

И.А. ДУБРОВСКАЯ

ПРАВА РЕБЕНКА

Дубровская Ирина Александровна - юрист ООО "Профи-С".

Глава 1. МЕЖДУНАРОДНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ РЕБЕНКА. ПРАВОВОЙ СТАТУС РЕБЕНКА –ЧТО ЭТО ТАКОЕ? КЛАССИФИКАЦИЯ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ ДЕТЕЙ

Основой любого современного государства, ячейкой общества, несомненно, является семья. Главной же ценностью семейной жизни считаются дети. Именно забота о них является залогом процветания государства и общества. Причем забота эта должна исходить в равной степени и от родителей, и от государства. Государство путем должной поддержки извне, социальной политики, проводимой в отношении семьи и детства, способствует становлению полноценных граждан и развитию общества в целом. Сегодняшняя действительность свидетельствует, что обеспечение прав ребенка стало серьезной проблемой для России. Тяжелая экономическая ситуация, существующая в нашей стране уже несколько лет, отражается в первую очередь на семейном благополучии. Лишь некоторое число семей смогло адаптироваться к новой ситуации. Страдают от этого, конечно же, дети. Бездуховность, равнодушие, жестокость и агрессивность взрослых ведут к деградации, одичанию детей и подростков из различных социальных слоев.

В ближайшее десятилетие в России ожидается уменьшение численности населения моложе трудоспособного возраста в связи с низким уровнем рождаемости. По сравнению с 2003 годом число детей уменьшилось на 44,3 тысячи, или на 8 процентов. Сокращается и количество многодетных семей с несовершеннолетними детьми. По-прежнему высоким остается число факторов, способствующих росту семейного неблагополучия, нарушению социализации детей. Несмотря на сокращение количества разводов за последние два года, все еще высока доля неполных семей, продолжается рост внебрачной рождаемости.

Ежегодно увеличивается число детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Кроме того, ежегодно растет число выявленных детей из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Остается острой проблема социального сиротства и детской безнадзорности. Также увеличилось количество случаев привлечения родителей к уголовной ответственности за жестокое обращение с ребенком.

В числе причин, способствующих возникновению инвалидности у детей, отмечаются ухудшение экологической ситуации, неблагоприятные условия труда женщин, рост травматизма, высокий уровень заболеваемости родителей.

Проблема защиты прав ребенка существует не только в России, но и во всем мире, но для нашей страны она приобретает пугающие размеры. Нарушение прав детей стало особенно распространенным в последние годы.

Зачастую дети или их юридические представители ничего не могут сделать для защиты прав ребенка на национальном уровне, в такой ситуации не только возможно, но и необходимо обращение в международные институты защиты прав человека. Данное право устанавливает часть 3 статьи 46 Конституции Российской Федерации. В ней предусматривается право каждого гражданина на обращение в международные органы защиты прав человека в том случае, когда все средства правовой защиты, доступные ему внутри государства, были исчерпаны. Таким образом, функционирование правовой системы в Российской Федерации основывается не только на принципах, установленных внутренним законодательством, но и на общепризнанных стандартах, существующих в международном сообществе. "Институт прав человека стал тем центром, который сфокусировал в себе все основные проблемы современности как глобального, так и национального уровня" <1>.

<1> Международно-правовые способы защиты прав человека: Сб. науч. статей / Под ред. Н.А. Баринова, Т.М. Пряхиной. Серия "Права человека: сферы реализации". Вып. 3. Саратов, 2003. С. 6.

Международное сотрудничество в области прав человека имеет ряд успехов и достижений. Сложилось четкое представление относительно общепризнанных прав человека, накоплен основной массив международных стандартов, создана сеть международных механизмов и процедур в области защиты прав человека, широкое распространение получила практика привлечения неправительственных организаций к обсуждению в системе Организации Объединенных Наций (далее - ООН) вопросов, связанных с правами человека, и т.д. <2>.

<2> См.: Саидов А.Х. Общепризнанные права человека. М., 2004. С. 82 - 83.

Наиболее важным моментом является признание детей самостоятельными субъектами права, при этом признается, что ребенок ввиду его физической и умственной незрелости нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту, как до, так и после рождения.

Перспективным в функционировании механизмов обеспечения защиты прав человека является "не замыкание прав человека на национальном уровне, а разработка более эффективных мер по оптимизации взаимодействия международных, региональных и национальных усилий в деле поощрения и развития уважения к ним. Многоуровневое обеспечение и развитие прав человека будет содействовать их утверждению в качестве реального стержня современного миропорядка" <3>.

<3> Шугуров М.В. Международно-правовая политика в области прав человека: проблема доктринального обоснования // Правовая политика и правовая жизнь. 2005. N 3. С. 7 - 8.

Все международные органы по правам человека, участвующие в защите прав ребенка, действуют на универсальном уровне, в рамках ООН.

Универсальные органы в зависимости от их юридической природы можно разделить на внедоговорные контрольные механизмы, созданные на основе Устава ООН, и договорные (конвенционные) контрольные органы, создание которых предусмотрено международными соглашениями по правам человека. Кроме того, универсальные органы могут быть общей и специальной компетенции.

Внедоговорные механизмы - это органы ООН. Устав ООН 1945 г. непосредственно не посвящен правам человека. Но, выполняя роль Конституции ООН, он лежит в основе международного правопорядка. В соответствии со статьей 55 (с) Устава Организация Объединенных Наций призвана содействовать "всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии".

В целях реализации этой задачи статья 57 Устава предусматривает создание различных вспомогательных специализированных учреждений ООН. Среди таких учреждений, которые занимаются в том числе и правами детей, можно назвать:

- 1) Международную организацию труда (МОТ);
- 2) Всемирную организацию здравоохранения (ВОЗ);
- 3) Организацию ООН по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО);
- 4) Международный детский фонд ООН (ЮНИСЕФ);
- 5) Фонд ООН по народонаселению;
- 6) Программу развития ООН;
- 7) Управление Верховного комиссара ООН по делам беженцев (УВКБ).

Из внедоговорных органов ООН непосредственное отношение к вопросу о контроле за соблюдением прав ребенка имеют: Генеральная Ассамблея ООН, Совет Безопасности ООН, Экономический и Социальный Совет (ЭКОСОС), Комиссия ООН по правам человека.

Генеральная Ассамблея ООН выполняет ряд функций в отношении прав человека. Так, она организует исследования, дает рекомендации в целях содействия осуществлению прав человека, принимает по вопросам прав человека резолюции (декларации) и утверждает договоры. Так, в отношении прав ребенка она приняла

Декларацию прав ребенка и Конвенцию о правах ребенка. Кроме того, Генеральная Ассамблея создает различные вспомогательные органы (например, ЮНИСЕФ), назначает специальных докладчиков в сфере защиты прав ребенка (Специального докладчика по изучению прав ребенка в период вооруженных конфликтов).

Совет Безопасности ООН осуществляет деятельность, имеющую большое значение для защиты детей в период вооруженных конфликтов, так как он уполномочен предпринимать действия по поддержанию международного мира и безопасности.

Экономический и Социальный Совет (ЭКОСОС) по вопросам, входящим в его компетенцию, может подготавливать для представления Генеральной Ассамблеи проекты резолюций и конвенций, созывать международные конференции по правам человека.

Комиссия ООН по правам человека полномочна принимать сообщения от любых лиц и изучать ситуации нарушений прав человека. Однако крайне политизированная природа этого органа и некоторые иные факторы не позволяют Комиссии осуществлять высокоэффективную защиту прав человека в целом и прав ребенка в частности.

Действующая в настоящее время система договорных (конвенционных) органов - органов, учрежденных международными конвенциями, конкретными договорами по правам человека для обеспечения выполнения именно их положений, состоит из шести комитетов:

- 1) Комитет по правам человека, созданный в соответствии с Международным пактом о гражданских и политических правах 1966 г. с целью имплементации его норм;

- 2) Комитет по ликвидации расовой дискриминации - в соответствии с Международной конвенцией о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1965 г.;

3) Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин - в соответствии с Конвенцией о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин 1979 г.;

4) Комитет против пыток - в соответствии с Конвенцией против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 г.;

5) Комитет по экономическим, социальным и культурным правам - в соответствии с Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах 1966 г.;

6) Комитет по правам ребенка - в соответствии с Конвенцией о правах ребенка 1989 г.

Комитет ООН по правам человека является одним из наиболее авторитетных международных органов в области прав человека, создан с целью помочь осуществлению требований Международного пакта о гражданских и политических правах, результаты его деятельности дают достаточно полную картину международного контроля в области прав человека на универсальном уровне. Комитет состоит из 18 экспертов, которые выступают в личном качестве, а не как представители государств. Комитет накопил значительный опыт, изучение которого представляет не только огромный теоретический, но и практический интерес.

Согласно Факультативному протоколу к Пакту о гражданских и политических правах, вступившему в действие в 1976 г., Комитет правомочен рассматривать жалобы отдельных лиц на нарушения их прав, закрепленных Всеобщей декларацией прав человека. Условием является то, что государство-нарушитель должно являться участником Пакта и ратифицировать Протокол или присоединиться к нему. В Пакте содержатся статьи, закрепляющие права ребенка.

Комитеты по итогам рассмотрения докладов формулируют замечания.

Определенную роль в правозащитной деятельности играют и другие договорные органы.

Однако указанные комитеты являются квазисудебными органами, имеющими компетенцию рассматривать жалобы, представленные гражданами, в которых государство - участник соответствующих международно-правовых документов обвиняется в нарушении их прав. Теоретически заявители могут быть любого возраста, и, кроме того, дети могут быть представлены их родителями или иными законными представителями. Количество обращений, касающихся прав ребенка, которые эти органы получили по настоящий момент, небольшое. Это связано и с длительностью процедуры рассмотрения обращений, и с необязательностью принимаемых решений. Однако само по себе право обращения в эти органы является очень неплохим достижением, которое, несомненно, следует развивать.

Остановимся подробнее на Комитете ООН по правам ребенка, так как именно этот орган непосредственно занимается защитой прав ребенка. Остальные же пять комитетов могут осуществлять защиту прав ребенка лишь косвенно - посредством рассмотрения докладов в пределах своих мандатов, которые включают всех лиц или определенную группу лиц, которые, в свою очередь, могут включать или не включать в свое число детей.

Комитет по правам ребенка учрежден в 1989 г. Конвенцией о правах ребенка. В соответствии со статьей 43 Конвенции Комитет состоит из десяти экспертов из числа граждан государств-участников, которые работают в индивидуальном качестве и избираются на четырехлетний срок. Все государства - участники Конвенции могут выдвигать кандидатов. Комитет заседает три раза в год (в январе, мае - июне и октябре) в Женеве. Он рассматривает прогресс, достигнутый государствами-участниками в исполнении обязательств, установленных Конвенцией 1989 г.

Каждые два года Комитет представляет Генеральной Ассамблее доклад о своей деятельности. Государства-участники должны подавать в Комитет через Генерального секретаря доклады о мерах, предпринятых для реализации прав, признанных в Конвенции, и о прогрессе, достигнутом в использовании этих прав; первый доклад должен быть представлен соответствующим

государством-участником не позже чем через два года после вступления в силу Конвенции и далее каждые пять лет.

В докладах должны указываться факторы и трудности, влияющие на выполнение обязательств по Конвенции. Кроме того, должны быть представлены сведения, показывающие, как Конвенция выполняется соответствующей страной. Статья 44 закрепляет, что государства-участники обеспечивают широкую гласность своих докладов в собственных странах.

В периодических докладах об осуществлении Конвенции должна содержаться информация за охватываемый период, включая меры, принятые государством-участником, в том числе заключение двусторонних и многосторонних соглашений в области прав ребенка и присоединение к ним, а также изменения в законодательстве и практике на национальном, региональном и местном уровнях, такие как:

- создание механизмов и структур для координации и контролирования усилий по осуществлению Конвенции;
- разработка общей или секторальной политики, программ и контролирования усилий по осуществлению Конвенции;
- прогресс, достигнутый в осуществлении прав ребенка;
- факторы и трудности на пути полного осуществления прав, изложенных в Конвенции, и меры по их преодолению;
- планы, намечаемые в целях дальнейшего совершенствования реализации прав ребенка.

Для отслеживания произошедших изменений периодические доклады должны содержать информацию о рассмотрении замечаний Комитета по предыдущему докладу. К докладам должны прилагаться упоминавшиеся в них тексты основных законов и судебных решений, подробная статистическая информация и показатели, а также соответствующие исследования. Таким образом, пересмотр всего внутреннего законодательства и соответствующих административных инструкций

по обеспечению соблюдения в полной мере Конвенции представляет собой обязательство государств.

При обсуждении доклада Комитет обсуждает и анализирует не только количественные показатели, но и усилия, прилагаемые этой страной для обеспечения прав ребенка, а также меры, необходимые для преодоления трудностей в отдельных аспектах прав ребенка <4>.

<4> См.: Гарина Н.В. Деятельность Комитета по правам ребенка // Международное публичное и частное право. 2003. N 2 (11). С. 22 - 25.

В 1992 г. Россия представила в этот Комитет свой первый Государственный периодический доклад.

Комитет по правам ребенка, кроме официального доклада, собирает сведения от неправительственных и межправительственных организаций, которые могут представлять свои собственные доклады независимо от правительства. Для этого в его работе согласно статье 45 принимают участие ЮНИСЕФ и специализированные учреждения, которые по просьбе Комитета: а) представляют доклады и оценки относительно осуществления Конвенции в областях, входящих в сферу их деятельности; б) рассматривают передаваемые им Комитетом доклады государств, содержащие просьбы о технической консультации. Кроме того, Комитет предлагает Генеральному секретарю ООН проводить исследования по определенным вопросам, касающимся прав ребенка. Все компетентные организации могут быть приглашены к участию в дискуссиях Комитета, представлять свои взгляды и консультироваться <5>.

<5> Баттогтох Ж. Международно-правовая защита прав детей: международно-правовые аспекты: Дис. ... канд. юрид. наук (12.00.10). М., 2004. С. 80 - 82.

Периодический доклад о реализации Российской Федерацией Конвенции о правах ребенка в 1998 - 2002 гг., третий по счету, был представлен в Комитет ООН по правам ребенка в 2003 г.

На региональном уровне для европейского региона наиболее эффективным международным механизмом защиты прав человека и детей в том числе является Европейский суд по правам человека, решения которого обязательны к исполнению государством, в отношении которого они вынесены.

Возможность обращения в Европейский суд по правам человека появилась у российских граждан с момента присоединения к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. Конвенция разрешает детям подавать жалобы в Европейский суд по правам человека самостоятельно или при помощи своих законных представителей. Европейский суд по правам человека, действующий на основании Конвенции 1950 г., имеет право интерпретировать ее в свете отдельных положений Конвенции ООН по правам ребенка.

Российская Федерация ратифицировала Конвенцию 1950 г. 30 марта 1998 г., и она вступила в силу для России 5 мая того же года. К Конвенции принято 11 протоколов, в том числе Протокол N 6 "Относительно отмены смертной казни" и Протокол N 11 "О реорганизации контрольного механизма, созданного в соответствии с Конвенцией". Протокол N 11 упразднил двухзвенную систему защиты прав человека, состоящую из Европейской комиссии по правам человека и Европейского суда. В настоящее время Европейский суд по правам человека - это единый орган, действующий на постоянной основе. Также Протоколом отменено право политического органа - Комитета министров - принимать решения по существу. Комитет министров осуществляет контроль за исполнением судебных решений.

Протокол N 11 вступил в силу 1 ноября 1998 г., Российская Федерация его ратифицировала. Таким образом, Россия признала обязательность юрисдикции Европейского суда по правам человека. Теперь каждый человек, который считает, что его права нарушены и исчерпаны все средства внутригосударственной защиты,

может в соответствии с ч. 3 статьи 46 Конституции Российской Федерации обратиться за защитой в Европейский суд по правам человека.

Европейский суд по правам человека состоит из числа членов, равного числу государств - членов Совета Европы. В состав Суда от каждого государства может входить только один гражданин. Члены Суда избираются Парламентской Ассамблеей сроком на девять лет.

Любой гражданин, иностранец либо лицо без гражданства, в отношении которых органы государства или государственные учреждения допустили действия, нарушающие права и свободы, закрепленные Европейской конвенцией о защите прав человека и основных свобод, имеют право на индивидуальное обращение в Европейский суд по правам человека. При этом не имеет значения длительность пребывания потерпевшего в государстве, нарушившем его права. Главное и необходимое условие обращения - реальный факт нарушения государством, его органами или учреждениями прав и свобод личности.

Обращение в Суд не требует какого-либо предварительного уведомления государственных органов или получения их согласия на такое обращение.

Судопроизводство в Европейском суде отличается от рассмотрения дел национальными судами и состоит из нескольких стадий:

- признание приемлемости жалобы;
- урегулирование ее на уровне государства-заявителя;
- непосредственное рассмотрение;
- исполнение решения, принятого Судом.

Для признания жалобы приемлемой необходимо выполнение ряда условий.

Предметом жалобы согласно статье 34 Конвенции могут быть только права, гарантируемые ею или ее Протоколами. Кроме того, жалоба может исходить только от самого потерпевшего, если же жалобу подает объединение лиц, то каждый должен доказать свои конкретные требования. Жалоба подается не позднее чем через шесть месяцев после окончательного рассмотрения вопроса компетентным государственным органом. При этом жаловаться можно только на те нарушения

Конвенции, которые имели место после даты ее ратификации. Чтобы жалоба была признана приемлемой по существу, заявителем должны быть исчерпаны все внутригосударственные средства правовой защиты.

Часто возникает вопрос об исчерпании национальных средств защиты. "Очевидно, что последней "исчерпывающей инстанцией" в нашей стране выступает Верховный Суд - "высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, который осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики" (ст. 126 Конституции РФ)" <6>.

<6> Глотов С.А., Мазаев В.Д. Современная концепция прав человека в принципах и нормах Совета Европы. Путеводитель по специальному лекционному курсу для студентов / Институт национальной стратегии реформ. М., 2001. С. 269 - 270.

Европейским судом не принимаются:

- 1) анонимные жалобы;
- 2) жалобы, являющиеся по существу теми же, которые уже были рассмотрены Судом ранее, и не содержащие новой, относящейся к делу информации;
- 3) жалобы, составляющие предмет другой процедуры международного разбирательства и урегулирования.

Первое заявление может быть подано в произвольной форме на родном языке заявителя. В нем в хронологической последовательности следует излагать имеющие отношение к делу факты. Поступившая в Суд жалоба регистрируется в секретариате, заявителю направляются рекомендации по поводу дальнейших действий. К ответу прилагается формуляр жалобы (заявления).

Европейский суд по правам человека. Страсбург, Франция

Заявление

I. Стороны

A. Заявитель

(указываются следующие данные о заявителе или его представителе)

1. Фамилия заявителя

2. Имя, отчество

3. Гражданство

4. Род занятий

5. Дата и место рождения

6. Постоянный адрес

7. Номер телефона

8. Адрес места, где проживает в данный момент

9. Фамилия, имя, отчество представителя (адвоката)

10. Род занятий представителя

11. Адрес представителя

12. Номер телефона представителя

В. Высокая Договаривающаяся Сторона
(указывается название страны, против которой подано заявление)

13. _____

II. Описание фактов

14. _____

III. Описание предполагаемых нарушений положений Конвенции и приведение соответствующих аргументов

15. _____

IV. Выполнение положений Конвенции

16. Окончательное решение национальных органов (дата решения суда или другой инстанции, характер решения).

17. Другие решения (список в хронологическом порядке, даты принятия этих решений, суды или другие инстанции, характер всех упомянутых решений).

18. Другие инстанции, в которые мог бы обратиться заявитель, но не сделал этого, или иные меры, которые он не использовал. Следует объяснить, почему заявитель не обратился в эти инстанции или не использовал иные меры.

V. Предмет заявления

19. _____

VI. Подача заявлений в другие международные инстанции

20. Следует указать, подавалось ли заявление в какие-либо иные органы международного расследования и урегулирования. Если да, то указать все подробности.

VII. Список документов

21.
a) _____
b) _____
c) _____

VIII. Язык, на котором заявитель предпочитает вести переписку

22. Английский или французский.

IX. Декларация и подпись

23. Настоящим подтверждается, что, исходя из знаний и убеждений, вся информация, которую заявитель привел в заявлении, точная, и он обязуется уважать конфиденциальность механизма рассмотрения заявлений в Суде.

24. Настоящим подтверждается, что заявитель не имеет возражений против того, чтобы его имя было объявлено публично. Если заявитель имеет подобные возражения, необходимо сообщить об этом, четко и недвусмысленно сформулировав свои возражения.

Страна и город _____ Дата

Подпись заявителя или его представителя

Все факты, на которые указывается в жалобе, следует излагать ясно, сжато, в хронологическом порядке, с точным указанием дат. При этом сообщаются детали каждого рассмотрения в отдельности.

Соответствие заявления положениям Конвенции (п. 15 заявления) необходимо объяснить как можно точнее. Требуется также указать, почему заявитель считает описываемые факты нарушениями положений Конвенции. В заявлении также излагаются суть и подробности просьбы, с которыми заявитель обращался в национальные инстанции, а также указать, существуют ли другие инстанции, которые могли бы рассмотреть заявление, объяснив, почему не обратились в них. Заявитель указывает, каких результатов рассмотрения он ожидает.

В Европейский суд целесообразно отправлять копии документов, имеющие прямое отношение к делу. Подлинники не следует направлять, так как никакие документы не возвращаются.

При невыполнении всех требований, хотя бы частично, заявление не регистрируется и не рассматривается.

Датой поступления заявления считается дата первого обращения заявителя, если при этом хотя бы кратко сформулированы требования стороны (предмет заявления). Первоначальное обращение направляется заявителем на имя Генерального секретаря СЕ. Жалобы направляются непосредственно заявителем. Различные государственные организации, в том числе и Уполномоченный по правам человека, не могут быть посредниками для пересылки жалобы. Первоначальное обращение может быть написано на русском языке.

