ, либо в принятии закона, который повторял бы нормы уже существующего, необходимо лишь внести изменение в уже существующий нормативный правовой акт, расширив сферу его применения.

¹ Апелляционное определение Верховного суда Республики Карелия от 7 декабря 2012 г. по делу № 33-3596/2012

А.М. Грибков предлагает внести следующие дополнения: обязать опекуна (попечителя) получать согласие подопечного, достигшего возраста 14 лет, на безвозмездное пользование опекуном (попечителем) его имуществом. Обязать орган опеки и попечительства при проведении проверок, в том числе проверять и состав имущества, на отчуждение которого требуется предварительно согласие органа опеки и попечительства. Но основным изменением Закона № 48 – ФЗ должно явиться появление новой главы, в которой описываются условия и основания установления патроната, правовое положение патронатных воспитателей, органов опеки и попечительства в вопросах организации патроната и учреждений, предающих ребёнка на патронат, материальное обеспечение детей, переданных на патронат и оплата услуг патронатных воспитателей¹. Если с двумя первыми предложениями А.М. Грибкова мы согласны, то по поводу третьего предложения не совсем согласны. Закон № 48 – ФЗ, если точно следовать его названию он не обязан этого делать.

Далее, порядок отмены опеки, как он описан в нормативных актах, позволяет сделать любопытные наблюдения: перечисляя основания для отстранения опекуна, закон делает явный акцент на имущественные взаимоотношения между опекуном и подопечных. Из нарушений личных прав подопечных – только «оставление подопечного без надзора и необходимой помощи». Возможно, это связано с тем, что опека нередко устанавливается в отношении пожилых граждан или недееспособных взрослых, но тем не менее перекос в «имущественную» плоскость налицо. Так, актом органа опеки и попечительства Михайлов Д.Д. был отстранен от опеки над своим родным братом ввиду того, что постоянных доходов не

¹ Грибков А.М. Договорное регулирование отношений по устройству детей, оставшихся без попечения родителей : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. 207 с.

имел, основным доходом имел только пенсию. Потому опека над его родным братом была передана чужому человеку¹.

И освобождение, и отстранение опекуна от обязанностей оформляется актом органа опеки и попечительства. Такой порядок предоставляет сотруднику органа опеки и попечительства определенную свободу выбора в выборе формулировок для отмены опеки, ведь сотрудник органа опеки и попечительства формально не связан заявлением опекуна и вправе издать акт, где вместо «опекун освобожден от исполнения обязанностей по просьбе опекуна» будет значиться «опекун отстранен от исполнения обязанностей по причине ненадлежащего из выполнения». Учитывая суровые последствия «отстранения», сотрудник органа опеки и попечительства получает возможность использовать формулировку в акте об отмене опеке как инструмент репрессий против «несговорчивого» опекуна.

Если лицо, которого орган опеки и попечительства отстранил от опекунства, а он отказывается передать ребенка органу опеки и попечительства, то орган опеки и попечительства имеет право обратиться в суд с иском об отобрании ребенка².

Основания для отказа от исполнения договора о приемной семье перечислены в ст. 153.2 СК РФ. Приемные родители вправе отказаться от исполнения договора о приемной семье при наличии уважительных причин (болезнь, изменение семейного или имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с ребенком или детьми, наличие конфликтных отношений между детьми и другие).

¹ Решение Тюльганского районного суда Оренбургской области от 14 мая 2012 г. URL : // <https://rospravosudie.com/court-tyulganskij-rajonnyj-sud-orenburgskaya-oblast-s/act-105424173/>

² п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 мая 1998 № 10 (в редакции от 6 февраля 2007 г.) «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1998. № 7.

Орган опеки и попечительства вправе отказаться от исполнения договора о приемной семье в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка или детей, возвращения ребенка или детей родителям либо усыновления ребенка или детей.

В отличие от опекунов, у приемных родителей есть возможность указать личные, неимущественные, проблемы в качестве основания для отказа от воспитания ребенка. Однако, и в случае приемной семьи у сотрудника органа опеки и попечительства фактически есть выбор: принять отказ приемного родителя и освободить его исполнения договора добровольно или же протянуть время до того момента, когда конфликтные отношения в приемной семье усугубятся до уровня «неблагоприятных условий для воспитания ребенка» и тогда органа опеки и попечительства могут инициировать расторжение договора «по причине грубого неисполнения приемным родителем своих обязательств».