Кассационная инстанция российского суда считается последним средством на национальном уровне решить проблему заявителя. После отклонения кассационной жалобы можно направить обращение в Европейский суд. Основанием для обращения в Европейский суд (при наличии других условий) является и отказ Конституционного Суда РФ (включая отказ в приеме заявления). Надзорное производство в РФ - это исключительная стадия процесса, реализуемая после вступления приговора или решения в законную силу. Подача жалобы в Европейский суд не лишает заявителя права обратиться одновременно к Уполномоченному по правам человека либо в надзорную инстанцию.

В случае неисполнения решения Суда, при наличии исполнительного листа, также вправе обратиться в Страсбургский суд, сославшись на нарушение ч. 1 статьи 6 Европейской конвенции - права на справедливое судебное разбирательство. Такие прецеденты есть: по заявлению Бондарчука против Украины в 1999 г. Европейский суд возбудил дело по факту невыплаты заявителю-бюджетнику зарплаты за шесть месяцев по исполнительному листу.

Обратим внимание на то, что любая форма давления либо препятствие обращению в Европейский суд рассматривается как грубейшее нарушение норм Европейской конвенции и может привести к приостановке членства государства в Совете Европы.

На первоначальное обращение заявитель может получить ответ от референта, содержащий "мнение" о том, что, скорее всего, суд отклонит жалобу. Такой ответ не лишает заявителя права потребовать передачи дела в Суд и реальных шансов на удовлетворение жалобы. Необходимо отметить, что русский язык может быть использован в процессе рассмотрения дела по существу (с разрешения суда).

Пошлина при обращении в Европейский суд не уплачивается. Заявитель вправе обращаться в Совет Европы с просьбой об оказании финансовой помощи. Ее оказывают обычно для участия в заседаниях заявителя и его адвоката и если сам заявитель не в состоянии оплатить предполагаемые расходы. Для получения финансовой помощи необходимо заполнить декларацию, оформленную соответствующим образом. Здесь отражаются сведения о доходах и об общей сумме имеющихся накоплений. На практике Совет Европы оплачивает лишь услуги профессиональных адвокатов, а также транспортные расходы и суточные.

В Европейской конвенции о защите прав и основных свобод положений, непосредственно касающихся прав детей, не так уж и много. Однако к ребенку, как и к любому другому субъекту прав, могут быть применены все положения Конвенции. И сама Конвенция, и прецеденты Суда говорят о том, что заявителем может выступить любой человек, подлежащий юрисдикции Суда, в том числе и несовершеннолетний.

Среди основных проблемных сфер, в которых Страсбургские органы до сих пор осуществляли защиту прав ребенка, можно назвать следующие:

- 1) ювенальная юстиция и арест (ст. ст. 5 и 6 Европейской конвенции о правах человека);
- 2) образование (ст. 2 Протокола N 1 к Конвенции);
- 3) свобода совести, право свободного выражения мнений и свобода ассоциаций (ст. ст. 9, 10, 11 Европейской конвенции, ст. ст. 13, 14, 15 Конвенции ООН о правах ребенка);
- 4) жестокое обращение и безнадзорность (ст. ст. 3 и 8 Европейской конвенции);
- 5) дети - иммигранты и беженцы (ст. ст. 3, 5 и 8 Европейской конвенции) <7>.

<7> См.: Кулапов В.В. Защита субъективных прав и законных интересов детей в Российской Федерации (вопросы теории): Дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2004. С. 211 - 212.

Европейский суд по правам человека не является вышестоящей инстанцией по отношению к судебной системе государства - участника Конвенции. Следовательно, он не может отменить решение, вынесенное органом государственной власти или национальным судом, не имеет права давать распоряжения о принятии мер, имеющих юридические последствия. Суд рассматривает только конкретные жалобы для того, чтобы установить, действительно ли имело место нарушение Конвенции. При этом Суд вправе присудить "справедливую компенсацию" потерпевшей стороне. В соответствии с пунктом 2 статьи 46 Конвенции окончательное постановление Суда направляется Комитету министров Совета Европы, осуществляющему надзор за его исполнением. Таким образом, решение Суда влечет за собой определенные обязательства для государства-ответчика.

Государства-участники должны соответствующим образом трансформировать свои правовые системы с целью обеспечить существование возможностей пересмотра и возобновления производства по делу в связи с решением Европейского суда по правам человека. Лица, чьи права были нарушены, и эти нарушения установлены Европейским судом, должны иметь право обратиться с необходимым ходатайством в компетентный суд или иной внутринациональный орган. Российская система надзорных инстанций (судебных и прокурорских) предоставляет человеку такую возможность.

При констатации нарушения Конвенции у государства-ответчика возникает обязательство принять меры для того, чтобы положить конец нарушению и устранить его последствия с целью восстановления, насколько это возможно, ситуации, существовавшей до нарушения. Речь может идти о конкретных мерах индивидуального характера в отношении ребенка, в том числе о выплате

присужденной Судом денежной компенсации. Более того, помимо выплаты компенсации и принятия мер индивидуального характера решение Суда влечет за собой обязательство принять действенные меры для предотвращения новых нарушений Конвенции, подобных тем, которые были установлены в данном решении <8>.

<8> Кравчук Н.В. Деятельность международных органов по защите прав ребенка, предусмотренных семейным законодательством Российской Федерации // Защита прав ребенка в современной России: Мат-лы научно-практ. конф. / Отв. ред. А.М. Нечаева. М., 2004. С. 45.

Помимо Европейского суда по правам человека, действует еще Суд Европейского союза (Люксембург), который принимает только иски граждан государств - членов Союза и также может рассматривать дела в отношении детей.

Также на региональном уровне (на территории республик бывшего Советского Союза) действует еще один механизм защиты прав человека, уполномоченный защищать и права ребенка. В 1995 г. была подписана Конвенция СНГ о правах и свободах человека, которая была ратифицирована Российской Федерацией. Конвенция нацелена на соблюдение международных стандартов в области прав человека всеми государствами - участниками СНГ. В развитие положений Конвенции 24 мая 1999 г. был принят Федеральный закон от 24 мая 1999 г. "О государственной политике Российской Федерации в отношении соотечественников за рубежом", направленный на защиту соотечественников за рубежом <9>. 30 ноября 2000 г. Советом глав правительств СНГ было принято решение о защите детства в государствах - участниках СНГ. Контроль за соблюдением прав человека в СНГ осуществляет Комиссия по правам человека, Положение о которой утверждено Советом глав государств Содружества 24 сентября 1993 г.

<9> Российская газета. 1999. 1 июня.

Таким образом, защита прав детей на международном уровне может осуществляться в различных формах, путем создания, применения различных механизмов, органов и организаций. Основной проблемой при этом являются рекомендательный характер большинства принимаемых решений и отдаленность деятельности многих органов от реальной жизни. В настоящее время внимание общественности к проблемам защиты прав человека в целом и прав детей в частности возрастает, и это, несомненно, может повысить эффективность существующих механизмов защиты прав человека.

На национальном уровне также существуют определенные механизмы и средства для защиты прав ребенка. Статья 2 Конвенции о правах ребенка закрепляет, что государства-участники уважают и обеспечивают все права, предусмотренные настоящей Конвенцией, за каждым ребенком, находящимся в пределах их юрисдикции, без какой-либо дискриминации, независимо от расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального, этнического или социального происхождения, имущественного положения, состояния здоровья и рождения ребенка, его родителей или законных опекунов или каких-либо иных обстоятельств. Государства-участники принимают все необходимые меры для обеспечения защиты ребенка от всех форм дискриминации или наказания на основе статуса, деятельности, выражаемых взглядов или убеждений ребенка, родителей ребенка, законных опекунов или иных членов семьи.

Главным гарантом защиты прав и интересов ребенка в нашей стране выступает Конституция Российской Федерации, на положениях которой основываются и все другие нормативные акты. Статья 17 Конституции РФ устанавливает, что в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией РФ основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Осуществление прав и свобод

человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. Статья 38 Конституции РФ предусматривает, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства. Забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей. Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Отношения, возникающие в связи с реализацией основных гарантий прав и законных интересов ребенка в Российской Федерации, являются предметом регулирования Федерального закона от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации". Данный Закон устанавливает основные гарантии прав и законных интересов ребенка, предусмотренных Конституцией РФ в целях создания правовых, социально-экономических условий для реализации прав и законных интересов ребенка. Государство признает детство важным этапом жизни человека и исходит из принципов приоритетности подготовки детей к полноценной жизни в обществе, развития у них общественно значимой и творческой активности, воспитания в них высоких нравственных качеств, патриотизма и гражданственности.

Законодательство Российской Федерации об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации включает в себя кодексы. В частности:

1. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ содержит нормы, касающиеся законных представителей ребенка, порядка усыновления (удочерения) ребенка и т.д.

2. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ регулирует ответственность за неисполнение родителями или иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию и воспитанию несовершеннолетних; нарушение порядка или сроков предоставления сведений о несовершеннолетних, нуждающихся в передаче на воспитание в семью либо в учреждения для детей-сирот или для детей, оставшихся без попечения родителей; незаконные действия по усыновлению (удочерению) ребенка, передаче его под опеку (попечительство) или в приемную семью и т.д.

3. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. N 197-ФЗ устанавливает особенности регулирования труда работников в возрасте до восемнадцати лет.

4. Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ содержит нормы, посвященные особенностям допроса несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля, участия законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого в ходе досудебного производства по уголовному делу, законным представителям несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого и т.д.

5. Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ устанавливает ответственность за подмену ребенка; разглашение тайны усыновления (удочерения); злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей.

6. Семейный кодекс Российской Федерации определяет права несовершеннолетних детей и их родителей, основания и порядок отобрания ребенка при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью, устройства детей, оставшихся без попечения родителей, усыновления (удочерения) детей и т.д.

7. Гражданский кодекс Российской Федерации определяет дееспособность несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

К иным федеральным законам, регулирующим основные гарантии прав ребенка в Российской Федерации, можно отнести:

1. Федеральный закон от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних", который в соответствии с Конституцией Российской Федерации и общепризнанными нормами международного права устанавливает основы правового регулирования отношений, возникающих в связи с деятельностью по профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних.

2. Федеральный закон от 21 декабря 1996 г. N 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения

родителей", который определяет общие принципы, содержание и меры социальной поддержки детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из их числа в возрасте до 23 лет.

3. Федеральный закон от 28 июня 1995 г. N 98-ФЗ "О государственной поддержке молодежных и детских общественных объединений", который определяет общие принципы, содержание и меры государственной поддержки молодежных и детских общественных объединений Российской Федерации (далее - молодежные и детские объединения). При этом под государственной поддержкой молодежных и детских объединений понимается совокупность мер, принимаемых органами государственной власти Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации в области государственной молодежной политики в целях создания и обеспечения правовых, экономических и организационных условий деятельности таких объединений, направленной на социальное становление, развитие и самореализацию детей и молодежи в общественной жизни, а также в целях охраны и защиты их прав.

Помимо федеральных законов, законодательство об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации состоит из подзаконных актов. Среди них:

1. Постановление Правительства РФ от 27 ноября 2000 г. N 896 "Об утверждении примерных положений о специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации", которое регулирует деятельность социально-реабилитационного центра для несовершеннолетних, являющегося специализированным учреждением, создаваемым в системе социальных служб органов социальной защиты населения субъектов Российской Федерации или органов местного самоуправления. На основе Примерного положения центр разрабатывает свой устав, который утверждается в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

2. Постановление Правительства РФ от 29 марта 2000 г. N 275 "Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на

территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства", которые определяют порядок передачи детей, являющихся гражданами Российской Федерации, на усыновление (удочерение) гражданам Российской Федерации, постоянно проживающим на территории Российской Федерации, порядок осуществления контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории Российской Федерации, а также порядок передачи детей, являющихся гражданами Российской Федерации, на усыновление гражданам Российской Федерации, постоянно проживающим за пределами территории Российской Федерации, иностранным гражданам или лицам без гражданства.

Как упоминалось выше, основным гарантиям защиты прав ребенка также посвящены некоторые международные акты: Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 г., Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), принятые Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/33 от 29 декабря 1985 г. и др.

Согласно ч. 4 статьи 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР ратифицировал Конвенцию о правах ребенка в 1990 г. Так как Российская Федерация является правопреемницей СССР, то указанная Конвенция имеет прямое действие на территории России.

Конвенция о правах ребенка была принята с учетом принципов, провозглашенных в Уставе Организации Объединенных Наций, с учетом того, что народы Объединенных Наций подтвердили в Уставе свою веру в основные права человека, в достоинство и ценность человеческой личности и преисполнены решимости содействовать социальному прогрессу и улучшению условий жизни при большей свободе. Государства - участники Конвенции признают, что ООН во

Всеобщей декларации прав человека и в международных пактах о правах человека провозгласила и согласилась с тем, что каждый человек должен обладать всеми указанными в них правами и свободами без какого бы то ни было различия по таким признакам, как раса, цвет кожи, пол, язык, религия, политические или иные убеждения, национальное или социальное происхождение, имущественное положение, рождение или иные обстоятельства. ООН во Всеобщей декларации прав человека провозгласила, что дети имеют право на особую заботу и помощь, что семье как основной ячейке общества и естественной среде для роста и благополучия всех ее членов и особенно детей должны быть предоставлены необходимые защита и содействие, с тем, чтобы она могла полностью возложить на себя обязанности в рамках общества, признала, что ребенку для полного и гармоничного развития его личности необходимо расти в семейном окружении, в атмосфере счастья, любви и понимания. Ребенок должен быть полностью подготовлен к самостоятельной жизни в обществе и воспитан в духе идеалов, провозглашенных в Уставе ООН, и особенно в духе мира, достоинства, терпимости, свободы, равенства и солидарности.

Особая защита ребенка была предусмотрена и в Женевской декларации прав ребенка 1924 г., Декларации прав ребенка, принятой Генеральной Ассамблеей 20 ноября 1959 г., и признана во Всеобщей декларации прав человека, в Международном пакте о гражданских и политических правах (в частности, в ст. ст. 23 и 24), в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах (в частности, в ст. 10), а также в уставах и соответствующих документах специализированных учреждений и международных организаций, занимающихся вопросами благополучия детей. В Декларации прав ребенка устанавливается, что "ребенок, ввиду его физической и умственной незрелости, нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту, как до, так и после рождения". Конвенция о правах ребенка отсылает к положениям Декларации о социальных и правовых принципах, что касается защиты и благополучия детей, в том числе относительно передачи детей на воспитание и их усыновления на национальном и международном уровнях. Кроме того, учитываются Минимальные

стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), и Декларация о защите женщин и детей в чрезвычайных обстоятельствах и в период вооруженных конфликтов. Конвенция о правах ребенка не является первым международным актом, посвященным правам ребенка. Так, в 1924 г. была принята Женевская декларация прав ребенка, а в 1959 г. - Декларация о правах ребенка. Однако Декларация о правах ребенка носит рекомендательный характер для государств - членов ООН.

Принимая, таким образом, определенные обязательства перед мировым сообществом, Российская Федерация как преемница СССР формирует собственную политику в области защиты детства.

Государство, осуществляя политику в интересах детей, преследует определенные цели, а именно:

- осуществление прав детей, предусмотренных Конституцией Российской Федерации;
- недопущение дискриминации детей;
- упрочение основных гарантий прав и законных интересов детей;
- восстановление прав детей в случаях нарушений;
- формирование правовых основ гарантий прав ребенка;
- содействие физическому, интеллектуальному, психическому, духовному и нравственному развитию детей, воспитанию в них патриотизма и гражданственности, а также реализации личности ребенка в интересах общества и в соответствии с не противоречащими Конституции Российской Федерации и федеральному законодательству традициями народов Российской Федерации, достижениями российской и мировой культуры.

Государственная семейная политика есть "целенаправленная деятельность государственных органов и иных социальных институтов по созданию оптимальных условий для выполнения семьей ее функций, гармонизации отношений между личностью, семьей и обществом" <10>.

<10> О положении семей в Российской Федерации. М., 1998. С. 106.

В юридической науке встречается термин "правовая политика" в сфере прав ребенка. "Правовая политика в области прав детей - это научно обоснованная, нормативно закреплённая и последовательно осуществляемая деятельность государственных и муниципальных органов власти по созданию эффективного механизма правового регулирования отношений, возникающих в связи с реализацией и защитой прав детей и детства" <11>. При этом вопросы защиты прав и интересов детей решаются на нескольких уровнях: законодательном, программном, управленческом, исполнительском и просветительском.

<11> Абрамов В.И. Правовая политика современной России в сфере прав ребенка // Современное право. 2004. N 11. С. 28.

Основные направления государственной социальной политики по улучшению положения детей в Российской Федерации до 2000 г. (Национальный план действий в интересах детей) были разработаны при поддержке ЮНИСЕФ (Детского фонда ООН). Этот план, утверждённый Указом Президента РФ от 14 сентября 1995 г. N 942, содержал раздел "Поддержка семьи как естественной среды жизнеобеспечения детей". Особо отмечалось, что в России сложилось острое противоречие между необходимостью обеспечить нормальную жизнедеятельность и развитие каждого ребенка и неадекватными экономическими возможностями большинства семей.

Первым шагом на пути признания ребенка самостоятельным субъектом права, находящимся под защитой государства, является включение в Семейный кодекс Российской Федерации главы "Права несовершеннолетних детей" <12>. "Государство как бы протягивает ребенку руку помощи, помогая ему выбраться из бесправного положения, встать с колен и в полную силу заявить о своем существовании, о своих правах, которые по своему значению не уступают правам совершеннолетних членов семьи" <13>.

<12> Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. N 223-ФЗ
// СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 16.

<13> Нечаева А.М. Россия и ее дети (ребенок, закон, государство). М., 2000. С.
222.

Впервые семейная политика получила государственный статус с изданием Указа Президента РФ от 14 мая 1996 г. N 712 "Об основных направлениях государственной семейной политики" <14> (далее - Указ N 712). В нем были определены цели, принципы и механизмы реализации основных направлений семейной политики.

<14> СЗ РФ. 1996. N 21. Ст. 2460.

Что же такое семейная политика? Ответ на этот вопрос дает Указ N 712. Семейная политика - целостная система принципов, оценок и мер организационного, экономического, правового, научного, информационного, пропагандистского и кадрового характера, направленных на улучшение условий и повышение качества жизни семьи. Семейная политика является составной частью социальной политики.

Семейная политика должна быть основана на следующих принципах:

- законодательное обеспечение прав ребенка;
- поддержка семьи в целях обеспечения воспитания детей, отдыха и оздоровления детей, защиты их прав, подготовки их к полноценной жизни в обществе;
- ответственность должностных лиц, граждан за нарушение прав и законных интересов ребенка, причинение ему вреда;
- поддержка общественных объединений и иных организаций, осуществляющих деятельность по защите прав и законных интересов ребенка.

В декабре 2002 г. Межведомственная комиссия по координации работ, связанных с выполнением в Российской Федерации Конвенции ООН о правах ребенка и Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей, утвердила новые Основные направления государственной социальной политики по улучшению положения детей в Российской Федерации до 2010 г. - "Национальный план действий в интересах детей".

Национальный план определяет четыре важнейших направления:

- охрана здоровья и содействие здоровому образу жизни;
- качественное образование и воспитание;
- улучшение экономических условий жизни семей с детьми;
- помощь детям, которые в силу жизненных обстоятельств оказались в сложном положении.

В последнее время на практике выработался дополнительный механизм, позволяющий обеспечить защиту прав ребенка, причем как каждого конкретного ребенка при нарушении его прав, так и детей в целом, - институт уполномоченного по правам ребенка.

В Заключительных замечаниях Комитета ООН по правам ребенка по итогам рассмотрения второго периодического доклада Российской Федерации о реализации Конвенции о правах ребенка (1989 г.) содержится требование о введении в Российской Федерации независимого контроля за положением детей и формировании института Уполномоченного по правам ребенка. С 1998 г. в ряде субъектов РФ реализуется проект по введению в регионах соответствующей должности. На первоначальном этапе было создано 5 постов Уполномоченных, впоследствии их количество увеличивалось. В 5 субъектах (Краснодарский и Красноярский края, Кемеровская и Самарская области, г. Москва) пост Уполномоченного введен на основании закона субъекта РФ.

Опыт работы уполномоченных по правам ребенка подтвердил, что проблема нарушения прав детей в нашей стране стоит достаточно остро. В 2004 г. в Москве Уполномоченному по правам ребенка было направлено 794 жалобы и обращения,

что почти в два раза больше, чем в 2003 г. Анализ этих обращений свидетельствует, что среди организаций, нарушающих права и законные интересы детей или не оказывающих необходимого содействия в защите этих прав, первое место занимают органы исполнительной власти - 52% случаев, органы опеки и попечительства - 19%, суды - 15% и прокуратура - 6% <15>.

<15> Не ущемлять права детей // Тверская, 13. 2005. 30 марта.

Семейный кодекс РФ устанавливает подход к ребенку как к самостоятельному субъекту права. Определение понятия ребенка дается в статье 1 Конвенции о правах ребенка и в Семейном кодексе РФ. Согласно пункту 1 статьи 54 СК РФ ребенком признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия). Способность ребенка приобретать права, предусмотренные семейным законодательством, возникает с момента рождения.

Дееспособность ребенка определяется гражданским законодательством (ст. 21, ст. ст. 26 - 28 ГК РФ) и соответствующими статьями Семейного кодекса РФ. Приобретение ребенком полной гражданской дееспособности до достижения совершеннолетия (вступление в брак - п. 2 ст. 21 ГК РФ, эмансипация - ст. 27 ГК РФ) не означает, что его нельзя более рассматривать в качестве ребенка, за исключением случаев, указанных в законе (например, п. 2 ст. 120 СК РФ). Применяемые в СК РФ и ГК РФ термины "ребенок", "дети", "несовершеннолетний" тождественны.

"Интересы ребенка" - понятие, которое имеет различное наполнение и звучание в теории права и практике его применения. "Интересы ребенка" как семейно-правовое понятие испытывает на себе влияние ряда факторов:

1) формирование в России государственной семейной политики и, как части ее, политики в интересах детей, для чего необходимо хотя бы формально определить объект этой политики;

2) изменение приоритетов в распределении функций по воспитанию детей между государством и родителями; таким образом, требуется более тщательная правовая регламентация процесса осуществления родительских прав, установление возможности и условий существования баланса частных и публичных интересов в данной сфере отношений;

3) ратификация Российской Федерацией Конвенции ООН о правах ребенка, что влечет необходимость анализа объема и содержания имплементации соответствующих норм в российском семейном законодательстве.