И.Ф. Александров проведя анализ норм, регулирующих опеку и попечительство над несовершеннолетними детьми, пришел к следующим выводам:

- в ст. 25 Закон № 48 – ФЗ установлено, что опекун или попечитель ежегодно не позднее 1 февраля текущего года, если иной срок не установлен договором об осуществлении опеки или попечительства, представляет в орган опеки и попечительства отчет в письменной форме за предыдущий год о хранении, об использовании имущества подопечного и об управлении имуществом подопечного. Однако необходимо упростить форму данного отчета, так как его объем составляет семь листов, что под силу подготовленному бухгалтеру, каковыми эти лица не являются¹.

¹ Александров И.Ф. Проблемы правового регулирования опеки и попечительства в семейном законодательстве // Семейное право на рубеже XX - XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: Материалы Международной научно-практической

С первым предложением И.Ф. Александрова мы не согласны категорически. Опекуны и попечители обязаны отчитываться перед органом опеки и попечительства о расходах, иначе могут быть злоупотребления, к примеру, опекун будет на себя тратить пенсию ребёнка – инвалида. Однако не все опекуны добровольно исполняют свои обязанности по отчетности. Так, в Пономаревском районе Оренбургской области прокурор был вынужден обратиться в суд за с заявлением к Михееву Н.А., опекуна несовершеннолетней К.О.Г. предоставить в орган опеки и попечительства администрации МО Пономаревский район отчет в письменной форме о хранении, об использовании имущества несовершеннолетнего подопечного и об управлении таким имуществом¹.

По поводу ежегодного отчета об использовании денежных средств считаем, что он должен быть обязательно, но вот с упрощением его формы мы согласны. В статье 25 Закон № 48 – ФЗ не говорится о том, что отчет должен состоять из семи листов, говорится лишь о том, что он должен содержать, поэтому эта норма не нуждается в редакции.

Таким образом, правоприменительная практика опеки и попечительства достаточно затруднена из-за несовершенства действующего законодательства.

МЕТОДИЧЕСКАЯ РАЗРАБОТКА ПО ТЕМЕ ВКР

Тема: «Опека и попечительство над несовершеннолетними»

конференции / И.Ф. Александров, О.С. Алферова, З.А. Ахметьянова и др.; отв. ред. О.Н. Низамиева. М.: Статут, 2011. С. 205.

¹ Решение Пономаревского районного суда Оренбургской области от 24 мая 2012 г. URL: // <https://rospravosudie.com/court-ponomarevskij-rajonnyj-sud-orenburgskaya-oblast-s/act-105896617/>

Данное занятие разработано для учащихся учреждения среднего профессионального образования юридических специальностей.

Курс (дисциплина): семейное право.

Форма занятия: лекция.

Метод обучения: словесный.

Средства обучения: раздаточный материал.

Цель занятия: сформировать понятие правовых основ опеки и попечительства над несовершеннолетними.

Задачи:

1) разъяснить понятие правовых основ опеки и попечительства над несовершеннолетними и ключевые нормативно-правовые акты в данной сфере;

2) продолжить формирование формально-логического мышления и умения анализировать нормативно-правовые акты (в сфере опеки и попечительства над несовершеннолетними);

3) формировать правосознание, правовую культуру учащихся и интерес к дисциплине.

План занятия (80 мин.).

1. Организационный момент (10 минут).

1.1. Цель (2 минуты).

1.2. Актуальность темы занятия (8 минут).

2. Основное содержание занятия (60 минут).

2.1. Понятие правовых основ опеки и попечительства над несовершеннолетними (30 мин.).

2.2. Ключевые нормативно-правовые акты в данной сфере (30 мин.).

3. Подведение итогов (10 минут).

3.1. Вопросы для закрепления материала (8 минут).

3.2. Общий вывод (2 минуты).

Ход занятия:

1. Организационный момент.

1.1. Цель: сегодня мы знакомимся с понятием опека и попечительство над несовершеннолетними. Нам необходимо выяснить правовые основы сферы опеки и попечительства над несовершеннолетними. (Запись в тетради темы урока).

1.2. Актуальность темы занятия:

В настоящее время вопросы регулирования правоотношений по опеке и попечительству приобрели в России особую значимость. Нужно признать, что сегодня без поддержки государства многие сограждане, оказавшиеся в наиболее тяжелых, сложных жизненных условиях, не в состоянии решить большинство социальных, жилищных, финансовых вопросов, что влечет появление многих острых проблем, таких, как пьянство, высокая смертность, преступность, в том числе и подростковая, беспризорность и т.д.