Несмотря на то что понятие "интересы ребенка" уже длительное время составляет предмет различных исследований, семейно-правовая сущность и значимость интересов ребенка не раскрыты.

Необходимо различать термины "интересы в семейном праве" и "интересы ребенка". Первое понятие значительно более широкое, так как включает в себя и интересы семьи в целом, интересы отдельных членов семьи, интересы супругов и т.д. Понятие "интересы" в семейном праве имеет философский, юридический и экономический аспект.

Интерес как семейно-правовая категория представляет собой ядро правового регулирования, определяет его направление, имеющее конкретные цели. Интересы детей, в свою очередь, имеют особый смысл, так как их обладатели еще не в состоянии осознать свои потребности и интересы.

На протяжении всего развития семейного законодательства появлялись различные подходы к определению данного термина. Так, в инструктивно-методических указаниях Министерства просвещения РСФСР от 10 июня 1950 г. "Об усыновлении" говорилось, что "интересы детей" не должны пониматься только в смысле хороших материальных условий. В данное понятие рекомендуется включать: обеспечение нормальных условий развития ребенка, правильное идеологическое воспитание ребенка, его подготовку к общественно-полезной деятельности.

Для обеспечения правильной и единой административно-судебной практики разрешения споров о воспитании детей Е.А. Поссе рекомендовала указать в семейном законодательстве, что в понятие "интересы детей" следует включать: бытовые условия жизни ребенка; социально-бытовую среду, окружающую его и обеспечивающую нормальные условия развития ребенка, его подготовку к общественно-полезной деятельности; привязанность тех, кто воспитывает или претендует на воспитание ребенка; заинтересованность этих лиц в воспитании ребенка и др. <16>.

<16> См.: Поссе Е.А. Ответственность родителей за воспитание детей // Вопросы кодификации советского права. Л., 1958. С. 28.

Действующее семейное законодательство рассматривает интересы детей сквозь призму интересов родителей. Так, согласно пункту 1 статьи 65 Семейного кодекса Российской Федерации, "родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. Обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей".

Часто высказывается мнение о замене существующего неопределенного термина "интересы детей" на конкретную и более содержательную норму о правах детей. Данный подход отвечает нормам международного права и позволяет установить определенный семейно-правовой статус несовершеннолетних <17>.

<17> Пчелинцева Л.М. Обеспечение безопасности несовершеннолетних граждан семейно-правовыми средствами // Журнал российского права. 2001. N 6. С. 106.

Семейный кодекс РФ чаще употребляет термин "интересы ребенка", причем в различном контексте. Содержание интересов ребенка определяется через характеристику действий его законных представителей, органа опеки и

попечительства. Несмотря на это, содержание данного понятия остается нераскрытым. В законодательстве отсутствует четкое определение интересов несовершеннолетних, нет критериев установления соответствия интересов родителей интересам детей.

Ю.Ф. Беспалов говорит, что "в науке семейного права интерес ребенка рассматривается как надлежащее условие воспитания и как создание системы условий для реализации прав ребенка. Интерес детей соотносится с предельными возможностями использования родителями права на воспитание и содержание ребенка" <18>. Так как в основе интереса лежат потребности, выступающие в качестве формы выражения последних, то предлагается определять интерес ребенка как его потребность в создании условий, необходимых для содержания и благополучного развития, подготовки к самостоятельной жизни.

<18> Беспалов Ю.Ф. Некоторые вопросы реализации семейных прав ребенка (теория и практика). Владимир, 2001. С. 12.

Н.М. Савельева предлагает закрепить в Семейном и Гражданском кодексах РФ определение понятия "интересы ребенка" как условие его благополучия <19>.

<19> См.: Савельева Н.М. Правовое положение ребенка в Российской Федерации: гражданско-правовой и семейно-правовой аспекты: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Белгород, 2004. С. 22.

Отметим, что в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" <20>, несмотря на огромное количество и разнообразие споров о воспитании детей, непосредственно связанных с необходимостью установления интересов ребенка, нет определения соответствующего понятия, хотя "интересы ребенка" употребляются как оценочная категория.

<20> Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. N 7.

Судебная практика также не выработала единообразного подхода: при разрешении соответствующей категории споров применяются различные трактовки интересов детей; по-разному решается вопрос, что соответствует, а что не соответствует интересам ребенка.

Лишь в Постановлении от 4 июля 1997 г. N 9 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления" Пленум Верховного Суда РФ в пункте 14 разъясняет: "Судам надлежит иметь в виду, что под интересами ребенка, которые в силу пункта 1 статьи 124 СК РФ обязательно должны быть соблюдены при усыновлении, следует понимать обеспечение условий, необходимых для его полноценного физического, психического и духовного развития" <21>.

<21> Там же. 1997. N 9.

Данная позиция не может рассматриваться как правильная, поскольку нужно дать четкие разъяснения, что понимать под интересами ребенка при рассмотрении судами отдельных категорий дел; какими критериями должны руководствоваться суды, устанавливая соответствие между интересами детей и интересами родителей.

Несомненно, интересы ребенка - это ядро нормативно-правового выражения взаимоотношений ребенка, родителей и государства. Определение интересов ребенка отличается многовариантностью, которая объясняется воздействием на процесс формирования интересов факторов объективного и субъективного характера. Объективные факторы: социально-экономические условия, в которых воспитывается ребенок, направления государственной политики в отношении воспитания детей и пр. Субъективные факторы: взгляды родителей и иных лиц,

воспитывающих ребенка, на цели, формы и средства воспитания, осознание самим ребенком своих интересов, возраст ребенка и т.д.

Интересы ребенка - это субъективно обусловленная потребность ребенка в благоприятных условиях его существования, находящая объективное выражение в реализации родителями своих прав и обязанностей, предусмотренных семейным законодательством.

В соответствии со статьей 38 Конституции РФ материнство и детство, семья находятся под защитой государства. Забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей.

Н.Е. Борисова предлагает разделить конституционные нормы, определяющие правовое положение ребенка, на три группы <22>.

<22> См.: Борисова Н.Е. Конституционные предпосылки защиты прав ребенка // Защита прав ребенка в современной России. М., 2004.

К первой группе она относит два положения Конституции РФ, прямо относящиеся к защите прав и интересов несовершеннолетних:

1. Конституция провозглашает человека (независимо от возраста), его права и свободы высшей ценностью и устанавливает, что их признание, соблюдение и защита являются обязанностью государства (ст. 2 Конституции), причем социального государства, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (п. 1 ст. 7 Конституции).

2. Конституция РФ раскрывает механизм реализации социальной политики в интересах детей путем обеспечения государственной поддержки семьи, материнства, отцовства и детства (п. 2 ст. 7 Конституции).

Вторую группу конституционных норм составляют статьи Конституции, в которых говорится о детях (детстве) непосредственно. Речь идет о положениях, устанавливающих, что детство (как материнство и семья) находится под защитой

государства (п. 1 ст. 38) и что забота о детях и их воспитание - равное право и обязанность родителей (п. 2 ст. 38).

Несмотря на то что в этих положениях ребенок (дети) рассматривается неразрывно с материнством, семьей, родителями, Конституция РФ считает ребенка самостоятельным носителем прав.

Третью группу конституционных норм, имеющих непосредственное отношение к определению правового положения несовершеннолетнего, составляют нормы Конституции РФ, регламентирующие права и свободы человека и гражданина. Установленные в гл. 2 Конституции РФ права и обязанности человека и гражданина, признаваемые и гарантируемые на территории РФ, определяют конституционно-правовой статус личности независимо от возраста.

В зависимости от того, какую роль выполняют интересы ребенка в регулировании семейных правоотношений, семейно-правовые нормы могут быть разделены на следующие группы:

1) нормы, определяющие необходимость учета интересов ребенка при реализации им в семье личных прав. В частности, ребенок имеет право на воспитание своими родителями, обеспечение своих интересов (п. 2 ст. 54 СК РФ), на защиту своих прав и законных интересов (п. 1 ст. 56 СК). Согласно статье 57 СК РФ ребенок вправе выражать свое мнение в семье при решении любого вопроса, затрагивающего его интересы. Интересы ребенка учитываются и при решении вопроса об изменении его фамилии и (или) имени (ст. 59 СК РФ).

Определенные статьи СК РФ содержат нормы, ограничивающие возможность реализации ребенком прав, если будет установлено, что это противоречит его интересам. Так, "каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам" (п. 2 ст. 54 СК РФ). Такое ограничение установлено и в отношении права ребенка выражать свое мнение: "Учет мнения ребенка, достигшего возраста

десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам" (ст. 57 СК РФ);

2) нормы, устанавливающие порядок реализации родителями прав и обязанностей.

В соответствии со статьей 65 "родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. Обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей". Родители, осуществляющие права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке. Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом их мнения. Если же один из родителей проживает отдельно от ребенка, то согласно пункту 2 части 1 статьи 66 СК РФ "родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию".

Поскольку родители являются законными представителями своих детей, они выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе и в судах, без специальных полномочий.

К этой же группе норм относятся статьи 137, 150, 153 СК РФ, определяющие права и обязанности других законных представителей ребенка - усыновителей, опекунов, попечителей, приемных родителей. Данные лица также имеют право и обязаны воспитывать ребенка, заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии при полном обеспечении его интересов.

Защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных Семейным кодексом, - государственными органами или органами опеки и попечительства.

Согласно пункту 2 статьи 56 СК РФ при нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при

злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет - в суд.

Кроме того, семейно-правовые нормы можно разделить в зависимости от того, в каком порядке защищаются права и интересы детей: судебном или административном.

Ряд статей СК РФ регламентирует деятельность органов опеки и попечительства в данной сфере (разрешение на изменение фамилии и (или) имени ребенка, предъявление иска об ограничении или лишении родительских прав, даче заключения об обоснованности предстоящего усыновления).

При рассмотрении различных категорий семейно-правовых споров в судебном порядке также принимаются меры по защите прав малолетних и несовершеннолетних лиц. Необходимость учета интересов детей имеет место при расторжении брака, лишении родительских прав, усыновлении и др. Интересы ребенка, несомненно, учитываются судом и при решении вопроса о применении к родителям таких мер семейно-правовой ответственности, как лишение и ограничение родительских прав.

Таким образом, нормы Семейного кодекса можно классифицировать по четырем группам:

- нормы, которые определяют необходимость учета интересов ребенка при реализации им в семье своих личных прав;
- нормы, которые устанавливают порядок осуществления родителями своих родительских прав;
- нормы, которые определяют необходимость учета интересов ребенка в деятельности органов опеки и попечительства;
- нормы, которые определяют необходимость учета интересов ребенка при рассмотрении судом отдельных категорий семейных дел.

Конституция РФ закрепляет следующие права и свободы человека и гражданина независимо от возраста:

1) все равны перед законом и судом, то есть государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. При этом запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации;

2) право на жизнь: смертная казнь впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей;

3) право на достоинство личности, ничто не может быть основанием для его умаления. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным или иным опытам;

4) право на свободу и личную неприкосновенность. Арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 ч.;

5) право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Каждый человек имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение данного права возможно лишь на основании судебного решения. Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются;

6) право на неприкосновенность жилища: никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения;

7) право на национальную принадлежность: никто не может быть принужден к определению и указанию своей национальной принадлежности. Каждый имеет право на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества;

8) право на свободное передвижение, выбор места пребывания и жительства. Данное право предоставляется каждому, кто законно находится на территории Российской Федерации. Каждый может свободно выезжать за пределы Российской Федерации. Гражданин Российской Федерации имеет право беспрепятственно возвращаться в Российскую Федерацию <23>;

<23> См.: Федеральный закон от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию".

9) каждому гарантируется свобода совести, свобода вероисповедания, в том числе право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними <24>;

<24> См.: Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях".

10) всем гарантируется свобода мысли и слова: не допускаются пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду. Запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства. Никто не может быть принужден к выражению своих мнений и убеждений или отказу от них. Каждый

имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом. Гарантируется свобода массовой информации, цензура при этом запрещается;

11) каждый имеет право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов. Свобода деятельности общественных объединений гарантируется. Никто не может быть принужден к вступлению в какое-либо объединение или пребыванию в нем <25>;

<25> См.: Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности", Федеральный закон от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях", Федеральный закон от 11 июля 2001 г. N 95-ФЗ "О политических партиях".

12) право граждан РФ собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование <26>;

<26> См.: Федеральный закон от 19 июня 2004 г. N 54-ФЗ "О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях".

13) право граждан РФ участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей. Граждане Российской Федерации имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме <27>;

<27> См.: Федеральный конституционный закон от 28 июня 2004 г. N 5-ФКЗ "О референдуме Российской Федерации", Федеральный закон от 12 июня 2002 г. N

67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации".

14) право граждан РФ обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления;

15) право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию;

16) право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. Право наследования гарантируется. Граждане и их объединения вправе иметь в частной собственности землю. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляются их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц. Условия и порядок пользования землей определяются на основе федерального закона;

17) право на труд: труд свободен, каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Принудительный труд запрещен. Каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы. Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые

споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку;

18) право на отдых: работающему по трудовому договору гарантируются установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск;

19) право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом. Государство устанавливает пенсионное и социальное обеспечение. Поощряются добровольное социальное страхование, создание дополнительных форм социального обеспечения и благотворительность;

20) право на жилище: никто не может быть произвольно лишен жилища. Органы государственной власти и органы местного самоуправления поощряют жилищное строительство, создают условия для осуществления права на жилище;

21) право на охрану здоровья и медицинскую помощь: медицинская помощь в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения оказывается гражданам бесплатно за счет средств соответствующего бюджета, страховых взносов, других поступлений. В России финансируются федеральные программы охраны и укрепления здоровья населения, принимаются меры по развитию государственной, муниципальной, частной систем здравоохранения, поощряется деятельность, способствующая укреплению здоровья человека, развитию физической культуры и спорта, экологическому и санитарно-эпидемиологическому благополучию. Сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья людей, влечет за собой ответственность в соответствии с федеральным законом;

22) право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением;

23) право на образование: Конституцией РФ гарантируются общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального

образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях и на предприятиях. Любой человек вправе на конкурсной основе бесплатно получить высшее образование в государственном или муниципальном образовательном учреждении и на предприятии. Основное общее образование обязательно. Родители или лица, их заменяющие, обеспечивают получение детьми основного общего образования. Законодательно устанавливаются федеральные государственные образовательные стандарты, поддерживаются различные формы образования и самообразования;

24) свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания гарантируется. Интеллектуальная собственность охраняется законом. Каждый имеет право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям. Каждый обязан заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры;

25) государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации гарантируется, то есть каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом;

26) каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. 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;

27) право на получение квалифицированной юридической помощи гарантируется каждому. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью

адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения;

28) презумпция невиновности: каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого;

29) право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

Этот перечень прав и свобод, закрепленный в Конституции Российской Федерации, не является исчерпывающим.

Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. В условиях чрезвычайного положения для обеспечения безопасности граждан и защиты конституционного строя в соответствии с федеральным конституционным законом могут устанавливаться отдельные ограничения прав и свобод с указанием пределов и срока их действия. Чрезвычайное положение на всей территории Российской Федерации и в ее отдельных местностях может вводиться при наличии обстоятельств и в порядке, установленном федеральным конституционным законом. Не подлежат ограничению такие права и свободы, как право на жизнь, право на свободу и личную неприкосновенность и т.д.

Гражданин Российской Федерации может самостоятельно осуществлять в полном объеме свои права и обязанности с 18 лет.

Гражданин Российской Федерации не может быть выслан за пределы Российской Федерации или выдан другому государству. Российская Федерация

гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами. Гражданин Российской Федерации может иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Наличие у гражданина Российской Федерации гражданства иностранного государства не умаляет его прав и свобод и не освобождает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Иностранцы граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Ребенку от рождения принадлежат и гарантируются государством права и свободы человека и гражданина, установленные главой 11 Семейного кодекса:

1) жить и воспитываться в семье. Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Ребенок имеет права на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства. При отсутствии родителей, при лишении их родительских прав и в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства;

2) общаться с родителями и другими родственниками. Ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка. В случае раздельного проживания родителей ребенок имеет право на общение с каждым из них. Ребенок имеет право на общение со своими родителями также в случае их проживания в разных государствах. Ребенок, находящийся в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном

учреждении и другое), имеет право на общение со своими родителями и другими родственниками в порядке, установленном законом;

3) защищать свои права и законные интересы. Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в случаях, предусмотренных СК РФ, 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);

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

5) иметь имя, отчество и фамилию. Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычае. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации. При отсутствии согласия между родителями относительно имени или фамилии ребенка возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства. Если отцовство не установлено, имя ребенку дается по указанию матери, отчество присваивается по имени лица, записанного в качестве отца ребенка, фамилия - по фамилии матери;

6) изменить свои имя и фамилию. По совместной просьбе родителей до достижения ребенком возраста четырнадцати лет орган опеки и попечительства исходя из интересов ребенка вправе разрешить изменить имя ребенку, а также изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя. Если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов ребенка и с учетом мнения другого родителя. Учет мнения родителя не обязателен при невозможности установления его места нахождения, лишении его родительских прав, признании недееспособным, а также в случаях уклонения родителя без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка. Если ребенок рожден от лиц, не состоящих в браке между собой, и отцовство в законном порядке не установлено, орган опеки и попечительства исходя из интересов ребенка вправе разрешить изменить его фамилию на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой. Изменение имени или фамилии ребенка, достигшего возраста десяти лет, может быть произведено только с его согласия;

7) получать содержание от своих родителей и других членов семьи в порядке и в размерах, которые установлены разделом V СК РФ (имущественное право ребенка). Суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсий, пособий, поступают в распоряжение родителей (лиц, их заменяющих) и расходуются ими на содержание, воспитание и образование ребенка. Ребенок имеет право собственности на доходы, полученные им, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка. Право ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяется статьями 26 и 28 Гражданского кодекса Российской Федерации. При осуществлении родителями правомочий по управлению имуществом ребенка на них распространяются правила, установленные гражданским законодательством в отношении распоряжения имуществом подопечного (статья 37 Гражданского кодекса Российской Федерации). Ребенок не

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

Глава 2. ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

2.1. Родительские отношения - сфера реализации интересов ребенка: права жить и воспитываться в семье;
права на общение с родителями и другими родственниками

Семейный кодекс РФ разделяет права несовершеннолетних детей на два вида: личные неимущественные права и имущественные права.

К личным неимущественным правам несовершеннолетних детей относятся:

- право жить и воспитываться в семье (ст. 54 СК РФ);
- право на общение с родителями и другими родственниками (ст. 55 СК РФ);
- право на защиту (ст. 56 СК РФ);
- право выражать свое мнение (ст. 57 СК РФ);
- право на имя, отчество и фамилию (ст. 58 СК РФ).

Одним из самых важных прав ребенка является его право жить и воспитываться в семье. Именно семья формирует полноценную личность и гражданина, именно в ней закладываются основы для дальнейшего развития. Семейное воспитание позволяет обеспечить нормальное физическое, нравственное, интеллектуальное и социальное развитие ребенка. Никакие общественные формы воспитания не могут заменить ребенку семью, даже неблагополучную. Обязанность по созданию в семье условий, обеспечивающих полноценное развитие ребенка, его уверенность в себе,

активное участие в жизни общества, лежит на родителях. Они ответственны за всестороннее обеспечение интересов своих детей.

Родительское правоотношение является сложным по своему содержанию и включает в себя:

- 1) отношения по материальному содержанию детей;
- 2) отношения, связанные с воспитанием детей;
- 3) отношения, связанные с образованием детей;
- 4) иные отношения, возникающие при реализации личных и имущественных прав и обязанностей родителей и детей.

Субъекты этих правоотношений приобретают сразу всю совокупность прав и обязанностей, входящих в это правоотношение. "Возникновение прав и обязанностей не зависит от воли субъектов. Права и обязанности для субъектов родительского правоотношения возникают с момента рождения ребенка. Нельзя "отложить" их наступление, отсрочить, перенести на другое время и т.д. Все эти права и обязанности характеризуются как первоначальные" <28>.

<28> Ворожейкин Е.М. Семейные правоотношения в СССР. М., 1972. С. 17.

Специфика детско-родительских отношений заключается в том, что они существуют на основе нравственных норм, при этом и родители, и дети должны руководствоваться правилами, закрепленными в правовых нормах. Семейное законодательство содержит большое число норм, регламентирующих отношения между родителями и детьми, значительное их количество связано с воспитанием последних.

Отношения между родителями и детьми "основываются преимущественно на любви родителей к детям - любви невольной, бессознательной, чуждой всякого расчета, нередко незаслуженной со стороны детей и даже необъяснимой с точки зрения холодного рассудка... Если мать радуется улыбке своего ребенка, то потому, что любит его, а не потому, что улыбка младенца содержала какое-либо

объективное основание для счастья: не радуется же ее улыбка чужого ребенка... Но так как отношения между родителями и детьми представляют и внешнюю сторону, а все внешние отношения поддаются юридическим определениям, то законодательство считает своей обязанностью регламентировать их, тем более что хотя и редко, но встречаются случаи, когда законы физиологии и законы нравственности не обеспечивают достаточно надлежащие отношения между родителями и детьми" <29>.

<29> Мейер Д.И. Русское гражданское право. Ч. 2. М., 1997. С. 375.

Регламентация семейных отношений направлена на упорядочение отношений по воспитанию, надлежащее воспитание подрастающего поколения, удовлетворение потребностей родителей в личном общении со своими детьми и потребности ребенка иметь условия для духовного и физического развития, обеспечение принципа равенства мужчины и женщины в семейных отношениях, формирование чувства ответственности за семью и за воспитание ребенка <30>.

<30> См.: Нечаева А.М. Семья и закон. М., 1980. С. 101.

Права и обязанности в отношении детей в равной степени возложены на отца и на мать ребенка, то есть семейное законодательство устанавливает равенство родительских прав (ст. 61 СК РФ). В соответствии с пунктом 2 статьи 31 СК РФ вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно исходя из принципа равенства супругов. Кроме того, согласно пункту 2 статьи 38 Конституции РФ забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей.

Необходимо различать понятия "равенство супругов" и "равенство родителей" в решении вопросов, связанных с воспитанием детей. Супруги не всегда являются родителями воспитываемого ребенка. Так, женщина - мать ребенка вступает в брак,

супруг при этом не усыновляет последнего. Родители ребенка могут вообще не состоять в браке между собой или же состоять в разных браках, то есть не между собой. Ребенок может быть усыновлен одним из супругов, в этом случае второй супруг не обладает какими-либо правами в отношении ребенка. Таким образом, можно говорить о следующих вариантах соотношения брачного и родительского правоотношений:

- мужчина и женщина могут быть супругами, но не иметь детей, и, следовательно, не состоять в родительском правоотношении;
- в родительском правоотношении может состоять один из супругов как субъект брачного правоотношения;
- лица могут состоять между собой в брачном правоотношении, но одновременно являться субъектами различных родительских правоотношений;
- лица могут состоять в различных брачных отношениях либо не состоять вовсе, при этом являться родителями одного ребенка, то есть состоять в родительском правоотношении;
- супруги являются одновременно родителями ребенка, то есть усматривается наличие и брачных, и родительских правоотношений.

Реализация принципа равенства супругов в решении вопросов воспитания и образования детей будет правомерной лишь в последнем случае.

Отметим, что наличие или отсутствие зарегистрированного брака родителей не влияет на правовое положение ребенка. Согласно статье 53 СК РФ при установлении отцовства в порядке, предусмотренном статьями 48 - 50 СК РФ, дети имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке между собой.

Практическую значимость имеет вопрос осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно. "Под каким бы углом зрения не рассматривалось осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от своего ребенка, всякий раз приходится иметь дело с защитой прав

несовершеннолетнего на общение с родителями, родственниками, что специально предусмотрено статьей 55 СК РФ, которая значительно шире по своему содержанию, так как предусматривает разные варианты "разлучения" детей не только с одним, но и обоими родителями" <31>.

<31> Нечаева А.М. Судебная защита прав ребенка: Учебно-практическое пособие. М., 2003. С. 41.

Психологи утверждают, что детской личности без обоих родителей не существует. С таким выводом можно согласиться, так как условием полноценного развития ребенка во всех направлениях является наличие обоих родителей. Ребенку в любом возрасте необходимо любить родителей и чтобы его любили и отец, и мать. При этом у ребенка есть потребность жить в семье с отцом и матерью, которые любят друг друга, взаимодействуют друг с другом не только как муж и жена, но и как представители различных социальных групп.

В последнее время стало распространенным воспитание ребенка одним из родителей. Важной гарантией реализации права ребенка на общение с родителем, проживающим отдельно, является норма пункта 1 статьи 66 СК РФ: "Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на общение с ребенком... Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию".

Желание ребенка жить с отцом или матерью имеет большое значение, так как любовь и уважение ребенка к родителю являются одним из факторов, способствующих воспитанию детей.

Нормы Семейного кодекса РФ о праве ребенка на семейное воспитание согласуются с правилом, установленным в пункте 2 статьи 20 Гражданского кодекса РФ, где место жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, определяется как место жительства их законных представителей - родителей,

усыновителей или опекунов. В целях обеспечения права ребенка на совместное проживание с родителями или лицами, их заменяющими, регистрация по месту жительства детей, не достигших четырнадцатилетнего возраста и проживающих вместе с родителями (усыновителями, опекунами), осуществляется на основании документов, удостоверяющих личность родителей (усыновителей), или документов, подтверждающих установление опеки, и свидетельства о рождении несовершеннолетних. Таким же образом осуществляется и регистрация несовершеннолетних граждан по месту пребывания. Регистрация по месту жительства или месту пребывания несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет производится на основании их свидетельства о рождении согласно пунктам 28, 29 Правил регистрации граждан РФ по месту жительства.

Несовершеннолетние, достигшие четырнадцати лет, вправе избрать место своего жительства с согласия их законных представителей. Право на совместное проживание с родителями несовершеннолетнего, достигшего возраста четырнадцати лет, сохраняется.

Место жительства ребенка при раздельном проживании родителей определяется соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор разрешается судом (п. 3 ст. 65 СК РФ) с участием органа опеки и попечительства по требованию родителей (одного из них).

Установление формального возрастного предела ребенка, при котором суд смог бы принимать во внимание мнение детей, вряд ли обеспечит правильное разрешение споров о воспитании детей в соответствии с их интересами, так как передача детей одному из родителей вопреки их желанию может травмировать ребенка и в более раннем возрасте, чем десять лет. Кроме того, в силу своего сознания и отсутствия жизненного опыта ребенок и в десять лет не всегда сможет сам определить свои подлинные интересы и выбрать более достойного воспитателя <32>.

<32> См.: Ильинская И.М. Судебное рассмотрение споров о праве на воспитание детей. М., 1960. С. 15.

Существенным фактором при решении подобных споров является привязанность ребенка к одному из родителей, которая может быть как ярко выраженной, так и скрытой. При оценке отношения ребенка к родителям следует учитывать, что оно может быть вынужденным или внушенным. Необходимо уточнять, чем обусловлена симпатия или неприязнь к одному из родителей.

Суд, учитывая привязанность ребенка и его желание воспитываться у одного из родителей, не может руководствоваться при принятии решения только лишь ими, ведь выбор ребенка может и не отвечать его интересам. Важно определить, что понимается под согласием, желанием ребенка оставаться с той или другой спорящей стороной, каков метод, способ установления воли, желания ребенка. Привязанность и желание ребенка проживать с одним из родителей при прочих равных условиях воспитания у них приобретают особое значение и рассматриваются судом как дополнительный фактор, обеспечивающий лучшее воспитание ребенка.

Интересно предложение психологов об учете судом сходства темперамента ребенка с темпераментом каждого из родителей. Если темпераменты родителей различны, а ребенок наследует какой-либо один тип темперамента, то очевидно, с кем из них ребенку легче установить эмоциональный контакт <33>.

<33> См.: Драгунская Л. Указ. соч. С. 52.

А. Панасюк выдвигает теорию существования биологической и духовной любви между ребенком и каждым из родителей. И эти аспекты предлагается учитывать при рассмотрении судами споров, связанных с передачей ребенка на воспитание одному из родителей <34>.

<34> См.: Панасюк А. Кому передать на воспитание ребенка? (Об одном стереотипе судебных решений) // Российская юстиция. 1996. N 9. С. 54.

Первый вопрос, который, по мнению автора теории, должен быть разрешен: в чем данный ребенок сейчас (и в ближайшем будущем) нуждается больше - в биологической любви или же в духовной. Младенец нуждается в ласке, но эта потребность биологическая, ясно осознаваемых духовных потребностей пока еще нет, как нет и духовных ценностей. Таким образом, отдавать ребенка необходимо тому, кто в большей степени обеспечит биологическую любовь, то есть матери. Чем старше становится ребенок, тем в большей мере тянется он к духовному, у него начинают формироваться социальные ценности. "Где-то примерно с трех до семи лет имеет место своеобразный баланс потребностей, а затем духовное начинает превалировать над физическим, материальным (о чем свидетельствует ряд экспериментальных исследований по детской психологии). И тут однозначное решение передать ребенка матери может быть ошибочно" <35>.

<35> Там же. С. 55.

Таким образом, при доминировании потребности в биологической любви преимущество отдается матери, если же необходима духовная любовь, то следует определить, какая из пар - "ребенок - мать" или "ребенок - отец" - духовно ближе. Это сложный комплекс вопросов, предлагаемых для разрешения судьей. Результаты проведенного психологического исследования и другие обстоятельства дела являются основой для вынесения судом решения, соответствующего интересам ребенка.

Конфликты между родителями, развод не способствуют родительскому воспитанию, но и в этом случае возможно определить наиболее приемлемые формы и способы, с помощью которых отец или мать, проживающие отдельно от ребенка, будут принимать участие в его воспитании. Данное соглашение о порядке

осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, может быть заключено в письменной форме.

Передача ребенка одному из родителей не означает, что другой должен быть отстранен от воспитания. Права и обязанности отдельно проживающего родителя по воспитанию ребенка не уменьшаются. Несомненно, родитель, с которым проживает ребенок и постоянно общается, имеет больше возможностей для его воспитания. Права же у обоих родителей одинаковы независимо от того, с кем из них проживает ребенок.

Зачастую в родительских правоотношениях, где ребенок проживает только с одним из родителей, происходит злоупотребление последним своим положением. Как правило, накопив множество обид после продолжительного и мучительного развода и "дележа" ребенка, мать (отец) пытается настроить ребенка против родителя, проживающего отдельно, чинить различные препятствия. В таком случае необходимо руководствоваться правилами пункта 3 статьи 66 СК РФ, согласно которым при невыполнении решения суда к виновному родителю применяются меры, предусмотренные гражданским процессуальным законодательством. При злостном невыполнении решения суда суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка.

Родителям необходимо всегда помнить, что в детско-родительских отношениях нужно руководствоваться не собственными интересами, а интересами ребенка. Именно этим интересам соответствует установленное Семейным кодексом РФ правило об участии отдельно проживающего родителя в воспитании детей.

Конечно, такое участие может не соответствовать интересам ребенка. Так как право на общение с ребенком связано с обязанностью отдельно проживающего родителя по его воспитанию, то он наравне с тем родителем, у которого проживает ребенок, несет ответственность за его поведение.

Остановимся на перечне вопросов, разрешаемых судом при вынесении решения о расторжении брака (ст. ст. 23 - 24 СК РФ), применительно к рассматриваемой сфере.

При наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Супруги вправе представить на рассмотрение суда соглашение о детях. Согласно пункту 1 статьи 23 СК РФ при отсутствии такого соглашения либо в случае, если соглашение нарушает интересы детей, суд принимает меры к защите их интересов.

Семейное законодательство не регламентирует, кто может сделать заявление о том, что заключенное между родителями соглашение нарушает интересы ребенка. Целесообразно предусмотреть, по чьей инициативе может рассматриваться данный вопрос: одного из родителей, органа опеки и попечительства, участвующего в рассмотрении дела, ребенка, достигшего возраста 14 лет (так как с этого момента он может самостоятельно определять место жительства), суда по его собственной инициативе либо прокурора.

Кроме того, Кодекс не дает определения нарушению интересов детей, не указывает, кто дает такое заключение и необходимо ли при этом затребовать соответствующее заключение органа опеки и попечительства либо достаточно просто указания на подобные факты.

Согласно положениям Семейного кодекса РФ в случае, если будет установлено, что соглашение нарушает интересы детей, то соответствующие вопросы обязан разрешить суд. Родители могут выразить свое мнение, прийти к согласию, но уже по инициативе суда.

В соответствии с пунктом 2 статьи 24 СК РФ при расторжении брака в судебном порядке в числе других суд обязан решить два вопроса (если нет соответствующего соглашения родителей либо установлено, что оно нарушает интересы детей или одного из супругов):

1) определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода;

2) определить, с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на их детей.

При этом не установлена необходимость определения порядка общения с ребенком родителя, проживающего отдельно. На практике это приводит к тому, что в решении указывается лишь место жительства ребенка, после чего начинается новая судебная тяжба по определению порядка общения, несомненно, негативно сказывающаяся на психике маленького человечка.

Одним из видов родительских правоотношений, обладающим рядом особенностей, является правоотношение, где родители сами еще являются несовершеннолетними. В соответствии со статьей 62 СК РФ такие родители имеют права на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании.

Существует мнение, что "реализация несовершеннолетним родителем своих прав не всегда возможна, поскольку ее механизм законодателем фактически не закреплён" <36>. Наличие у ребенка родителей, которые в силу возраста не обладают полным объемом родительских прав и обязанностей (несовершеннолетних родителей), является в соответствии со статьей 121 СК РФ отсутствием родительского попечения у такого ребенка. Следовательно, по мнению Величковой О.И., на основании пункта 1 статьи 145 СК РФ необходимо над таким ребенком установить опеку.

<36> Величкова О.И. Особенности реализации несовершеннолетними родителями права на участие в воспитании ребенка // Сб. научных трудов Ярославского университета. Ярославль, 2002. С. 399.

В соответствии с пунктом 2 статьи 62 СК РФ до достижения несовершеннолетним родителем возраста 16 лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с

несовершеннолетними родителями ребенка. В действительности возможна ситуация, когда несовершеннолетние родители в состоянии выполнять свои родительские права в полном объеме, и необходимость установления опеки в данном случае отпадает. Проблема реализации несовершеннолетними родителями права на воспитание своего ребенка существует и нуждается в разрешении, соответствующем интересам ребенка.

Важное практическое значение имеет разрешение такой проблемы, как осуществление родительских прав недееспособными родителями <37>. Вынесение решения суда о признании одного из родителей недееспособным не влечет за собой лишения или ограничения его родительских прав. В такой ситуации воспитание ребенка должно осуществляться вторым родителем или ребенку назначается опекун. "Формальное ограничение родительских прав недееспособного родителя имеет место, только если в силу его душевного заболевания возникает необходимость отобрания ребенка у такого родителя в целях защиты интересов ребенка" <38>.

<37> См.: Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. М., 1996. С. 218.

<38> Там же. С. 218.

Если оба родителя ребенка, страдающие психическими заболеваниями, признаны недееспособными, то вопрос об ограничении родительских прав должен решаться однозначно.

Проблема реализации родительских прав возникает и в том случае, если отцовство установлено в принудительном, судебном порядке. Ведь в данном случае желание отца заниматься воспитанием "навязанного" ему ребенка отсутствует вовсе. Целесообразно представить суду право определять объем родительских прав мужчины, отцовство которого он установил, исходя из конкретных обстоятельств дела, в том же процессе. Указанная проблема и пути ее решения нуждаются в дальнейшей теоретической разработке.

Равенство прав и обязанностей обоих родителей сохраняется и в случаях признания брака недействительным. Несмотря на аннулирование всех правовых последствий отношений бывших супругов, дети, родившиеся в таком браке или в течение трехсот дней со дня вынесения решения суда, имеют такое же правовое положение, что и дети, родившиеся в законном браке.

Особенности имеет осуществление родительских прав родителем, осужденным за совершение преступления к лишению свободы. Вынесение обвинительного приговора суда и назначение наказания в виде лишения свободы не влекут за собой лишение такого родителя родительских прав, даже если брак супругов впоследствии будет расторгнут. В соответствии с пунктом 2 статьи 19 СК РФ допускается в виде исключения расторжение брака по заявлению одного из супругов, независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, в органах ЗАГСа, если другой супруг осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Существует мнение, согласно которому нельзя расторгать брак через органы ЗАГСа, если супруг, осужденный на срок свыше трех лет, на момент подачи заявления другой стороной является условно-досрочно освобожденным (ст. 79 УК РФ); освобожден от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ); освобожден от наказания вследствие амнистии или помилования <39>.

<39> См.: Дерюга Н. Расторжение брака лиц, осужденных к лишению свободы // Российская юстиция. 2000. N 2. С. 48.

Согласно статье 34 Закона "Об актах гражданского состояния" орган ЗАГСа, принявший заявление о расторжении брака, извещает в трехдневный срок супруга, отбывающего наказание, о поступившем заявлении и дате, назначенной для государственной регистрации расторжения брака. При этом также указывается на необходимость сообщить до обозначенной даты фамилию, которую он избирает при расторжении брака. Таким образом, вопрос об осуществлении родителем

родительских прав не обозначен. Общение с родителем, отбывающим наказание в виде лишения свободы, вряд ли будет соответствовать интересам ребенка, но родительское правоотношение на период отбывания наказания не прекращается.

Споры о детях, возникающие между супругами, один из которых осужден, рассматриваются в судебном порядке независимо от расторжения брака в органах записи актов гражданского состояния.

Если родитель не лишен родительских прав, он вправе принимать участие в решении вопросов, касающихся ребенка, общаться с ним. Сложности, как правило, нравственного плана, возникают, если в местах заключения свободы находится мать.

Большое число женщин, имеющих несовершеннолетних детей, не общаются со своими детьми и не интересуются их жизнью - 84, при этом 72 из них лишены родительских прав.

На период отбывания матерью наказания в виде лишения свободы дети, как правило, передаются отцу или другим родственникам, у 274 женщин дети воспитываются в семьях. В случае невозможности передачи ребенка в семью его направляют в детский дом или школу-интернат - у 82 осужденных женщин дети помещены в такие учреждения. Так как вследствие осуждения матери ребенок может быть признан оставшимся без попечения родителей, его могут усыновить: у девяти женщин за период отбывания наказания дети были усыновлены, в трех случаях имело место усыновление детей гражданами США.

Интересен следующий факт. Девять женщин (около 1% от общего числа осужденных) приговорены к лишению свободы за совершение преступлений против жизни и здоровья своих несовершеннолетних детей (причинение телесных повреждений различной тяжести, убийство, истязания и др.). Но ни одна из них не была лишена за это родительских прав. Несомненно, органы опеки и попечительства должны проявлять инициативу и обращаться в суд с соответствующим иском.

Многие ограничения в осуществлении родительских прав лицами, отбывающими наказание в виде лишения свободы, были сняты после внесения в

2004 г. поправок в уголовно-исполнительное законодательство. Так, женщина может получить разрешение жить за пределами исправительной колонии в том случае, если ее семья переедет жить в поселок, где расположена колония. При этом женщина должна иметь возможность содержать себя и детей. Но не у каждой осужденной матери есть средства на то, чтобы жить со своим ребенком.

По закону женщина имеет право содержать своего ребенка в детском доме при колонии до достижения им возраста трех лет. Затем ребенок подлежит передаче либо родственникам, либо в специальное детское учреждение, что может стать серьезной травмой и для ребенка, и для матери. В соответствии с законом мать может выехать из колонии на две недели и лично передать ребенка в семью либо в детский дом, причем такое право предоставляется независимо от того, куда и кому передается ребенок.

Законодатель руководствуется прежде всего интересами ребенка в данной норме, но механизм реализации предоставленного осужденной матери права перемещения своего ребенка отсутствует.

Женщинам, имеющим несовершеннолетних детей-инвалидов, предоставляется дополнительный двухнедельный отпуск. Дети-инвалиды не могут приехать вместе с родственниками на свидание к матери. Новые правила разрешают матери выезжать из колонии раз в год для свидания с такими детьми сроком на пятнадцать суток, не считая времени проезда.

Все изменения законодательства коснулись только осужденных женщин, на отцов данные привилегии не распространяются, что можно рассматривать как нарушение принципа равенства родительских прав и обязанностей.

Таким образом, родительское правоотношение не всегда имеет "стандартную форму", где совместно проживают папа, мама и ребенок, где присутствует взаимная любовь, забота и родительская ответственность.

Право ребенка жить и воспитываться в семье кроме изложенного права на семейное воспитание и совместное проживание с родителями также включает в себя такие права ребенка:

- право знать своих родителей;
- право на заботу родителей;
- право на воспитание своими родителями;
- право на обеспечение его интересов и всестороннее развитие;
- право на уважение его человеческого достоинства.

Право ребенка знать своих родителей, насколько это возможно, и право на их заботу следует из требований статьи 7 Конвенции о правах ребенка и связано с тем, что возникновение взаимных прав и обязанностей родителей и детей основывается на происхождении детей от данных родителей. Данное право неразрывно связано с правом детей на совместное проживание с родителями, создающим наиболее благоприятные условия для их надлежащего воспитания и всестороннего физического и духовного развития. Забота родителей о ребенке заключается не только в удовлетворении его жизненно необходимых потребностей материально-бытового характера (питание, обеспечение одеждой, обувью, учебными принадлежностями и т.п.), но и в проявлении внимания к ребенку, оказании помощи при разрешении интересующих его вопросов, в обеспечении его разнообразных интересов.

Право ребенка знать своих родителей на практике может быть ограничено случаями, когда получение сведений о родителях является невозможным. В первую очередь речь идет о подкинутых (найденных детях). Окончательно не решен вопрос о соотношении права ребенка знать своих родителей с тайной усыновления и тайной биологического происхождения ребенка (при применении методов искусственного оплодотворения человека) <40>.

<40> См.: Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. М., 1996. С. 206.

Право ребенка на воспитание, обеспечение его интересов, всестороннее развитие предполагает предоставление каждому ребенку в семье возможности расти физически и духовно здоровым, способным к полноценной самостоятельной жизни.

Уважение человеческого достоинства ребенка в семье - неотъемлемая часть его надлежащего воспитания. Семейный кодекс, провозглашая такое право, определяет одно из главных направлений семейного воспитания.

Право на воспитание включает ряд правомочий, которые составляют:

- право родителя на личное общение с ребенком;
- правомочия по религиозному воспитанию ребенка;
- правомочия по выбору формы образования и образовательного учреждения для ребенка;
- право представлять и защищать интересы своих детей;
- право дачи согласия на усыновление ребенка и некоторые другие права <41>.

<41> Антокольская М.В. Указ. соч. С. 224 - 226.

Право ребенка жить и воспитываться в семье не может быть реализовано лишь в исключительных случаях, если совместное проживание с родителями противоречит интересам ребенка, при лишении родителей родительских прав или при ограничении их в родительских правах. Решение о раздельном проживании ребенка с родителями может быть принято только судом с соблюдением установленных СК РФ процедур и условий. Это соответствует международно-правовым нормам, согласно которым разлучение ребенка с родителями допускается по судебному решению исходя из наилучших интересов ребенка. Такое решение может оказаться необходимым, например, когда родители жестоко обращаются с ребенком или не заботятся о нем, когда родители проживают раздельно и необходимо принять решение относительно места проживания ребенка (ст. 9 Конвенции о правах ребенка).

С правом детей жить и воспитываться в семье неразрывно связано закрепленное статьей 55 СК РФ право детей на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками, что создает необходимые предпосылки для полноценного воспитания и образования детей.