В этой связи одним из наиболее удачных решений проблемы устройства несовершеннолетних, обеспечения их надлежащими условиями жизни, питания, образования, воспитания можно назвать опеку и попечительство.

Данная форма воспитания несовершеннолетних является одним из традиционных институтов обеспечения гарантированных государством конституционных прав граждан на защиту их законных интересов.

В настоящее время активно проводится политика государства по изменению существующего порядка защиты прав граждан, нуждающихся в особом внимании в силу ряда причин, в частности, возраста, состояния здоровья, умственного и психического развития и т.д.

Кроме этого, споры, связанные с применением законодательства об опеке и попечительства над несовершеннолетними, можно отнести к категории наиболее социально значимых категорий споров.

2. Основное содержание занятия

Учащимся предлагается записать следующий материал:

2.1. Теоретические основы опеки и попечительства над несовершеннолетними.

Опека над несовершеннолетними детьми – это форма устройства не достигших возраста четырнадцати лет граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия, а под попечительством над несовершеннолетними детьми понимает форму устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со статьей 30 ГК РФ.

Субъектами правоотношений при опеке над несовершеннолетними детьми являются:

- несовершеннолетний ребёнок – сирота до четырнадцати лет;
- несовершеннолетний ребёнок до четырнадцати лет, оставшийся без попечения единственного родителя или обоих родителей;
- орган опеки и попечительства;
- опекун.

Субъектами правоотношений при попечительстве над несовершеннолетними детьми являются:

- несовершеннолетний ребёнок – сирота в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет;
- орган опеки и попечительства;

- попечитель.

Основанием установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми является факт утраты несовершеннолетними детьми попечения родителей и факт временного отсутствия родителей, например, если они вынуждены уехать в длительную командировку.

Основаниями прекращения опеки над несовершеннолетними детьми являются: достижение малолетними подопечными возраста 14 лет; достижение родителем несовершеннолетнего ребёнка возраста 16 лет; истечение срока действия акта о назначении опекуна несовершеннолетнего ребёнка (пп.2 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть опекаемого ребёнка (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть опекуна (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); отказ опекуна от опеки (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); возникновение противоречий между интересами подопечного несовершеннолетнего ребёнка и интересами опекуна; при отстранении опекуна (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ).

Основаниями прекращения попечительства над несовершеннолетними детьми являются: достижение подопечным возраста 18 лет; если суд выносит решение о признании подопечного дееспособным; истечение срока действия акта о назначении попечителя несовершеннолетнего ребёнка (пп.2 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть подопечного ребёнка (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть попечителя (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); отказ попечителя от опеки (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); возникновение противоречий между интересами подопечного и интересами попечителя; при отстранении попечителя (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ).

Таким образом, опека и попечительство-это достаточно весомый, важный и главное необходимый институт в рамках общегосударственного масштаба, так как именно от его функционирования, эффективности и развития зависит выживание не только определенных категорий лиц и

граждан, но и всего общества, а также обеспечение нуждающихся лиц в правовой и социальной защиты .

Вопросы:

1. Назовите субъекты правоотношений при опеке и попечительстве над несовершеннолетними детьми? (Ответ: несовершеннолетний ребёнок – сирота в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, орган опеки и попечительства, попечитель)

2. Назовите основания установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми.

3. Назовите основания прекращения опеки над несовершеннолетними детьми.

2.2. Нормативно – правовая база опеки и попечительства над несовершеннолетними.

Основные нормативно-правовые акты, которые образуют совокупность системы регулирования правоотношений в данной области.

1. Конвенция о правах ребёнка;

2. Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (с поправками от 21 июля 2014 г.);

3. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223–ФЗ (в редакции от 30 декабря 2015 г.);

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51–ФЗ (в редакции от 3 июля 2016 г.);

5. Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48–ФЗ (в редакции от 28 ноября 2015 г.) «Об опеке и попечительстве» и иные акты по теме исследования.

Вопросы:

1. Назовите ключевые нормативно-правовые акты, касающиеся опеки и попечительства над несовершеннолетними.

3. Подведение итогов.

3.1. Вопросы:

1. Каковы цели опеки и попечительства над несовершеннолетними?

3.2. Общий вывод: правовую основу в сфере опеки и попечительства составляют: ГК РФ, СК РФ, Федеральные законы, Постановления и распоряжения Правительства РФ, ведомственные нормативные акты.