Ребенок имеет право на общение с родственниками обоих родителей, включая бабушку и дедушку как со стороны отца, так и со стороны матери. Исчерпывающий перечень родственников, имеющих право на общение с ребенком, в СК РФ отсутствует, что дает возможность включения в эту категорию лиц не только близких родственников обоих родителей ребенка, непосредственно указанных в данной статье, но и родственников более отдаленных степеней родства. Родственники - лица, связанные между собой кровным родством и происходящие один от другого или от общего предка, в том числе прадедушка (прабабушка), дядя (тетя) и т.д. <42>.

<42> См.: Додонов В.Н., Румянцев О.Г. Энциклопедический юридический словарь. М., 1996. С. 274.

В реальной жизни вопрос об общении ребенка с теми или иными родственниками может быть решен в каждой семье по-своему, в том числе и в зависимости от существующих родственных связей в соответствии с местными и национальными традициями. При решении данного вопроса необходимо руководствоваться прежде всего интересами самого ребенка. Формы общения могут быть самыми разнообразными: переписка, личные контакты при встрече, телефонные переговоры и т.п., они зависят от возраста ребенка, места жительства его и его родственников, наличия или отсутствия конфликтов в семье и от других обстоятельств.

Семейный кодекс особо оговаривает, что право ребенка на общение с обоими родителями сохраняется также в случаях:

- 1) расторжения брака родителей;
- 2) признания брака родителей недействительным;
- 3) раздельного проживания родителей, в том числе при их проживании в разных государствах.

Ребенок, родители которого проживают в разных странах, имеет право, за исключением особых случаев, поддерживать на регулярной основе личные отношения и прямые контакты с обоими родителями. И ребенок, и его родители для этих целей вправе покидать любую страну, включая свою собственную, а затем возвращаться в нее в соответствии со статьей 10 Конвенции о правах ребенка. Иногда в нарушение прав ребенка родитель - гражданин иностранного государства без предварительного согласования с другим родителем - гражданином РФ увозит ребенка в другое государство и не дает ему фактически возможности общаться с родителем - гражданином РФ. Решение вопроса о порядке общения ребенка с оставшимся в России родителем приобретает затяжной и довольно сложный характер из-за отсутствия договоров РФ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам с большинством зарубежных государств.

Лишение родителей права на общение с ребенком предусматривается в строго установленных случаях: в судебном порядке - при лишении или ограничении родительских прав (ст. ст. 71, 74 СК РФ), в административном порядке - при отобрании ребенка у родителей органом опеки и попечительства из-за непосредственной угрозы жизни ребенка или его здоровью (ст. 77 СК РФ).

Право ребенка на общение со своими родителями и другими родственниками в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу и др.) отдельно регламентируется в Кодексе, что согласуется с нормами международного права, предусматривающими в таких случаях право ребенка на незамедлительное и непосредственное информирование об обвинениях против него через его родителей или законных опекунов и попечителей и получение правовой и другой необходимой помощи с их участием при подготовке и осуществлении своей защиты (ст. 40 Конвенции о правах ребенка).

Закон не дает понятие экстремальной ситуации. Под ней могут пониматься различные случаи, создающие реальные предпосылки для причинения морального и физического вреда несовершеннолетнему и требующие незамедлительного оказания

ему содействия в каких-либо формах, соответствующих степени угрозы его жизни, здоровью, личной неприкосновенности и т.д. В качестве примеров подобной ситуации закон выделяет лишь задержание, арест, заключение под стражу, а также нахождение в лечебном учреждении. Для определения иных разновидностей экстремальной ситуации возможно использование понятия трудной жизненной ситуации. Трудная жизненная ситуация согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона от 10 декабря 1995 г. N 195-ФЗ "Об основах социального обслуживания населения в Российской Федерации" - ситуация, объективно нарушающая жизнедеятельность гражданина (инвалидность, неспособность к самообслуживанию в связи с болезнью, сиротство, безнадзорность, малообеспеченность, отсутствие определенного места жительства, конфликты и жестокое обращение в семье, одиночество, природные и техногенные катастрофы и т.п.), которую он не может преодолеть самостоятельно <43>.

<43> СЗ РФ. 1995. N 50. Ст. 4872.

При привлечении ребенка к административной или уголовной ответственности его общение с родителями и другими близкими родственниками крайне необходимо для него. Оно осуществляется в порядке и формах, которые предусмотрены действующим законодательством. Так, законом предусмотрено, что родители как законные представители осуществляют защиту прав и законных интересов своего несовершеннолетнего ребенка, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. Они обязательно должны быть уведомлены об административном задержании несовершеннолетнего. При рассмотрении же дела об административном правонарушении, совершенном лицом в возрасте до восемнадцати лет, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, вправе признать обязательным присутствие родителя в соответствии с пунктами 1, 2, 5 статьи 25.3, пунктом 4 статьи 27.3 КоАП.

Согласно статье 48, пункту 3 статьи 423, пункту 1 статьи 426 УПК РФ родители привлекаются на основании постановления следователя, прокурора, дознавателя к участию в качестве законных представителей по уголовным делам в отношении своих несовершеннолетних детей с момента их первого допроса в качестве подозреваемого или обвиняемого, а также незамедлительно извещаются об их задержании или заключении под стражу.

Родители вправе:

- 1) знать, в чем подозревается или обвиняется их ребенок;
- 2) присутствовать при предъявлении ребенку обвинения;
- 3) участвовать в допросе ребенка в качестве подозреваемого, обвиняемого, а также с разрешения следователя - в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника;
- 4) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых ребенок принимал участие, и делать письменные замечания о правильности, полноте сделанных им записей;
- 5) заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решение дознавателя, следователя, прокурора;
- 6) представлять доказательства;
- 7) по окончании предварительного следствия знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

По определению суда или постановлению судьи один из близких родственников несовершеннолетнего обвиняемого может быть допущен в качестве защитника по уголовному делу (п. 2 ст. 49 УПК РФ).

Участие родителей как законных представителей предусмотрено в целях оказания помощи несовершеннолетнему подсудимому и в судебном следствии. Так, родители несовершеннолетнего подсудимого вызываются в судебное заседание, где согласно статье 428 УПК РФ и пунктам 5, 6, 22 Постановления Пленума ВС РФ от 14 февраля 2000 г. N 7 "О судебной практике по делам о преступлениях

несовершеннолетних" <44> они вправе заявлять ходатайства, давать показания, представлять доказательства, участвовать в прениях сторон, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, участвовать в заседании суда апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

<44> РГ. 2000. 14 марта.

В соответствии со статьей 191 УПК РФ при допросе несовершеннолетних в качестве свидетелей или потерпевших (а это для ребенка, как правило, тоже экстремальная ситуация) вправе присутствовать их законные представители (то есть родители, усыновители, опекуны, попечители) или их близкие родственники.

Существуют и другие формы общения ребенка с родителями в условиях экстремальной ситуации: посещение больного ребенка в лечебном учреждении, свидание с задержанным ребенком в местах предварительного заключения или с осужденным ребенком в воспитательных колониях.

При этом общении обязательно должны соблюдаться установленные законом порядок и условия. Так, осужденным несовершеннолетним, содержащимся в воспитательных колониях общего или усиленного режима, могут предоставляться краткосрочные (продолжительностью четыре часа) и длительные (продолжительностью до трех суток на территории воспитательной колонии и до пяти суток с проживанием вне воспитательной колонии) свидания с родителями (с правом совместного проживания с родителями). Количество свиданий и их продолжительность зависят от условия содержания. Несовершеннолетние осужденные также имеют право на телефонные переговоры с родителями в установленном порядке. Они могут быть поощрены путем предоставления права выхода за пределы воспитательной колонии в сопровождении родителей продолжительностью до восьми часов (ст. ст. 89, 92, 133, 134, 135 УИК).

Право ребенка жить и воспитываться в семье, общаться с родителями и другими родственниками сложно, а зачастую невозможно реализовать в случаях

утраты родительского попечения: отсутствия родителей, смерти родителей, лишения их родительских прав, признания недееспособными, болезни родителей и в других случаях, предусмотренных статьями 121 СК РФ. Право ребенка на воспитание в семье обеспечивается в таком случае органом опеки и попечительства в установленном законом порядке (гл. 18 СК РФ). При этом согласно статье 123 СК РФ предпочтение отдается семейным формам воспитания детей, оставшихся без родительского попечения: передаче их на усыновление, в приемную семью или под опеку (попечительство). И только в том случае, когда отсутствует возможность устройства ребенка на воспитание в семью, он подлежит передаче в детское воспитательное учреждение.

Пункт 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 10 от 27 мая 1998 г. "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" содержит примерный перечень учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. К ним относятся дома ребенка, школы-интернаты, детские дома, дома инвалидов, социально-реабилитационные центры для несовершеннолетних, центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей, территориальные центры социальной помощи семье и детям, социальные приюты для детей и подростков, интернаты для детей с физическими недостатками и другие. В отдельных регионах России могут создаваться другие учреждения, деятельность которых напрямую связана с защитой прав и интересов ребенка. При устройстве ребенка должны учитываться его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании. До устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в иные указанные учреждения исполнение обязанностей опекуна (попечителя) детей временно возлагается на органы опеки и попечительства.

Проблема социального сиротства продолжает оставаться одной из наиболее важных проблем детства. Развитие семейных форм устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, происходит медленно. Программно-целевой

метод обеспечивает высокий уровень межведомственной координации, является инструментом налаживания взаимодействия при выработке общих подходов как на федеральном, так и на региональном уровнях, а также при реализации мер по социальной поддержке и улучшению положения детей. Федеральная целевая программа "Дети России" на 2007 - 2010 годы является продолжением федеральной целевой программы "Дети России" на 2003 - 2006 годы, в результате выполнения которой достигнуто снижение младенческой смертности (на 21,8 процента) и материнской смертности (на 27 процентов).

Расширение сети реабилитационных центров для детей с ограниченными возможностями (с 293 в 2002 году до 324 в 2005 году) и оснащение их современным оборудованием позволили создать условия для более полного удовлетворения потребностей детей-инвалидов и семей, имеющих детей-инвалидов, в реабилитационных услугах. Доля детей-инвалидов, получивших реабилитационные услуги, возросла с 21,8 процента в 2002 году до 32 процентов в 2006 году. Количество детей-сирот, переданных на воспитание в приемную семью, выросло в 2,2 раза. Кроме того, на 35,6 процента увеличилось количество детей, получивших помощь в учреждениях социального обслуживания семьи и детей.

Например, в Саратовской области сформирована четкая межведомственная система взаимодействия органов системы профилактики детской безнадзорности и социального сиротства, функционируют 6 социально-реабилитационных центров и 5 социальных приютов на 586 мест. Созданная сеть специализированных учреждений для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации, позволяет ежегодно обслуживать около 7 тыс. детей, в том числе решать вопросы экстренного жизнеустройства и перевозки к месту постоянного жительства детей, самовольно ушедших из семьи и детских государственных учреждений, оказывать комплекс реабилитационных услуг.

Получила распространение реабилитация детей и подростков в семейных условиях. В настоящее время семейные воспитательные группы функционируют во всех детских социозащитных учреждениях. Всего в 2005 году в Саратовской

области действовали 108 семейно-воспитательных групп, в которых проходили социальную реабилитацию 297 детей (2004 год - 57 групп и 109 детей).

В настоящее время отстает от потребности количество учреждений дополнительного образования детей. Действующие и вновь открытые учреждения системы профилактики детской безнадзорности размещены в помещениях, требующих капитального ремонта, и нуждаются в оснащении современным коррекционно-реабилитационным оборудованием. При этом остро ощущается дефицит квалифицированных кадров по работе с безнадзорными и беспризорными детьми. Не все общеобразовательные школы в достаточном количестве укомплектованы психологами и социальными педагогами. По-прежнему ограничен доступ к получению социальных услуг семьям с несовершеннолетними детьми, проживающим в сельской местности.

В Саратовской области создана и успешно функционирует сеть реабилитационных учреждений, осуществляющих медико-социальную и профессиональную реабилитацию детей-инвалидов, среди них: областной реабилитационный центр для детей и подростков с ограниченными возможностями (на патронаже состоят более 4 тыс. чел.); Вольский реабилитационный центр для детей и подростков с ограниченными возможностями (обслуживает ежегодно более 1,2 тыс. чел.); Ершовский реабилитационный центр для детей и подростков с ограниченными возможностями (ежегодно проходят реабилитацию более 900 детей); филиал областного реабилитационного центра для детей и подростков с ограниченными возможностями в г. Марксе (на патронаже состоят 350 детей-инвалидов); 3 детских дома-интерната для детей-инвалидов (проживают 445 детей-инвалидов с нарушением интеллекта); дом ребенка для детей с заболеванием центральной нервной системы и нарушением психики на 75 мест; Саратовское профессиональное училище-интернат для инвалидов (обучаются 130 инвалидов молодого возраста); областная комплексная детско-юношеская спортивно-адаптивная школа "Реабилитация и физкультура" (реабилитация 685

детей-инвалидов с поражением опорно-двигательного аппарата, нарушением слуха, зрения, интеллекта средствами адаптивной физической культуры и спорта).

На территории Саратовской области действуют 52 интернатных учреждения, в том числе 22 учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: 18 детских домов, четыре общеобразовательные школы-интерната для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также четыре санаторные школы-интерната, две общеобразовательные школы-интерната, 21 коррекционная школа-интернат для детей с недостатками физического и умственного развития, специальная школа закрытого типа и две кадетские школы-интерната. На 1 января 2006 года в учреждениях интернатного типа воспитывались 5226 человек, из которых 2648 (50,8 процента) - дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей. Остальные - дети из социально не защищенных семей, инвалиды, дети с отклонениями в развитии. Однако существующие учреждения интернатного типа области не в полной мере отвечает современным педагогическим и техническим требованиям. Большинство данных учреждений нуждаются в проведении капитального ремонта, реконструкции, техническом переоснащении.

Несомненно, основной формой защиты детей, оставшихся без попечения родителей, является их устройство в семьи. По Саратовской области из общего количества выявленных детей в 2005 году переданы на воспитание в семьи граждан 1527 детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (67,7 процента), из них: под опеку - 1189 детей, усыновлены - 338 детей (в том числе: гражданами Российской Федерации - 233 ребенка, гражданами иностранных государств - 105), в приемную семью - восемь человек, возвращены родителям - 138 человек.

2.2. Как защитить свои права ребенку:

судебная и внесудебная защита

Семейный кодекс РФ не только наделяет ребенка соответствующими правами, но и предусматривает гарантии их осуществления. Одной из таких гарантий является закрепление в статье 56 СК РФ права ребенка на защиту своих прав и законных интересов. В международном праве устанавливается необходимость защиты прав ребенка от следующих угроз и посягательств:

- произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь или посягательства на честь и достоинство (ст. 16 Конвенции о правах ребенка);

- всех форм физического или психического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации (ст. 19 Конвенции о правах ребенка);

- экономической эксплуатации и от выполнения любой работы, которая может представлять опасность для его здоровья, или служить препятствием в получении им образования, или наносить ущерб его здоровью и физическому, умственному, духовному, моральному и социальному развитию (ст. 32 Конвенции о правах ребенка);

- незаконного потребления наркотических средств и психотропных веществ (ст. 33 Конвенции о правах ребенка);

- всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения (ст. 34 Конвенции о правах ребенка);

- бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания (ст. 37 Конвенции о правах ребенка);

- всех других форм эксплуатации, наносящих ущерб любому аспекту благосостояния ребенка (ст. 36 Конвенции о правах ребенка).

Статьи 4, 19 и 33 Конвенции о правах ребенка предусматривают различные меры защиты ребенка от различных угроз и посягательств. Это и разработка социальных программ с целью предоставления необходимой поддержки ребенку и лицам, которые о нем заботятся, а также законодательные, административные, просветительные и иные меры.

В Российской Федерации организационные, социальные, правовые и другие государственные мероприятия по защите прав ребенка осуществляются на основе специальных нормативных правовых актов <45>.

<45> См.: Постановление Правительства РФ от 23 августа 1993 г. N 848 "О реализации Конвенции ООН о правах ребенка и Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей" // САПП. 1993. N 35. Ст. 3318.

Цели государственной политики, основные направления и организационные основы обеспечения прав ребенка определены в Федеральном законе от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации". В законе также конкретизированы полномочия органов государственной власти различного уровня в этой сфере. Законом установлены основные принципы государственной политики в интересах детей:

- законодательное обеспечение прав ребенка;
- поддержка семьи в целях обеспечения защиты прав детей;
- ответственность должностных лиц и граждан за нарушение прав и законных интересов ребенка;
- поддержка общественных объединений и иных организаций, осуществляющих деятельность по защите прав и законных интересов ребенка.

В настоящее время выдвигаются предложения об учреждении института Уполномоченного по правам ребенка в Российской Федерации. В отдельных субъектах РФ в целях создания дополнительного механизма защиты прав ребенка и его действенного функционирования уже введены должности Уполномоченного по правам ребенка <46>.

<46> См.: Закон г. Москвы от 5 октября 2001 г. N 43-ЗК "Об Уполномоченном по правам ребенка в городе Москве"; Временное положение об Уполномоченном по защите прав детей, проживающих на территории г. Екатеринбурга, утв. решением

Екатеринбургской городской Думы от 10 февраля 1998 г. N 34/3; Положение об Уполномоченном по правам ребенка в области на общественных началах, утв. Постановлением администрации Новгородской области от 17 марта 1998 г. N 90; Временное положение об Уполномоченном по правам ребенка Волгоградской области, утв. Постановлением главы администрации Волгоградской области от 8 мая 1998 г. N 232, и др.

Статья 56 СК РФ устанавливает, что непосредственная защита прав и законных интересов ребенка должна осуществляться родителями или лицами, их заменяющими (то есть усыновителями, опекунами, попечителями, приемными родителями), а в прямо предусмотренных СК РФ случаях - органами опеки и попечительства, прокурором и судом. Если ребенок, оставшийся без попечения родителей, находится в воспитательном учреждении или в учреждении социальной защиты, то защита его прав и интересов возлагается на администрацию этих учреждений согласно статье 147 СК РФ.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3 статьи 7 Федерального закона "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" в мероприятиях по обеспечению защиты прав и законных интересов ребенка в органах образования, здравоохранения, труда и социального развития возможно участие по поручению органов опеки и попечительства и иных компетентных органов, педагогических, медицинских, социальных работников, психологов и других специалистов, которые в соответствии с законодательством РФ несут ответственность за работу по воспитанию, образованию, охране здоровья, социальной защите и социальному обслуживанию ребенка.

Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия (эмансипация), а также приобретший полную дееспособность в связи с вступлением в брак, вправе самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе свое право на защиту.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо, при отсутствии такого согласия, по решению суда. Обязательным условием эмансипации является достижение несовершеннолетним шестнадцати лет и его работа по трудовому договору, в том числе по контракту, либо занятие с согласия родителей, усыновителей или попечителя предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 27 ГК РФ).

Несовершеннолетний может приобрести дееспособность в полном объеме и в случае вступления в брак (п. 2 ст. 21 ГК РФ). Несовершеннолетний, ставший полностью дееспособным, обладает юридической способностью (возможностью) самостоятельно, то есть своими действиями, приобретать гражданские права и обязанности, их осуществлять. Исключение представляют те права и обязанности, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз. Например, статья 13 Федерального закона от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии", статья 22 Федерального закона от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе".

Ребенок независимо от возраста вправе самостоятельно принимать некоторые меры в случае нарушения его законных прав и интересов. Например, при злоупотреблениях со стороны родителей, а также при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями обязанностей по воспитанию, образованию ребенка. В таких ситуациях ребенку предоставлено право обратиться в орган опеки и попечительства, а по достижении четырнадцати лет - в суд. Родители могут быть привлечены к административной или уголовной ответственности. Ребенок может быть незамедлительно отобран у родителей органом опеки и попечительства при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью (ст. 77 СК РФ), а сами родители - лишены или ограничены в родительских правах в судебном порядке (ст. 69, 73 СК РФ).

Зачастую не каждый ребенок знает о возможности защитить себя. Необходимо знакомить детей с их правами, в том числе на защиту, через школьную программу, через средства массовой информации.

Федеральным законом "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" предусмотрены специальные меры по защите прав ребенка при осуществлении деятельности в области его воспитания и образования, включающие, в частности:

1) создание в образовательных учреждениях по инициативе обучающихся воспитанников в возрасте старше восьми лет общественных объединений (организаций) обучающихся воспитанников;

2) обращение обучающихся воспитанников образовательных учреждений (за исключением дошкольных учреждений и учреждений начального общего образования) самостоятельно или через своих выборных представителей с ходатайством к администрации образовательных учреждений о проведении с участием выборных представителей обучающихся воспитанников дисциплинарного расследования деятельности работников образовательных учреждений, нарушающих и ущемляющих права ребенка;

3) наделение обучающихся воспитанников образовательного учреждения, несогласных с решением администрации указанного учреждения, правом обращаться через своих выборных представителей за содействием и помощью в уполномоченные государственные органы;

4) представление обучающимся воспитанникам образовательных учреждений права проведения во внеучебное время собрания и митинга по вопросам защиты своих нарушенных законных прав и интересов.

Семейный кодекс РФ устанавливает 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.

Под должностными лицами понимаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти, то есть наделенные в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от них, а равно выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ <47>.

<47> См.: примечание к ст. 2.4 КоАП; примечание 1 к ст. 285 УК РФ.

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 милиции), с последующим принятием решений в соответствии с законом.

Выявление родителей или лиц, их заменяющих, не исполняющих или ненадлежащим образом исполняющих обязанности по воспитанию и обучению детей, а также работников образовательных, воспитательных, лечебных либо иных учреждений, нарушающих права и законные интересы несовершеннолетних, совершающих в отношении их противоправные действия, а также принятие к ним мер в соответствии с законодательством РФ является обязанностью сотрудников подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел и участковых уполномоченных милиции согласно пункту 9.17 Инструкции по организации деятельности участкового уполномоченного милиции, утв. Приказом Министерства внутренних дел РФ от 16 сентября 2002 г. N 900.

О нарушении прав и интересов ребенок может сообщить в органы внутренних дел. При этом необходимо помнить, что подаваемые письменные заявления должны быть подписаны, а устные заявления - оформлены протоколом, который подписывают заявитель и должностное лицо, принявшее заявление. ОВД не вправе отказывать в приеме заявлений по мотивом недостаточности сообщаемых данных.

Заявления и сообщения о преступлениях принимаются независимо от места и времени их совершения. Заявителю выдается талон-уведомление, сообщается регистрационный номер и дата регистрации сделанного сообщения или заявления. По заявлению о преступлении в срок не более 10 суток со дня подачи должно быть принято одно из следующих решений: о возбуждении уголовного дела; об отказе в возбуждении уголовного дела; о передаче по подследственности или подсудности. О принятом решении заявитель уведомляется письменно.

В некоторых случаях, предусмотренных законом по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет имеют право лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. Привлечение к участию в таких делах родителей, усыновителей или попечителей несовершеннолетних для оказания им помощи зависит от усмотрения суда.

Рассмотрение дел, связанных с защитой прав и интересов детей, возможно в административном и судебном порядке. Важно правильно разграничивать компетенцию административных органов от компетенции судебных органов.

Так, если отсутствует соглашение между родителями относительно имени и (или) фамилии ребенка, то возникшие разногласия разрешаются органами опеки и попечительства (п. 4 ст. 58 СК РФ).

Целесообразен вопрос о том, какие именно родительские разногласия могут разрешать органы опеки и попечительства и кто вправе выбирать подведомственность спора: родители, орган опеки и попечительства или суд.

Обратим внимание на то, что решение, принятое органом опеки и попечительства, может быть обжаловано в суде <48>. Все дела, связанные с

защитой прав и интересов детей в семье, подведомственны судам как вытекающие из семейных правоотношений.

<48> Беспалов Ю.Ф. Защита гражданских и семейных прав ребенка в Российской Федерации: Учебно-практическое пособие. М., 2004. С. 16.

Согласно статьям 23, 24 ГПК РФ дела, связанные с защитой прав и интересов детей, отнесены к подсудности мировых судей и районных (городских) судов общей юрисдикции.

Так, мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции многие дела, возникающие из семейных правоотношений (дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества, дела о выдаче судебного приказа, например, о взыскании алиментов на ребенка). Перечень дел - открытый, в ГПК РФ обозначены лишь те дела, которые не подсудны мировому судье: об оспаривании отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка.

Несомненно, приведенный перечень должен быть расширен, так как мировой судья также не вправе рассматривать и иные споры, связанные прежде всего с интересами детей: об ограничении родительских прав, об отмене ограничения в родительских правах, о восстановлении в родительских правах, об отмене усыновления (удочерения) ребенка.

Некоторые ученые выдвигают идею создания так называемых семейных судов, которые рассматривали бы гражданские дела, связанные с защитой прав и интересов ребенка в семье, уголовные дела по обвинению несовершеннолетних, административные материалы <49>.

<49> Беспалов Ю.Ф. Указ. соч. С. 17 - 18; Мельникова Э., Ветрова Г. Российская модель ювенальной юстиции (теоретическая концепция) // Правозащитник. 1996. N 1.

Все большую поддержку в России получает идея создания ювенальной юстиции, для чего появились социальные предпосылки <50>. Причем Федеральным конституционным законом "О судебной системе Российской Федерации" допускается возможность создания специализированных федеральных судов по рассмотрению гражданских и административных дел (ст. 26 ФКЗ).

<50> Шипунова Т.В. Ювенальная юстиция в социологической перспективе // Правоведение. 2001. N 3. С. 178 - 184.

Но в современных условиях правильнее было бы создание специальных составов судов либо специализация судей, что в настоящее время практикуется в некоторых судах.

При определении форм защиты субъективных прав ребенка в семейном законодательстве используются оба вида подведомственности - единичная и множественная. При этом преобладает единичная, так как большая масса дел, связанных с воспитанием детей, рассматривается в судебном порядке.

Что касается подсудности дел, связанных с защитой прав и интересов детей, то применима как общая, так и альтернативная подсудность.

Как правило, в соответствии со статьей 28 ГПК РФ иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Это правило применимо к большинству споров, связанных с защитой прав и интересов детей.

Альтернативная подсудность, определяемая по выбору истца (ст. 29 ГПК РФ), подразумевает возможность обращения с иском заявлением как в суд по месту жительства (нахождения) ответчика, так и в другой суд.

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает право предъявления иска по месту жительства истца в случаях, когда речь идет о взыскании алиментов, установлении отцовства и расторжении брака (то есть о спорах в рамках семейного законодательства).

Специальные разъяснения о правилах подсудности даны Пленумом Верховного Суда применительно к отдельным категориям семейно-правовых споров.

Например, в пункте 24 Постановления от 25 октября 1996 г. N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" <51> разъяснено, что иски лиц, с которых взыскиваются алименты на детей и других членов семьи, об изменении размера алиментов подсудны суду по месту жительства ответчика (взыскателя).

<51> БВС РФ. 1997. N 1.

Таким образом, при определении подсудности дел, основанных на алиментных обязательствах, следует учитывать, что правила ч. 3 статьи 29 ГПК РФ применимы лишь в отношении исков о взыскании алиментов, а на требования об изменении размера выплачиваемых алиментов альтернативная подсудность не распространяется.

Иски о расторжении брака могут предъявляться также в суд по месту жительства истца в случаях, если при нем находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным, согласно ч. 4 статьи 29 ГПК РФ.

Таким образом, интересы несовершеннолетнего ребенка являются одним из критериев определения подсудности, причем независимо от того, общий это ребенок супругов либо ребенок истца.

Отметим, что несовершеннолетние освобождаются от уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах по заявлениям о защите своих прав (подп. 15 п. 1 ст. 333.36 НК РФ, п. 2 статьи 23 Федерального закона "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации").

Судебная защита прав ребенка представляет особую сферу судебной деятельности <52>. Ее правовым основанием служат:

<52> Нечаева А.М. Судебная защита прав ребенка. М., 2003. С. 5.

1. Гражданский процессуальный кодекс РФ, который содержит общие правила гражданского судопроизводства.

2. Семейный кодекс РФ, который определяет категории споров, для разрешения которых ребенок может самостоятельно обратиться в суд, случаи, когда суд может вынести решение только с согласия ребенка, достигшего возраста 10 лет, и т.д. Семейный кодекс РФ содержит достаточно много специальных процессуальных норм, которые касаются всех стадий процесса: правил подведомственности; положений о лицах, участвующих в деле; правил доказывания. Данные процессуальные нормы призваны специализировать процессуальную форму защиты семейных прав, но это создает определенные трудности в судебной практике, нарушается принцип верховенства процессуального законодательства при включении процессуальных норм в материальные отрасли права <53>.

<53> См.: Чечина Н.А. Система гражданского процессуального права и систематизация законодательства // Правоведение. 1984. N 2. С. 32 - 33.

Все семейно-правовые споры, переданные на рассмотрение в суд и касающиеся прав и интересов ребенка в той или иной степени, можно разделить на:

1) дела, основанные на непосредственном нарушении прав и законных интересов ребенка в семье (ч. 2 ст. 56 СК РФ);

2) дела о разрешении споров, связанных с воспитанием детей: о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК РФ); об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66 СК РФ); о лишении родительских прав (п. 1 ст. 70 СК РФ) и т.д.

3) иные дела, возникающие из семейно-правовых споров: о расторжении брака (ст. 24 СК РФ); о признании брака недействительным (ст. 29 СК РФ); о разделе общего имущества супругов (ст. 39 СК РФ) и др.

Каждый ребенок имеет право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей и лиц, их заменяющих, согласно ч. 2 статьи 56 СК РФ. При нарушении прав и законных интересов ребенка, при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями или одним из них обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в суд по достижении возраста 14 лет.

Таким образом, ребенок, достигший 14 лет, вправе обратиться в суд при нарушении родителями его имущественного или личного неимущественного права:

- жить и воспитываться в семье (ст. 54 СК РФ);
- знать своих родителей (ст. 54 СК РФ);
- на заботу со стороны родителей (ст. 54 СК РФ);
- на совместное проживание с родителями (ст. 54 СК РФ);
- на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства (ст. 54 СК РФ);
- на общение с обоими родителями и другими родственниками (ст. 55 СК РФ);
- выражать свое мнение (ст. 57 СК РФ);
- на имя, отчество и фамилию (ст. 58 СК РФ);
- на получение содержания от своих родителей и других членов семьи (п. 1 ст. 60 СК РФ);
- право собственности (п. 3 ст. 60 СК РФ) и пр.

Кроме того, ребенок также вправе обратиться в суд за защитой при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями обязанностей по воспитанию, образованию, а также при злоупотреблении родительскими правами. Злоупотреблением родительскими правами считается использование этих прав в ущерб ребенку, которое может сочетаться с причинением явного вреда ребенку.

Статья 69 СК РФ злоупотребление родительскими правами, уклонение от выполнения обязанностей родителей называет в качестве оснований для лишения

родителей (одного из них) родительских прав. Следовательно, ребенок вправе обратиться в суд с иском о лишении родителей родительских прав.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 10 от 27 мая 1998 г. "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" <54> содержит основные правила рассмотрения судами указанных дел. Пункт 1 Постановления содержит перечень споров, связанных с воспитанием детей:

<54> Сборник Постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации). М., 2003. С. 771.

- о месте жительства при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК РФ);

- об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66 СК РФ);

- об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников (п. 3 ст. 67 СК РФ);

- о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения (п. 1 ст. 68 СК РФ);

- о возврате опекунам (попечителям) подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований (п. 2 ст. 150 СК РФ);

- о возврате приемному родителю ребенка, удерживаемого другими лицами не на основании закона или судебного решения (п. 3 ст. 153 СК РФ);

- о лишении родительских прав (п. 1 ст. 70 СК РФ);

- о восстановлении в родительских правах (п. 2 ст. 72 СК РФ);

- об ограничении родительских прав (п. 1 ст. 73 СК РФ);

- об отмене ограничения родительских прав (ст. 76 СК РФ) и др.

Данный перечень не является исчерпывающим, впрочем, его создание невозможно в связи с тем, что родительские права представляют собой

значительный по объему и разнообразный по содержанию комплекс прав и обязанностей по отношению к детям, нельзя предусмотреть все возможные спорные ситуации, возникающие при осуществлении родителями своих прав. Кроме того, споры по поводу воспитания детей могут возникать не только между родителями, но и между органами опеки и попечительства, представителями воспитательных, образовательных учреждений - с одной стороны и родителями - с другой.

Некоторые семейно-правовые споры, возникающие между супругами или другими членами семьи, могут также затрагивать интересы детей. При рассмотрении дел о расторжении брака, о признании брака недействительным, о разделе общего имущества супругов и других дел суд обязан принимать меры по защите прав и интересов детей. Правило о расторжении брака в суде, если у супругов есть общие несовершеннолетние дети, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 19 СК РФ, прежде всего направлено на обеспечение интересов детей.

Как указывалось выше, при расторжении брака в судебном порядке супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей. Если по этим вопросам соглашение супругов отсутствует, а также в случае если установлено, что данное соглашение нарушает интересы детей, суд обязан определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода и с кого из родителей, в каких размерах будут взыскиваться алименты на содержание детей.

Еще одним основанием обращения несовершеннолетнего в суд может быть заключение им брака до достижения брачного возраста с целью признания такого союза недействительным. В соответствии со статьей 27 СК РФ одним из оснований признания брака недействительным является нарушение условия о брачном возрасте. В случае если брак был заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения этим лицом брачного возраста, то требовать признания этого брака недействительным

вправе: несовершеннолетний супруг, его родители (лица, их заменяющие), орган опеки и попечительства или прокурор. После достижения несовершеннолетним супругом возраста 18 лет требовать признания брака недействительным вправе только этот супруг.

Семейный кодекс РФ отмечает, что при рассмотрении дела о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, к участию в деле обязательно привлекается орган опеки и попечительства. При этом суд вправе отказать в иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга, а также при отсутствии его согласия на признание брака недействительным.

Необходимо указать, что согласно пункту 3 статьи 30 СК РФ признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение 300 дней со дня признания брака недействительным. Хотя признание брака недействительным аннулирует все правовые последствия между мужчиной и женщиной, родительское правоотношение не прекращается.

В соответствии с пунктом 3 статьи 62 СК РФ несовершеннолетние родители вправе признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, а также имеют право требовать по достижении ими возраста 14 лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке. В этом случае речь идет также о возможности самостоятельного обращения в суд лиц, достигших возраста 14 лет, при этом предполагается защита прав и интересов детей этих несовершеннолетних родителей либо самих несовершеннолетних, но выступающих в роли родителей.

Ребенок, достигший возраста 14 лет, также вправе самостоятельно обратиться в суд с требованием отменить усыновление (ст. 142 СК РФ).

Суд должен принимать меры по защите прав и интересов несовершеннолетних детей и при разделе общего имущества супругов. Так, в соответствии с пунктом 5 статьи 38 СК РФ при разделе общего имущества супругов вещи, приобретенные

исключительно для удовлетворения потребностей детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и другие) разделу не подлежат и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети; вклады, внесенные супругами за счет общего имущества супругов на имя общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими этим детям и не учитываются при разделе общего имущества супругов. При разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, суд в соответствии с пунктом 2 статьи 39 СК РФ может в отдельных случаях отступить от начала равенства долей супругов, учитывая интересы несовершеннолетних детей.

Отдельную категорию составляют дела о возмещении ребенку вреда, причиненного его здоровью, имуществу, а также морального вреда. В соответствии со статьей 23 Федерального закона "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" родители (лица, их заменяющие), а также лица, осуществляющие мероприятия по образованию, воспитанию, развитию, охране здоровья, социальной защите и социальному обслуживанию ребенка, содействию его социальной адаптации, социальной реабилитации и (или) иные мероприятия с его участием, вправе обратиться в установленном законодательством РФ порядке в суд с иском о возмещении ребенку вреда, причиненного его здоровью, имуществу, а также морального вреда. Судебная практика применения данной нормы практически отсутствует. Хотя обращение с подобным иском вполне эффективный способ защиты прав детей.

Согласно статье 3 ГПК РФ любое заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. В соответствии с ч. 2 статьи 4 ГПК РФ в случаях, предусмотренных федеральными законами, гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав, свобод и законных интересов другого лица. Таким образом, возбуждение дела по поводу защиты прав и интересов

детей возможно по инициативе самого ребенка либо иных лиц, обладающих такими правами.

Как отмечалось выше, участие несовершеннолетних в гражданском процессе может осуществляться в трех формах в зависимости от возраста ребенка:

1) несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы в случаях, предусмотренных федеральным законом. Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей ребенка (ч. 4 ст. 37 ГПК РФ);

2) права, свободы и законные интересы несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, защищают в процессе их законные представители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом (ч. 5 ст. 37 ГПК РФ);

3) по общему правилу права, свободы и законные интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет защищают в процессе их законные представители. Однако суд обязан привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних (ч. 3 ст. 37 ГПК РФ).

Семейный кодекс предусматривает возможность самостоятельного обращения в суд несовершеннолетнего, достигшего возраста 14 лет, в следующих случаях:

1) с иском о лишении родительских прав, если родители злоупотребляют своими правами (п. 2 ст. 56, ст. 69 СК РФ);

2) с иском об установлении отцовства в отношении своих детей (п. 3 ст. 62 СК РФ);

3) с иском об отмене усыновления (ст. 142 СК РФ).

В этот перечень необходимо добавить возможность обращения ребенка с иском о лишении или ограничении родителей родительских прав.

Согласно пункту 1 статьи 56 СК РФ защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в случаях, предусмотренных СК РФ, органом опеки и попечительства, прокурором и судом.

В суд за защитой прав и интересов ребенка вправе обращаться:

1) родители ребенка или один из них. Например, один из родителей может обратиться в суд с заявлением о лишении второго родителя родительских прав (п. 1 ст. 70 СК РФ), руководствуясь при этом интересами ребенка. Возможна передача родителями права представлять интересы своего ребенка другому лицу. Третье лицо, избранное родителями, будет действовать в интересах детей, в том числе и обращаться в суд в случае нарушения прав несовершеннолетнего, на договорных началах;

2) лица, их заменяющие - это законные представители ребенка, наделенные соответствующими полномочиями в силу закона:

а) опекуны (попечители);

б) приемные родители;

в) усыновители;

г) администрация (руководитель) учреждения, в котором ребенок находится на полном государственном обеспечении.

Лица, обратившиеся в суд в интересах ребенка, должны подтвердить свои полномочия, представить соответствующие документы: свидетельство о рождении ребенка, решение суда об установлении усыновления, постановление о назначении опеки (попечительства) и т.д.

Названные лица, как правило, обращаются в суд за защитой прав и интересов ребенка при необходимости разрешения спора, связанного с воспитанием ребенка.

Целесообразно наделить Уполномоченного по правам ребенка в субъекте РФ правом на обращение в суд в интересах несовершеннолетнего гражданина с иском о лишении родительских прав, об ограничении в родительских правах и по делам, связанным с воспитанием детей.

После принятия заявления судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает действия, которые следует совершить сторонам, другим лицам, участвующим в деле, и сроки совершения этих действий для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела. Подготовка к судебному разбирательству является обязательной по каждому

гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей согласно статье 147 ГПК РФ.

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются:

- установление юридически значимых обстоятельств, касающихся возникшего правоотношения и позволяющих определиться с вопросом об интересе ребенка;
- определение характера правоотношения;
- определение субъектного состава;
- предоставление доказательств сторонами;
- выявление, собирание доказательств судом;
- определение закона, регулирующего возникшее материальное правоотношение <55>.

<55> Беспалов Ю.Ф. Указ. соч. С. 22.

Несмотря на то что Пленум Верховного Суда РФ в своих постановлениях о рассмотрении судами отдельных категорий дел, затрагивающих интересы детей, руководствовался нормами прежнего гражданского процессуального законодательства, обратим внимание на пункт 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 10, где указывается, что при подготовке дел данной категории к судебному разбирательству судье следует правильно определить обстоятельства, имеющие значение для разрешения возникающего спора, обратив особое внимание на те из них, которые характеризуют личные качества родителей либо иных лиц, воспитывающих ребенка, а также сложившиеся взаимоотношения этих лиц с ребенком. Такие дела назначаются к разбирательству в судебном заседании только после получения от органов опеки и попечительства составленных и утвержденных в установленном порядке актов обследования условий жизни лиц, претендующих на воспитание ребенка. Действующий ГПК РФ в главе 14 содержит положения, определяющие действия судьи и сторон при подготовке дела к судебному разбирательству.

Отметим, что при принятии искового заявления о расторжении брака судье необходимо учитывать, что муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка. Это положение распространяется и на случаи, когда ребенок родился мертвым или умер до достижения им возраста одного года. При отсутствии согласия жены на рассмотрение дела о расторжении брака судья отказывает в принятии такого заявления, а если оно было принято, суд прекращает производство по делу в соответствии с пунктом 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака". Данное правило служит охране прав и интересов прежде всего малолетнего или еще не родившегося ребенка. Однако данное положение, по мнению некоторых теоретиков и практиков, является нарушением принципа равноправия супругов <56>.

<56> Тимошенко И.В., Ходеев Ф.П. Брачно-семейные отношения и споры: советы адвоката. М., 2004. С. 19.

Особенности имеет и подготовка к судебному разбирательству дел об установлении отцовства, так как судье дополнительно необходимо определить и норму, подлежащую применению в каждом конкретном случае. От этого зависит круг обстоятельств, подлежащих выяснению в судебном разбирательстве. Обстоятельства для установления отцовства в судебном порядке в соответствии со статьей 49 СК РФ отличаются от тех, которые предусматривались статьей 48 Кодекса о браке и семье РСФСР. Учитывая порядок введения в действие и порядок применения статьи 49 СК РФ, установленные пунктом 1 статьи 168 и пунктом 1 статьи 169 СК РФ, суд, решая вопрос о том, какой нормой следует руководствоваться при рассмотрении дела об установлении отцовства, должен исходить из даты рождения ребенка согласно пункту 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. N 9 "О применении судами Семейного

кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов". Таким образом, в отношении детей, родившихся после введения в действие Семейного кодекса РФ, то есть 1 марта 1996 г. и после этой даты, суд исходя из статьи 49 СК РФ принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. В отношении же детей, родившихся до введения в действие Семейного кодекса РФ, суд, решая вопрос об отцовстве, должен руководствоваться ч. 2 статьи 48 КоБС РСФСР и принимать во внимание совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка или совместное воспитание либо содержание ими ребенка или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства.

При подготовке дел об установлении отцовства к судебному разбирательству и в ходе рассмотрения дела суд в необходимых случаях для выяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, вправе с учетом мнения сторон и обстоятельств по делу назначить экспертизу.

В некоторых случаях при подготовке дел данной категории может возникнуть необходимость принятия мер по обеспечению иска. ГПК РСФСР допускал применение мер по обеспечению иска как по заявлению участвующих в деле лиц, так и по инициативе суда. Согласно же статье 139 ГПК РФ обеспечение иска иницируется только лицами, участвующими в деле.

Суды часто в период рассмотрения спора о воспитании ребенка оставляют его в той же самой обстановке. Согласно докладу о деятельности Уполномоченного по правам ребенка в г. Москве о соблюдении и защите прав, свобод и законных интересов ребенка в 2002 г. в московских судах ни разу не выносилось определение о запрете в порядке обеспечения иска менять место жительства ребенка или ограничивать права другого родителя на общение с ним. Ни один суд не передал ребенка на время судебной тяжбы родственникам, которые могли бы оградить ребенка от злоупотреблений со стороны родителей, или в специальные детские учреждения <57>.

<57> Вестник образования России. 2003. N 16. С. 47.

Целесообразно, чтобы представитель органа опеки и попечительства, принимающий обязательное участие в рассмотрении судами споров, связанных с воспитанием детей, в необходимых случаях ходатайствовал о принятии мер по обеспечению иска.

Основной стадией гражданского судопроизводства является судебное разбирательство. В нем лица, участвующие в деле, суд реализуют предоставленные им процессуальные возможности и исполняют процессуальные обязанности с целью регулирования спора, разрешения иного требования, принятия законного и обоснованного решения. Суд выполняет возложенные на него задачи: решает дело по существу, обеспечивает воспитательное воздействие судебной деятельности, восстанавливает нарушенное право ребенка <58>.