В заключении можно сказать, что институт опеки и попечительства – это достаточно сложный, многофункциональный и специфический гражданско-правовой институт. Его назначение определяется в зависимости от того, какие именно интересы и потребности подопечных лиц, подлежат охране в первоочередном порядке.

Таким образом, опека и попечительство своими действиями удовлетворяет как интересы частного лица в самосохранении жизни, здоровья, права, так и интересы общественные, публичные в целом, в сохранении граждан, данного общества (устранение нищенства, детской безнадзорности, снижение уровня алкоголизма, наркомании, преступности в стране и др.)

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенное исследование опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми позволило сформулировать следующие выводы.

1. Опекa над несовершеннолетними детьми – это форма устройства не достигших возраста четырнадцати лет граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия, а под попечительством над несовершеннолетними детьми понимает форму устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со статьей 30 ГК РФ.

2. Субъектами правоотношений при опеке над несовершеннолетними детьми являются:

- несовершеннолетний ребёнок – сирота до четырнадцати лет;
- несовершеннолетний ребёнок до четырнадцати лет, оставшийся без попечения единственного родителя или обоих родителей;
- орган опеки и попечительства;
- опекун.

Субъектами правоотношений при попечительстве над несовершеннолетними детьми являются:

- несовершеннолетний ребёнок – сирота в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет;
- орган опеки и попечительства;
- попечитель.

3. Основанием установления опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми является факт утраты несовершеннолетними детьми попечения родителей и факт временного отсутствия родителей, например, если они вынуждены уехать в длительную командировку.

4. Основаниями прекращения опеки над несовершеннолетними детьми являются: достижение малолетними подопечными возраста 14 лет; достижение родителем несовершеннолетнего ребёнка возраста 16 лет; истечение срока действия акта о назначении опекуна несовершеннолетнего ребёнка (пп.2 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть опекаемого ребёнка (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть опекуна (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); отказ опекуна от опеки (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); возникновение противоречий между интересами подопечного несовершеннолетнего ребёнка и интересами опекуна; при отстранении опекуна (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ).

Основаниями прекращения попечительства над несовершеннолетними детьми являются: достижение подопечным возраста 18 лет; если суд выносит решение о признании подопечного дееспособным; истечение срока действия акта о назначении попечителя несовершеннолетнего ребёнка (пп.2 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть подопечного ребёнка (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); смерть попечителя (пп.1 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); отказ попечителя от опеки (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ); возникновение противоречий между интересами подопечного и интересами попечителя; при отстранении попечителя (пп.3 п. 1 ст. 29 Закона № 48 – ФЗ).

5. Правоприменительная практика опеки и попечительства достаточно затруднена из-за несовершенства действующего законодательства. В ходе исследования нами обнаружены следующие проблемы:

ГК РФ в статье 33 устанавливая правило о том, что попечительство устанавливается над несовершеннолетними гражданами в возрасте от

четырнадцать до восемнадцати лет, не говорит об основании установлении попечительства над несовершеннолетним. Создается впечатление, как будто в Российской Федерации над всеми несовершеннолетними гражданами в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет устанавливается попечительство. В этой связи автор работы предлагает п. 1 ст. 32 ГК РФ изложить в следующей редакции: «попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, оставшимися без попечения родителей... далее – по тексту».

Автор надеется, что внесение указанных предложений позволит совершенствовать институт опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты

Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Российская газета. 1993. 25 декабря.

Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций 10 декабря 1948 года // Российская газета. 1998. 10 декабря.

Конвенция о защите прав человека и основных свобод, заключенная 4 ноября 1950 года в г. Риме // Бюллетень международных договоров. 2001. № 3.

Конвенция о правах ребенка (Нью-Йорк, 20 ноября 1989 г.) // Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. 1990. № 45. Ст.955.

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51–ФЗ (в ред. от 3 июля 2016 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223–ФЗ (в ред. от 30 декабря 2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 16.

Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63 – ФЗ (в ред. от 22 ноября 2016 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 25. Ст. 2954

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138 – ФЗ (в ред. от 19 декабря 2016 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 46. Ст. 4532.

Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48–ФЗ (в ред. от 28 ноября 2015 г.) «Об опеке и попечительстве» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2008 . № 17. Ст. 1755.

Указ Президента Российской Федерации от 1 июня 2012 г. № 761 «О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2012. № 23. Ст. 2994.

Постановление Правительства Российской Федерации от 18 мая 2009 г. № 423 (в редакции от 10 сентября 2015 г.) «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 21. Ст. 2572

Постановление Правительства Российской Федерации от 14 февраля 2013 г. № 117 «Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить (удочерить) ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную или патронатную семью» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2013. № 36. Ст. 4577.