<58> Трубников П.Я. Судебное разбирательство отдельных категорий гражданских дел. М., 1996. С. 26; Гражданский процесс / Под ред. В.А. Мусина и др. С. 236.

Можно выделить особенности судебного разбирательства данной категории дел. Прежде всего, рассмотрение данных гражданских дел сопровождается тесной взаимосвязью норм семейного и гражданского процессуального права. Семейный кодекс РФ содержит специальные гражданские процессуальные нормы о праве ребенка, достигшего возраста 14 лет, самостоятельно обратиться в суд; об обязанности суда определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода; о возможности назначения ребенку представителя в случае разногласий между родителями и детьми и другие.

Еще одной особенностью является участие в разбирательстве дела органа опеки и попечительства, прокурора. Семейный кодекс РФ закрепляет это правило в

отношении дел о лишении родительских прав, о восстановлении в родительских правах, об ограничении родительских прав.

В соответствии со статьей 78 СК РФ при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту ребенка, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства.

Формы участия в судебном процессе органов опеки и попечительства следующие:

- 1) обращение с заявлением о защите прав и интересов детей в случаях, предусмотренных законом;
- 2) представление акта обследования условий жизни ребенка и лиц, претендующих на его воспитание, и основанное на нем заключение по существу спора;
- 3) непосредственное участие в судебном разбирательстве.

Процессуальное положение органов опеки и попечительства определяется формой участия в принудительной реализации прав ребенка, возрастом ребенка и другими обстоятельствами.

Согласно пункту 2 статьи 78 СК РФ орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора. Заключение органа опеки и попечительства оглашается в судебном заседании после исследования всех обстоятельств дела. Письменное заключение органа опеки и попечительства, представленное в суд до начала судебного заседания, основывается не на материалах дела, а на сведениях, которые были получены им во внесудебном порядке. Мнение представителя органа опеки и попечительства, участвующего в деле, окончательно формируется только в процессе установления фактических обстоятельств дела в самом судебном заседании. Представитель органа опеки и попечительства должен иметь возможность в своем заключении, даваемом после исследования всех обстоятельств дела, изменить позицию, изложенную в письменном заключении. Все полученные в результате

проведенного обследования сведения подлежат педагогической оценке. Обследование и заключение органов опеки и попечительства должны рассматриваться как социально-педагогическая экспертиза условий жизни ребенка, которую суд учитывает при вынесении своего решения, но которая не является для него обязательной.

Гражданское процессуальное законодательство не раскрывает понятия "акт обследования условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание", "заключение органа опеки и попечительства", не определяет их процессуально-правовое значение и содержание, что, несомненно, затрудняет определение их роли в системе доказательств.

В соответствии с законодательством прокурор в рассмотрении дел, связанных с воспитанием детей, может участвовать в двух формах:

1) обращение в суд за защитой прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних. Например, с иском о лишении родительских прав (п. 1 ст. 70), об ограничении в родительских правах (п. 3 ст. 73), об отмене усыновления (ст. 142);

2) вступление прокурора в процесс, начатый по инициативе других лиц, и дача им заключения по делам: о лишении родительских прав (ст. 70 СК РФ), о восстановлении в родительских правах (ст. 72 СК РФ), об ограничении в родительских правах (ст. 73 СК РФ), об отмене усыновления (ст. 140 СК РФ), в порядке особого производства об усыновлении (удочерении) ребенка (ст. 273 ГПК РФ). Понятие "заключение прокурора" гражданское процессуальное законодательство не дает, не определяется его процессуально-правовое значение и содержание.

Перечень оснований, по которым прокурор по ГПК РФ вправе обратиться в суд или вступить в процесс для дачи заключения, не обеспечивает защиту прав, свобод и законных интересов граждан, и особенно несовершеннолетних. Руководствуясь интересами детей, считаем, что обязательное участие прокуратуры необходимо по всем делам, связанным с воспитанием детей.

В судебном разбирательстве по данным делам участвует сам ребенок. Согласно статье 57 СК РФ в случаях, прямо предусмотренных Кодексом, суд может принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет. Это решения об изменении фамилии и имени ребенка (ст. 59 СК РФ), восстановлении родителей в родительских правах (ст. 72 СК), усыновлении ребенка (ст. 132), изменении фамилии, имени и отчества ребенка при усыновлении (ст. 134 СК), записи усыновителей в качестве родителей ребенка (ст. 136 СК), изменении фамилии и имени ребенка при отмене усыновления (ст. 143 СК) и передаче ребенка на воспитание в семью (ст. 154 СК).

Кроме того, целесообразно получать согласие ребенка при рассмотрении судом иска об установлении отцовства в отношении его. В соответствии с пунктом 4 статьи 48 СК РФ установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста 18 лет (совершеннолетия), допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным - с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства.

Также следует получать согласие ребенка, достигшего 10-летнего возраста, при отмене судом его усыновления.

Согласно пункту 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ 27 мая 1998 года N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" при решении вопроса о месте жительства несовершеннолетнего, при раздельном проживании его родителей (независимо от того, состоят ли они в браке), необходимо иметь в виду, что место жительства ребенка определяется исходя из его интересов, а также с обязательным учетом мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет, при условии, что это не противоречит его интересам.

Подведем итог вышесказанному с некоторыми уточнениями, имеющими практическое значение. Существует внесудебная защита прав и интересов ребенка - административная защита (обжалование решений или действий (бездействия) должностных лиц в порядке подчиненности). Ее осуществляют органы опеки и

попечительства, органы прокуратуры, Уполномоченный по правам человека, общественные правозащитные организации, международные организации.

Судебный порядок. Мировые судьи рассматривают дела об административных правонарушениях, гражданские, уголовные и иные дела (на территории каждого района имеются судебные участки мировых судей). Федеральные суды общей юрисдикции:

а) районный суд рассматривает по первой инстанции с учетом установленной подсудности дела об административных правонарушениях, гражданские, уголовные и иные дела; в качестве второй (апелляционной) инстанции - апелляционные жалобы на решения мировых судей, не вступившие в законную силу;

б) областной суд в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда первой и второй (кассационной) инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам;

в) Верховный Суд РФ в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда второй (кассационной) инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, также и в качестве суда первой инстанции.

Конституционный Суд РФ рассматривает жалобы на нарушения конституционных прав и свобод граждан, чьи права и свободы нарушаются законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле.

Европейский суд по правам человека рассматривает жалобы на нарушения прав, гарантированных Конвенцией о защите прав человека и основных свобод (Council of Europe, F-67075 Strasbourg Cedex France. Fax: (8-10) 3-33-88-41-27-303).

2.3. Может ли несовершеннолетний иметь свое мнение?

Статья 12 Конвенции о правах ребенка закрепляет, что государства-участники обеспечивают ребенку, способному сформулировать свои собственные взгляды, право свободно выражать эти взгляды по всем вопросам, затрагивающим ребенка,

причем взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка. Право свободно выражать свое мнение включает в себя свободу искать, получать и передавать информацию и идеи любого рода, независимо от границ, в устной, письменной или печатной форме, в форме произведений искусства или с помощью других средств по выбору ребенка. Кроме того, ребенку предоставляется возможность быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, затрагивающего интересы ребенка, либо непосредственно, либо через представителя или соответствующий орган. Ребенку предоставляется право выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы. Закрепление в СК РФ данного права свидетельствует о том, что законодатель признает ребенка личностью, с мнением которой нужно считаться.

М.В. Антокольская подчеркивает значимость данного права, указывая, что учет мнения ребенка предполагает, что оно, во-первых, будет заслушано; во-вторых, при несогласии с мнением ребенка лица, решающие вопросы, затрагивающие его интересы, обязаны обосновать, по каким причинам они сочли необходимым не следовать пожеланиям ребенка <59>.

<59> Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. М., 2002. С. 189.

Статья 57 СК РФ предусматривает несколько форм реализации ребенком права на выражение своего мнения:

- 1) ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы;
- 2) ребенок вправе быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства;
- 3) учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам;

4) в случаях, предусмотренных СК РФ, органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет.

Ребенок вправе довести до сведения родителей и других членов семьи свое мнение по любому вопросу, касающемуся его интересов, в любой доступной для него форме. Семейное законодательство не указывает, с какого возраста ребенок обладает правом свободно выражать свое мнение. Конвенция о правах ребенка признает это право за ребенком, способным сформулировать собственные взгляды. Итак, ребенок правомочен выражать свое мнение тогда, когда он достигает определенного уровня развития, позволяющего ему выразить собственную точку зрения на тот или иной вопрос, непосредственно касающийся его интересов (например, выбор образовательного учреждения, формы обучения, организация досуга и др.).

В законодательстве и на практике придается различное правовое значение мнению ребенка в зависимости от его возраста. Н.Н. Тарусина дифференцирует рассматриваемое право по двум критериям: по возрасту и значимости семейно-правового акта <60>. В случаях, предусмотренных семейным законодательством, согласие ребенка старше 10 лет является обязательным. Дети же младшего возраста, то есть младше 10 лет, имеют право на мнение в диспозитивном режиме: учет его обязателен, однако степень обязательности и мотивация иного решения отдается на усмотрение родителей, органа опеки и попечительства, суда.

<60> Тарусина Н.Н. Семейное право: Учебное пособие. М., 2001. С. 111.

Таким образом, принятие во внимание или отклонение доводов детей, не достигших возраста 10 лет, является исключительной прерогативой родителей. Ребенок в этом возрасте не обладает необходимым уровнем зрелости и способностью осознавать свои интересы, хотя бывает и способен сформулировать свое мнение. Но после достижения ребенком 10 лет учет его мнения обязателен, исключение составляют лишь те предложения ребенка, реализация которых

противоречит его интересам (например, отказ ребенка от посещения школьных занятий, от лечения в санатории по рекомендации врачей).

В связи с этим необходимо различать понятия "право ребенка на выражение своего мнения" и "право ребенка на учет своего мнения". Так, ребенок любого возраста 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 родители, заслушав ребенка, могут принять противоположное его мнению решение. Право же ребенка на учет его мнения возникает лишь при достижении возраста 10 лет.

В некоторых случаях законодатель придает мнению ребенка, достигшего 10 лет, правовое значение. Определенные действия не могут быть совершены, если ребенок возражает против этого: изменение фамилии и имени ребенка (ст. 59 СК РФ), восстановление родителей в родительских правах (ст. 72 СК РФ), усыновление ребенка (ст. 132 СК РФ), изменение фамилии, имени и отчества ребенка при усыновлении (ст. 134 СК РФ), запись усыновителей в качестве родителей ребенка (ст. 136 СК РФ), изменение фамилии и имени ребенка при отмене усыновления (ст. 143 СК РФ) и передача ребенка на воспитание в семью (ст. 154 СК РФ).

Если при разрешении спора, связанного с воспитанием ребенка, судом будет признано необходимым опросить ребенка в судебном заседании в целях выяснения его мнения по рассматриваемому вопросу, то следует предварительно выяснить мнение органа опеки и попечительства о том, не окажет ли неблагоприятное воздействие на ребенка его присутствие в суде. Опрос ребенка производится судом с учетом возраста и развития ребенка в присутствии педагога в обстановке, исключающей влияние на него заинтересованных лиц. Согласно пункту 20 Постановления Пленума ВС РФ N 10 при опросе ребенка суду необходимо выяснить, не является ли мнение ребенка следствием воздействия на него заинтересованных лиц, осознает ли он свои собственные интересы при выражении своего мнения, как он его обосновывает и тому подобные обстоятельства.

Перечень ситуаций семейно-правового характера, предполагающих получение обязательного согласия ребенка в возрасте старше 10 лет, должен быть расширен.

Так, целесообразным является получение такого согласия при рассмотрении судом иска об установлении отцовства в отношении данного ребенка. В пункте 4 статьи 48 СК РФ сказано, что установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста 18 лет (совершеннолетия), допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным - с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства.

Согласно статье 20 Гражданского кодекса РФ, определяющей место жительства гражданина, и положениям Закона "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации" ребенок, достигший возраста 14 лет, вправе самостоятельно осуществлять выбор своего места жительства. Так как при расторжении брака в судебном порядке должен быть решен вопрос о том, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети (заключается соглашение между родителями или решение принимает суд), то при этом обязательно должно быть получено согласие ребенка, достигшего возраста 14 лет.

В пункте 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" указывается, что, решая вопрос о месте жительства несовершеннолетнего, при раздельном проживании его родителей (независимо от того, состоят ли они в браке), необходимо иметь в виду, что место жительства ребенка определяется исходя из его интересов, а также с обязательным учетом мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет, при условии, что это не противоречит его интересам.

Согласие необходимо и при заключении между родителями, проживающими раздельно, соглашения о месте проживания ребенка (п. 3 ст. 65 СК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 143 СК РФ при вынесении судом решения об отмене усыновления взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителей) прекращаются и восстанавливаются

взаимные права и обязанности ребенка и его родителей (его родственников), если этого требуют интересы ребенка. Представляется, что для выяснения интересов ребенка в этой ситуации необходимо узнать его мнение. В связи с тем, что здесь складываются отношения, подобные восстановлению в родительских правах, то целесообразно придать согласию ребенка старше 10 лет характер обязательного.

В соответствии со статьей 9 Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации" гражданство детей определяется, как правило, гражданством родителей. Малолетние дети (в возрасте до 14 лет) автоматически следуют гражданству родителей. Приобретение же или прекращение гражданства подростка в возрасте от 14 до 18 лет в связи с изменением гражданства его родителей требует письменного, нотариально удостоверенного согласия ребенка.

Согласно пункту 1 статьи 63 СК РФ родители обязаны заботиться о здоровье, физическом и психическом развитии своих детей. Информация о состоянии здоровья включает в себя сведения о результатах обследования, диагнозе заболевания и прогнозе, методах лечения, возможных вариантах медицинского вмешательства и т.д. Необходимым предварительным условием медицинского вмешательства является информированное добровольное согласие гражданина. Согласие несовершеннолетнего, достигшего возраста 15 лет, должно быть обязательно получено при решении вопроса о производстве медицинского вмешательства или об отказе от него, о прекращении начатого вмешательства.

Итак, мнение ребенка характеризуется наличием правовой значимости и в ряде случаев учет мнения ребенка является юридическим основанием для принятия того или иного решения.

2.4. Имя, отчество и фамилия - одни на всю жизнь?

Одним из определяющих вопросов в жизни каждого человека является присвоение ему имени. Решение данного вопроса целиком и полностью зависит от усмотрения родителей, хотя значимость его осознается позже.

Согласно пункту 1 статьи 58 СК РФ ребенок имеет право на имя, отчество и фамилию. Право ребенка на имя, включающее собственно имя, фамилию и отчество, появляется у ребенка с момента рождения одновременно с правом на приобретение гражданства (ст. ст. 7, 8 Конвенции о правах ребенка).

Имя, фамилия и отчество ребенка указываются органом ЗАГСа в записи акта о рождении и в свидетельстве о рождении (ст. ст. 22, 23 Закона об актах гражданского состояния), а в последующем вносятся в паспорт гражданина РФ - основной документ, удостоверяющий его личность (п. 1 Положения о паспорте гражданина РФ и п. 9 Описания бланка паспорта гражданина РФ, утв. Постановлением Правительства РФ от 8 июля 1997 г. N 828 // СЗ РФ. 1997. N 28. Ст. 3444).

Имя дается ребенку по соглашению родителей.

Орган ЗАГСа не вправе отказать родителям или другим уполномоченным ими лицам в присвоении ребенку необычного имени или такого, которого нет в справочнике личных имен, а также если оно является сокращенным или ласкательным. Родители вправе назвать ребенка любым именем, но должны отнестись к этому разумно и учесть при этом различные факторы: звучность имени, сочетание имени и фамилии и т.д. Московский городской суд рассматривал в 2004 г. 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 суда <61>.

<61> Суд не разрешил называть ребенка аббревиатурой // Московский комсомолец. 2004. 21 июля.

Родители этого ребенка при выборе столь странного имени руководствовались, прежде всего, своими убеждениями и принципами. Но согласно Закону "Об актах гражданского состояния" отказ в государственной регистрации акта гражданского состояния допускается лишь в случаях, если государственная регистрация противоречит настоящему Закону или же если представленные документы не соответствуют требованиям, предъявляемым к ним настоящим Законом или иными правовыми актами (ст. 11).

Таким образом, орган ЗАГСа не вправе был отказывать родителям в регистрации рождения ребенка, мотивируя это неблагозвучностью выбранного ребенку имени, тем более, что разногласий между родителями по поводу присвоения ребенку данного имени не было. Суд должен был удовлетворить жалобу родителей на отказ в регистрации акта гражданского состояния. Однако суд руководствовался интересами ребенка и решил отказать в удовлетворении жалобы.

Несомненно, говорить об учете интересов ребенка уже при принятии первого решения в его жизни, присвоении ему имени, необходимо и правомерно. Родители должны выбрать ребенку такое имя, которое не только нравится им, но использование которого впоследствии не приведет к причинению вреда психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

Отчество ребенку присваивается по имени отца или по имени лица, записанного в качестве отца ребенка. Семейный кодекс РФ предусматривает возможность присвоения отчества ребенку в ином порядке в соответствии с законами субъектов РФ или на основании национальных обычаев.

Например, Закон Республики Бурятия от 22 июня 1999 г. N 207-II "О праве граждан на присвоение фамилии, имени и отчества в соответствии с бурятскими национальными обычаями при регистрации рождения ребенка" <62> предусматривает возможность присвоения отчества ребенку при регистрации его

рождения в соответствии с бурятскими национальными обычаями, но только по соглашению родителей. Если же такое соглашение отсутствует, то отчество ребенку присваивается по имени отца.

<62> Ведомости Народного Хурала Республики Бурятия. 1999. N 6.

Законом субъекта РФ с учетом национальных традиций народов, населяющих его территорию, может быть предусмотрено, что присвоение отчества ребенку на данной территории необязательно и может осуществляться по желанию лиц, регистрирующих рождение ребенка. Возможность образования отчества ребенка согласно национальным традициям или неприсвоения отчества вообще по просьбе родителей ранее предусматривалась Инструкцией о регистрации актов гражданского состояния в СССР (п. 2.13).

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ (с учетом национальных традиций).

При отсутствии соглашения разногласия разрешаются органом опеки и попечительства, и запись в акте о рождении ребенка производится по указанию органа опеки и попечительства (п. 3 ст. 18 Федерального закона "Об актах гражданского состояния").

Несомненно, подобные споры должны разрешаться только исходя из интересов ребенка. Во внимание должны приниматься различные факторы, например, неблагозвучность фамилии одного из родителей, что в последующем может вызвать насмешливое или неуважительное отношение к ребенку со стороны окружающих. Во внимание может быть принято и желание родителя присвоить ребенку свою фамилию вследствие ее широкой известности и популярности, из-за наличия общепризнанных заслуг самого родителя или его ближайших родственников в области науки, культуры, спорта или иной сфере деятельности.

Данный порядок присвоения фамилии, имени и отчества ребенку соблюдается и при установлении отцовства лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, по совместному заявлению родителей в орган ЗАГСа согласно пункту 3 статьи 48 СК РФ. В заявлении должно быть указано, какую фамилию, имя и отчество будет носить ребенок после установления отцовства. При установлении отцовства с согласия органа опеки и попечительства по заявлению только отца ребенка в орган ЗАГСа (например, в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав) фамилия, имя и отчество ребенка определяются по указанию отца ребенка в соответствии с пунктом 4 статьи 50, пунктом 2 статьи 51 Закона об актах гражданского состояния. Если отцовство лица установлено на основании решения суда, то отчество ребенку присваивается по имени отца, а имя и фамилия даются по соглашению родителей. При отсутствии такового соглашения возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства.

Когда отцовство не установлено, то фамилия ребенку присваивается только по фамилии матери. Имя и отчество ребенка записываются в таких случаях по указанию матери согласно пункту 3 статьи 51 СК РФ.

Фамилия, имя и отчество найденному (подкинутому) ребенку записываются в записи акта о рождении по указанию органа опеки и попечительства, медицинской или воспитательной организации, организации социальной защиты населения, органа внутренних дел (п. п. 1, 3 ст. 19 Закона об актах гражданского состояния). Указанные органы обязаны заявить в орган ЗАГСа о государственной регистрации рождения найденного (подкинутого) ребенка, родители которого неизвестны, не позднее чем через семь дней со дня обнаружения ребенка. Лицо, нашедшее ребенка, обязано заявить об этом в течение 48 часов в орган внутренних дел или в орган опеки и попечительства по месту обнаружения ребенка. Одновременно с заявлением о государственной регистрации рождения найденного (подкинутого) ребенка в орган ЗАГСа представляются документ об обнаружении ребенка, выданный органом

внутренних дел или органом опеки и попечительства, и документ, подтверждающий возраст и пол ребенка, выданный медицинской организацией.

До достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста с разрешения органа опеки и попечительства в соответствии со статьей 59 СК РФ возможно изменение имени, а также фамилии ребенка на фамилию другого родителя по совместной просьбе родителей. Изменение имени и фамилии ребенка производится исходя из интересов ребенка. После достижения несовершеннолетним ребенком возраста четырнадцати лет вопрос о перемене им имени, включающем в себя фамилию, собственно имя и (или) отчество, решается по его собственному заявлению в соответствии с требованиями действующего законодательства (ст. ст. 58 - 63 Закона об актах гражданского состояния).

В соответствии с пунктом 3 статьи 58 Закона об актах гражданского состояния перемена имени лицом, не достигшим совершеннолетия, производится при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия - на основании решения суда, за исключением случаев приобретения лицом полной дееспособности до достижения им совершеннолетия.

Перемена имени производится органом ЗАГСа по месту жительства или по месту государственной регистрации рождения лица, желающего переменить фамилию, имя и (или) отчество.

В качестве обязательных условий перемены фамилии ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, на фамилию другого родителя или имени ребенка выступает совместное заявление обоих родителей об этом и разрешение органа опеки и попечительства.