Приказ Министерства образования и науки Российской Федерации от 20 августа 2012 г. № 623 «Об утверждении требований к содержанию программы подготовки лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей, и формы свидетельства о прохождении такой подготовки на территории Российской Федерации» // Российская газета. 2012. 31 августа.

Приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации от 18 июня 2014 г. № 290н «Об утверждении Порядка медицинского освидетельствования граждан, намеревающихся усыновить (удочерить), взять под опеку (попечительство), в приемную или патронатную семью детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также формы заключения о результатах медицинского освидетельствования таких граждан» // Российская газета. 2014. 18 августа.

Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве от 16 сентября 1918 г. // Собрание узаконений и распоряжений Рабочего и Крестьянского правительства Российской

Советской Федеративной Социалистической Республики. 1918. № 76 - 77.
Ст. 818 (Утратил силу)

Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве от 16 сентября 1918 г. // Собрание узаконений и распоряжений Рабочего и Крестьянского правительства Российской Советской Федеративной Социалистической Республики. 1918. № 76 - 77.
Ст. 818 (Утратил силу)

Кодекс законов о браке, семье и опеке от 19 ноября 1926 г. // Собрание узаконений и распоряжений Рабочего и Крестьянского правительства Российской Советской Федеративной Социалистической Республики. 1926. № 82. Ст. 612 (Утратил силу)

Кодекс о браке и семье Российской Советской Федеративной Социалистической Республики от 30 июля 1969 г. // Свод законов Российской Советской Федеративной Социалистической Республики. Т.2.
Ст. 43 (Утратил силу)

Судебная практика

Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 мая 1998 № 10 (в редакции от 6 февраля 2007 г.) «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1998. №
Определение Верховного Суда Российской Федерации от 11 февраля 2014 г. № 4-КГ13-36 //

Кассационное определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Удмуртской Республики от 16 ноября 2011 года [Электронный ресурс] // <https://rospravosudie.com/court-verhovnyj-sud-udmurtskoj-respubliki-udmurtskaya-respublika-s/act-103840788/> (дата обращения – 10.12.2016)

Решение Выселковского районного суда Краснодарского края от 19 апреля 2012 года [Электронный ресурс] // <https://rospravosudie.com/court->

vyselkovskij-rajonnyj-sud-krasnodarskij-kraj-s/act-104800411/ (дата обращения – 10.12.2016)

Решение Новосергиевского районного суда Оренбургской области от 28 апреля 2012 г. [Электронный ресурс] // <https://rospravosudie.com/court-novosergievsckij-rajonnyj-sud-orenburgskaya-oblast-s/act-106331012/> (дата обращения – 07.01.2017)

Решение Тюльганского районного суда Оренбургской области от 14 мая 2012 г. [Электронный ресурс] // <https://rospravosudie.com/court-tyulganskij-rajonnyj-sud-orenburgskaya-oblast-s/act-105424173/> (дата обращения – 07.01.2017)

Решение Пономаревского районного суда Оренбургской области от 24 мая 2012 г. [Электронный ресурс] // <https://rospravosudie.com/court-ponomarevskij-rajonnyj-sud-orenburgskaya-oblast-s/act-105896617/> (дата обращения – 07.01.2017)

Литература

Александров Ф.И., Алферова О.С., Ахметьянова З.А., и др.; отв. ред. Низамиева О.Н. Проблемы правового регулирования опеки и попечительства в семейном законодательстве // Семейное право на рубеже XX - XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: Материалы Международной научно-практической конференции / И.Ф. Александров, О.С. Алферова, З.А. Ахметьянова и др.; отв. ред. О.Н. Низамиева. М.: Статут, 2011. 446 с.

Буянова Е.В. Процессуальный порядок обжалования и исполнения судебных решений об усыновлении (удочерении) ребёнка и отмене усыновления (удочерения) // Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2016. № 27. С.46-54

Владимирский-Буданов М.Ф. Обзор истории русского права. Ростов–на–Дону: Феникс, 1995. 800 с.

Власов А.А. Гражданский процесс. М.: Юрайт, 2014.584 с.

Гражданское право: в 2 т. Том I: Учебник / под ред. Е.А. Суханова. М.: Волтерс Клувер, 2010. 816 с.

Грибков А.М. ФЗ «Об опеке и попечительстве»: основные проблемы и пути развития // Юридическая наука и практика: история и современность: сборник материалов II Международной научно-практической конференции, 17 июня 2014 г. Рязань: Концепция, 2014, Вып. 2. С.115-123

Грибков А.М. Договорное регулирование отношений по устройству детей, оставшихся без попечения родителей : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. 207 с.

Замятина И.И., Левкин Р.В., Поплавская О.В. Взаимодействие органов опеки и попечительства с амбулаторной психиатрической службой при назначении опекуна (попечителя) // Социальное и пенсионное право. 2013. № 4. С. 4 - 9.

Занина Т.М., Нехорошева С.С. Ограничение родительских прав: возможность использования в административном законодательстве // Вестник Воронежского государственного университета. Серия: Право. 2014. № 4 (19) С.99-105.

История государства и права России / под ред. Ю.П.Титова. М: Проспект, 2011. 544 с.

Касьянова И.Н. Опека и попечительство над несовершеннолетними детьми, утратившими родительское попечение // Вопросы ювенальной юстиции. 2013. № 4. С. 14 - 19.

Крашенинников П. В. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации, Федеральному закону «Об опеке и попечительстве» и Федеральному закону «Об актах гражданского состояния» / *Алексеева О.Г., Андропов В.В., Бухарбаева А.А* и др.; под ред. *Крашенинникова П.В.* М.: Статут, 2012. 653 с.

Лишение родительских прав – это крайняя мера воздействия на родителей [Электронный ресурс] официальный сайт г. Оренбурга

http://www.orenburg.ru/general_news/246/37207/?sphrase_id=208055(дата обращения – 07.01.2017)

Маринкин Д.Н. Толерантность к однополым бракам: правовые и социальные проблемы современной России // Языковая толерантность как фактор эффективности языковой политики. М., 2015. С.412 - 415с.

Невзоров А.И. Опекa над несовершеннолетними. Исторический очерк института и положение его в действующем русском законодательстве. М.: Книга по Требованию, 2011. 248 с.

Неволин К.А. История российских гражданских законов: Введение и книга первая о союзах семейственных. Ч. 1. М.: Статут, 2005. 456 с.

Нечаева А.М. Деятельность органов опеки и попечительства по защите прав ребенка в семейно-правовой сфере // Российская юстиция. 2011. № 11. С. 19 - 21

Нечаева А.М. История законодательства об опеке и попечительстве над несовершеннолетними детьми // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. № 4. С. 3 – 8.

Овсянникова А.С. Установление опеки и попечительства над несовершеннолетними // Социально-экономические исследования, гуманитарные науки и юриспруденция: теория и практика. 2015. № 1. С. 221-223.

Ординарцев И.И. Ограничение родительских прав: самостоятельная мера ответственности или «условное» лишение родительских прав // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. 2013. № 35. С. 55-59.

Правоведение: учебное пособие для студентов неюридических фак. вузов / Под ред. В.И. Шкатуллы ; рец.: А.Ф. Ноздрачев, Ю.К. Краснов. М.: Академия, 2010. 464 с.

Российское законодательство X – XX веков: Законодательство периода расцвета абсолютизма. В 9-ти томах. Т. 5 / отв. ред.: Индова Е.И.; под общ. ред.: Чистяков О.И. М.: Юрид. лит., 1987. 528 с.

Сергеевич В.И. Лекции и исследования по древней истории русского права / Под ред. В.А. Томсинов. М.: Зерцало, 2004. 488 с.

Снежковская И.В., Фетисова О.В. Проблемы правового регулирования опеки и попечительства // Законодательное регулирование общественных отношений в отдельных отраслях российского права: сборник статей преподавателей и студентов. М.: ФЦОЗ, 2014. С. 154-157

Фурдина А.А. Проблемы правового регулирования отношений в сфере опеки и попечительства // Актуальные проблемы российского права. Сб. материалов межвуз. науч. студенч. конф. Воронеж, 03 апреля 2012 г. Воронеж: НОУ ВПО МУ им. С.В. Витте, 2012. С. 88-89.

Харсеева В.Л. О некоторых аспектах установления опеки и попечительства над детьми, оставшимся без попечения родителей // Общество: политика, экономика, право. 2013. № 3. С. 88-92.

Цатурова М.К. Русское семейное право XVI - XVIII вв. М.: Юрид. лит., 1991. 112 с.

Шамрин М.Ю. Административно-правовой статус Уполномоченного по правам ребенка: историко-теоретический аспект: монография / под ред. Тула: Изд-во ТулГУ, 2015. 596 с.