В компетенцию органа опеки и попечительства входит также выдача разрешения на изменение фамилии ребенка по просьбе только одного родителя, если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию. Чаще всего это связано с прекращением брака родителей, когда ребенок остался проживать только с одним из них. Это не может еще служить достаточным основанием для изменения фамилии ребенка, но на

практике перемена фамилии ребенка в таких случаях целесообразна, так как разные фамилии ребенка и родителя в одной семье могут создавать неудобства. Ходатайство о перемене фамилии ребенка может быть обусловлено стремлением одного из родителей досадить подобным образом бывшему супругу или добиться прекращения отношений между ним и ребенком. При разрешении такого ходатайства родителей орган опеки и попечительства должен учитывать интересы ребенка и мнение другого родителя. Если ребенок привык к своей фамилии и продолжает любить отдельно проживающего отца (мать), но занимающегося в установленном порядке его воспитанием, то изменение фамилии ребенка может противоречить интересам ребенка и родителя. Таким образом, орган опеки и попечительства должен оценить доводы каждого из родителей и вынести решение, наиболее отвечающее интересам ребенка.

При наличии определенных обстоятельств разрешение на перемену фамилии ребенка может быть дано органом опеки и попечительства и без учета мнения родителя, проживающего отдельно от ребенка. К таким обстоятельствам относятся:

- 1) невозможность установления места нахождения родителя,
- 2) лишение родителя родительских прав,
- 3) признание родителя недееспособным,
- 4) уклонение родителя без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка.

В таких случаях согласия родителя, проживающего отдельно от ребенка, на присвоение ребенку фамилии другого родителя, с которым ребенок проживает, не требуется.

Органы опеки и попечительства дают согласие на перемену фамилии ребенка по просьбе одного из родителей при вступлении матери (отца) в повторный брак, когда ею (им) выбрана фамилия нового супруга. В таких случаях выясняется характер сложившихся взаимоотношений между ребенком и отчимом (мачехой), их длительность и устойчивость. При выявлении фактов безразличного отношения отчима (мачехи) к ребенку, отсутствия между ними подлинно семейных отношений

или непрочного характера брака данное ходатайство не может быть удовлетворено. Если ребенок счастлив в новой семье и привязан к супругу своей матери (отца), а тот проявляет заботу о его содержании, воспитании и образовании как настоящий родитель, то вопрос решается органом опеки и попечительства положительно. Это относится и к случаям, когда ребенок рожден от лиц, не состоящих в браке между собой, и отцовство в законном порядке не установлено. Орган опеки и попечительства вправе разрешить изменить его фамилию на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой.

На практике решение вопроса о возможности изменения фамилии или имени ребенка входит в компетенцию руководителей органов местного самоуправления (глав администраций муниципальных образований) и осуществляется, как правило, по заключению соответствующих органов управления образованием (например, ст. 3 Закона Владимирской области от 2 апреля 1997 г. "Об организации работы по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних во Владимирской области" <63>; ст. 4 Закона Мурманской области от 16 июня 1997 г. N 70-01-ЗМО "Об организации и деятельности органов опеки и попечительства в Мурманской области" <64>; ст. 4 Закона Пензенской области от 28 июня 1997 г. N 44-ЗПО "Об органах опеки и попечительства в Пензенской области" <65>).

<63> Призыв. 1997. N 81.

<64> Мурманский вестник. 1997. 20 июня.

<65> Пензенская правда. 1997. 22 июня.

Во всех случаях перемены имени и (или) фамилии ребенка по совместной просьбе родителей или только одного из родителей ребенка обязательным является согласие ребенка на изменение его фамилии и имени после достижения им десятилетнего возраста. В этом возрасте ребенок может самостоятельно дать оценку последствий подобного решения для себя с учетом взаимоотношений с родителями, со сверстниками и педагогами в школе и в среде своего общения.

СК РФ напрямую не предусматривает возможности перемены отчества ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, по совместной просьбе родителей, так как это связано с изменением имени отца. Только в случае государственной регистрации перемены имени отцом изменяется отчество его несовершеннолетних детей. При этом их отчество исправляется органом ЗАГСа в записи акта о рождении. В соответствии с пунктом 3 статьи 63 Закона об актах гражданского состояния отчество совершеннолетних детей может изменяться только по их заявлению.

Государственная регистрация перемены фамилии и имени ребенка производится органом ЗАГСа в общем порядке, установленном для перемены фамилий, имен и отчеств.

2.5. Защита ребенка от информации, пропаганды и агитации в современной России

Каждый ребенок имеет право на защиту от информации, пропаганды и агитации, если они наносят вред его здоровью, нравственному и духовному развитию.

Федеральный закон от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" (с изменениями от 20 июля 2000 г., 22 августа, 21 декабря 2004 г.) устанавливает меры, принимаемые органами государственной власти РФ для защиты ребенка от информации, пропаганды и агитации, наносящих вред его здоровью, нравственному и духовному развитию.

Органы государственной власти РФ обязаны принимать меры по защите ребенка от подобных информации, пропаганды и агитации, к которым можно отнести:

- 1) пропаганду национальной, классовой, социальной нетерпимости;
- 2) рекламу алкогольной продукции и табачных изделий;

3) пропаганду социального, расового, национального и религиозного неравенства;

4) распространение (продажа (подписка, доставка, раздача)) печатной продукции, аудио- и видеопродукции, пропагандирующей насилие и жестокость, порнографию, наркоманию, токсикоманию, антиобщественное поведение.

Принцип недопустимости злоупотребления свободой массовой информации устанавливается в статье 4 Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации". В соответствии с ним не допускается использование средств массовой информации в целях:

- 1) совершения уголовно наказуемых деяний,
- 2) для разглашения сведений, составляющих государственную или иную специально охраняемую законом тайну,
- 3) для осуществления экстремистской деятельности,
- 4) для распространения передач, пропагандирующих порнографию, культ насилия и жестокости.

Реклама - распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом или юридическом лице, товарах, идеях и начинаниях (рекламная информация), которая предназначена для неопределенного круга лиц и призвана формировать или поддерживать интерес к этим физическому, юридическому лицу, товарам, идеям и начинаниям и способствовать реализации товаров, идей и начинаний.

Согласно пункту 6 статьи 5 Федерального закона от 18 июля 1995 г. N 108-ФЗ "О рекламе" реклама не должна побуждать граждан к насилию, агрессии, возбуждать панику, а также побуждать к опасным действиям, способным нанести вред здоровью физических лиц или угрожающим их безопасности.

В России в радио- и телепрограммах не допускается прерывать рекламой и совмещать с рекламой, включая рекламу в виде наложений, в том числе способом "бегущей строки", детские, образовательные и религиозные передачи.

Реклама алкогольных напитков, табака и табачных изделий в телепрограммах с 1 января 1996 года в телепрограммах не допускается.

Распространяемая любыми способами реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, не должна:

1) содержать информацию о том, что их употребление имеет важное значение для достижения общественного, спортивного или личного успеха либо для улучшения физического или психического состояния;

2) содержать информацию о том, что их употребление является одним из способов утоления жажды;

3) содержать информацию об их безвредности и (или) положительных терапевтических свойствах;

4) использовать образы людей и животных;

5) распространяться в любой форме в радио- и телепередачах, при кино- и видеообслуживании, в печатных изданиях для несовершеннолетних;

6) распространяться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, спортивных организациях, организациях культуры, а также ближе 100 метров от них;

7) распространяться в радио- и телепрограммах с 7 до 22 часов местного времени;

8) оформляться в виде мультипликационных (анимационных) фильмов;

9) дискредитировать воздержание от их употребления;

10) распространяться на первой и последней полосах газет, а также на первой и последней страницах и обложках журналов;

11) распространяться в средствах массовой информации, зарегистрированных в качестве специализирующихся на вопросах экологии, образования, охраны здоровья.

Распространение рекламы пива и напитков, изготавливаемых на его основе, должно сопровождаться предупреждением о возможном вреде их употребления, причем в радио- и телепрограммах данному предупреждению должно быть отведено

не менее десяти процентов эфирного времени трансляции каждой такой рекламы, при распространении такой рекламы другими способами - не менее десяти процентов рекламной площади (пространства).

При производстве, размещении и распространении рекламы в целях защиты несовершеннолетних от злоупотреблений их легковерностью и отсутствием опыта не допускаются:

1) дискредитация авторитета родителей и воспитателей, подрыв доверия к ним несовершеннолетних;

2) внушение непосредственно несовершеннолетним, чтобы они убедили родителей или других лиц приобрести рекламируемые товары;

3) привлечение внимания несовершеннолетних к тому, что обладание теми или иными товарами дает им какое-либо преимущество над другими несовершеннолетними, а также к тому, что отсутствие этих товаров дает обратный эффект;

4) размещение в рекламе текстовой, визуальной или звуковой информации, показывающей несовершеннолетних в опасных местах и ситуациях;

5) преуменьшение необходимого уровня навыков использования товара у несовершеннолетних. При этом в случае, если результаты использования товара показаны или описаны, реклама должна давать информацию о том, что реально достижимо для несовершеннолетних той возрастной группы, для которой предназначен товар. Для этого необходимо, чтобы на маркировке товара или в листе-вкладыше было указано, для какой возрастной группы предназначен тот или иной товар;

6) создание у несовершеннолетних нереального (искаженного) представления о стоимости (цене) товара для несовершеннолетних, в частности, путем применения слов "только", "всего" и тому подобных, а также путем прямого или косвенного указания на то, что рекламируемый товар доступен для любого семейного бюджета.

Текстовое, визуальное или звуковое использование образов несовершеннолетних в рекламе, не относящейся непосредственно к товарам для

несовершеннолетних, не допускается. Хотя Федеральный закон "О рекламе" и не содержит перечня товаров, основными потребителями которых являются несовершеннолетние, к таким товарам, очевидно, не следует относить товары, которые явно не предназначены для употребления несовершеннолетними (например, алкогольные напитки, табак и табачные изделия). Общим критерием отнесения товаров к детским является использование этих товаров непосредственно ребенком, направленность их для потребностей несовершеннолетнего.

В качестве меры защиты ребенка от информации, пропаганды и агитации, наносящих вред его здоровью, нравственному и духовному развитию, выступает установление нормативов распространения печатной продукции, аудио- и видеопроductии, иной продукции, не рекомендуемой ребенку для пользования до достижения им возраста 16 лет. Указанная мера необходима в целях обеспечения здоровья, физической, интеллектуальной, нравственной, психической безопасности детей. Она закрепляется в федеральном законе, законах субъектов Российской Федерации.

Кроме того, в порядке, определенном Правительством Российской Федерации, проводятся экспертизы настольных, компьютерных и иных игр, игрушек и игровых сооружений для детей, что необходимо в целях обеспечения безопасности жизни, охраны здоровья, нравственности ребенка, защиты его от негативных воздействий.

Законодательно выделяется несколько видов таких экспертиз:

- 1) социальная;
- 2) психологическая;
- 3) педагогическая;
- 4) санитарная.

Правила проведения социально-психолого-педагогической экспертизы настольных, компьютерных и иных игр, игрушек и игровых сооружений для детей в целях разрешения их производства, импорта и реализации на территории Российской Федерации устанавливаются во Временном порядке проведения экспертизы настольных, компьютерных и иных игр, игрушек и игровых сооружений

для детей, утвержденном Приказом Минобразования России от 26 июня 2000 г. N 1917.

В соответствии с Порядком экспертизе подлежат отечественные игрушки, подготовленные к серийному выпуску или в случае внесения изменений в технологию их производства, а также импортные игрушки до заключения договоров на их поставку.

Производство и реализация отечественных игрушек, а также реализация импортных игрушек на территории Российской Федерации без социально-психолого-педагогического заключения не допускаются.

Экспертизу игрушек осуществляют: государственное учреждение "Федеральный экспертный совет" Минобразования России, государственные учреждения, создаваемые государственными органами управления образованием субъектов РФ.

Учреждения проводят экспертизу игрушек, изготавливаемых и реализуемых на территории субъектов Российской Федерации, кроме компьютерных и электронных.

Федеральный экспертный совет:

- 1) проводит экспертизу игрушек, изготовленных по новой технологии, компьютерных, электронных и иных сложных технологических игр;
- 2) проводит первичную экспертизу игрушек при отсутствии в субъекте Российской Федерации учреждения;
- 3) проводит повторную экспертизу игрушек в случае получения авторами-разработчиками, предприятиями-изготовителями, торговыми организациями (далее - заявители) отрицательного заключения;
- 4) рассматривает другие спорные вопросы, возникающие между учреждениями и заявителями в процессе проведения экспертизы;
- 5) оказывает методическую помощь учреждениям.

Проведение экспертизы осуществляется на платной основе. Порядок оплаты определяется Инструкцией о порядке оплаты экспертизы настольных, компьютерных и иных игр, игрушек и игровых сооружений для детей.

Предметом и содержанием экспертизы игрушек является установление соответствия образца (макета, модели) игрушки критериям оценки настольных, компьютерных и иных игр, игрушек и игровых сооружений для детей.

Расходы, связанные с нормативно-правовым, научно-методическим, организационно-техническим обеспечением системы экспертизы, финансируются из средств федерального бюджета, бюджета субъектов РФ, отчислений организаций, проводящих экспертизу, из средств, полученных ими за проведение экспертизы.

По результатам экспертизы экспертная комиссия составляет отзыв, который подписывается председателем и всеми членами экспертной комиссии. Отзыв экспертной комиссии является основанием для выдачи организацией, проводящей экспертизу, заключения о соответствии (несоответствии) образца (макета, модели) игрушки социально-психолого-педагогическим критериям по прилагаемой к Порядку форме.

В заключении указываются:

- 1) наименование организации, проводящей экспертизу;
- 2) для юридических лиц - наименование и юридический адрес организации, получающей заключение;
- 3) для физических лиц - фамилия, имя, отчество, паспортные данные (серия, номер, кем и когда выдан), место жительства лица, получившего заключение;
- 4) название игрушки;
- 5) разработчик и изготовитель игрушки;
- 6) возраст детей, для которых игрушка предназначена, область ее применения;
- 7) соответствует или не соответствует игрушка социально-психолого-педагогическим критериям;
- 8) дата выдачи и регистрационный номер заключения.

Заключение выдается заявителю организацией, проводящей экспертизу, в 20-дневный срок со дня регистрации заявления на проведение экспертизы игрушек после представления им документа, подтверждающего оплату экспертизы.

Заключение действительно в течение трех лет. Продление срока действия заключения производится в порядке, установленном для его получения.

При получении отрицательного заключения заявитель в месячный срок со дня получения заключения может обратиться в ФЭС для проведения повторной экспертизы. ФЭС по результатам экспертизы в 15-дневный срок со дня регистрации заявления дает заключение о соответствии образца (макета, модели) игрушки социально-психолого-педагогическим критериям.

Существуют определенные критерии оценки настольных, компьютерных и иных игр, игрушек и игровых сооружений для детей, которые рекомендуются предприятиям-изготовителям и торговым организациям для контроля за качеством игрушки. Они могут использоваться работниками системы дошкольного образования для создания предметно-развивающей среды в образовательных учреждениях.

Устанавливаются две группы критериев:

1) критерии первой группы обеспечивают безопасность ребенка, его защиту от негативных влияний игрушки на здоровье и эмоциональное благополучие. В эту группу включены критерии, защищающие ребенка от таких качеств игрушки, которые:

а) провоцируют ребенка на агрессивные действия;

б) вызывают у него проявление жестокости по отношению к персонажам игры, в роли которых выступают играющие партнеры (сверстники, взрослые) или сама сюжетная игрушка;

в) провоцируют игровые сюжеты, связанные с безнравственностью и насилием;

г) вызывают нездоровый интерес к сексуальным проблемам, выходящим за рамки возрастной компетенции ребенка;

д) провоцируют ребенка на пренебрежительное или негативное отношение к расовым особенностям и физическим недостаткам других людей;

2) в состав критериев второй группы включены качества игрушки, направленные на обеспечение развития ребенка:

а) полифункциональность. Игрушка может быть гибко использована в соответствии с замыслом ребенка, сюжетом игры в разных функциях;

б) возможность применения в совместной деятельности. Игрушка может быть пригодна к использованию в коллективных видах деятельности (в том числе и с участием взрослого) и может инициировать совместные действия;

в) дидактическая ценность. Игрушка выступает средством обучения ребенка;

г) эстетическая ценность. Игрушка является средством художественно-эстетического развития ребенка, приобщает его к миру искусства; может являться изделием художественных промыслов.

Наличие у игрушки хотя бы одного из качеств первой группы означает несоответствие этой игрушки критериям. Наличие у игрушки хотя бы одного качества второй группы свидетельствует о ее образовательной ценности.

В настоящее время многие дети имеют доступ во всемирную сеть Интернет, который содержит огромное количество информации запрещенного характера. Прежде всего на родителей возлагается обязанность контроля за ребенком, но и государство должно устанавливать запреты по доступу к подобной информации. Большую опасность представляет собой информация, пропагандирующая насилие и жестокость, порнографию, наркоманию, токсикоманию, антиобщественное поведение. В современной действительности теневой порнобизнес считается самым прибыльным, распространение получила детская порнография, спрос на которую наблюдается среди образованных людей, как правило, с высшим образованием, хорошим социальным положением, интеллектуально развитых. Интернет - наиболее доступный и простой ресурс, откуда можно получить запрещенную порнографическую продукцию. 75% всей порнографической продукции находится в сети, большая ее часть рассчитана на иностранцев, на английском языке. Владельцы подобных сайтов получают ежемесячный доход 30000 долларов. Россия, по данным ЮНИСЕФ, занимает второе место после США по популярности подобной продукции.

Государственные органы, образовательные учреждения, родители обязаны оградить детей от информации, пропагандирующей насилие и жестокость, порнографию, наркоманию, токсикоманию, антиобщественное поведение, путем установления запретов на ее создание, размещение, использование.

Следующим шагом после размещения детского порно является продажа детей. Существует целая всемирная сеть торговли детьми, использующимися в сексуальных целях. Поставщиками детей для этого бизнеса являются страны Восточной Европы и Африки. Потребители: Западная Европа, Америка, Новая Зеландия, Объединенные Арабские Эмираты. Россия является и поставщиком детей на этот рынок, и потребителем их услуг. В сети Интернет можно выбрать любого понравившегося ребенка, который будет доставлен вам в любую страну по фальшивым документам, либо самим совершить секс-тур. Излишне говорить о влиянии такого бизнеса на неокрепшую психику ребенка. Вырасти полноценным человеком после такого "занятия" не удастся никому. Борьбa с беззаконием в России можно установлением и ужесточением действующих уголовно-правовых запретов. Так, в Великобритании любой половой контакт с несовершеннолетним приравнивается к изнасилованию и влечет за собой пожизненное заключение, во Франции предусмотрено наказание в виде 30 лет лишения свободы за нарушение половой неприкосновенности ребенка, в США - от 25 лет до пожизненного заключения, при этом даже за хранение фотографии обнаженного ребенка можно угодить в тюрьму. В России же максимальное наказание за действия сексуального характера в отношении несовершеннолетнего - четыре года лишения свободы.

2.6. Права детей, находящихся в трудной жизненной ситуации: правосудие в отношении несовершеннолетних

Защита и улучшение положения детей, находящихся в трудной жизненной ситуации, являются целями подпрограммы "Дети и семья" федеральной целевой программы "Дети России" на 2007 - 2010 годы, утвержденной Постановлением

Правительства РФ от 21 марта 2007 г. N 172. В связи со спецификой проблем различных категорий детей в рамках подпрограммы предусмотрены 3 направления: 1) "Профилактика безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних"; 2) "Семья с детьми-инвалидами"; 3) "Дети-сироты".

В рамках направления "Профилактика безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" предусматривается решение таких задач, как развитие форм профилактики социального неблагополучия семей с детьми; защита прав и интересов детей; укрепление системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних; развитие инновационных технологий и форм профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, в том числе в условиях сельской местности; обеспечение доступности социальной реабилитации и адаптации детей, оказавшихся в трудной жизненной ситуации; создание условий для творческого развития, оздоровления и временной занятости детей, находящихся в трудной жизненной ситуации, а также детей, проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях.

Порядок защиты прав детей, находящихся в трудной жизненной ситуации, регулирует статья 15 ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации". Закон устанавливает, что защита прав таких детей осуществляется органами государственной власти субъектов РФ в соответствии с законодательством субъектов РФ.

Государство гарантирует судебную защиту прав детей, находящихся в трудной жизненной ситуации. В соответствии с Минимальными стандартными правилами ООН, касающимися отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), принятыми Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/33 от 10 декабря 1985 г., государства-члены должны стремиться к созданию условий, позволяющих обеспечить содержательную жизнь подростка в обществе, которая в тот период жизни, когда она или он наиболее склонны к неправильному поведению, будет благоприятствовать процессу развития личности и получения образования, в максимальной степени свободному от возможности совершения преступлений и

правонарушений. Следует уделять достаточное внимание осуществлению позитивных мер, предполагающих полную мобилизацию всех возможных ресурсов, включая семью, добровольцев и другие группы общества, а также школы и другие общественные институты, с целью содействия благополучию подростка, с тем чтобы сократить необходимость вмешательства со стороны закона, и эффективного, справедливого и гуманного обращения с подростком, находящимся в конфликте с законом.

Правосудие в отношении несовершеннолетних согласно Пекинским правилам должно являться составной частью процесса национального развития каждой страны в рамках всестороннего обеспечения социальной справедливости для всех несовершеннолетних, одновременно содействуя таким образом защите молодежи и поддержанию мирного порядка в обществе. Система правосудия в отношении несовершеннолетних направлена в первую очередь на обеспечение благополучия несовершеннолетнего и обеспечение того, чтобы любые меры воздействия на несовершеннолетних правонарушителей были всегда соизмеримы как с особенностями личности правонарушителя, так и с обстоятельствами правонарушения.

Согласно нормам, действовавшим до 1 января 2005 г., в целях защиты прав детей, находящихся в трудной жизненной ситуации, создавались соответствующие социальные службы для детей, которые по поручению компетентного органа исполнительной власти, органа местного самоуправления или на основании решения суда в соответствии с государственными минимальными социальными стандартами основных показателей качества жизни детей разрабатывали индивидуальную программу реабилитации ребенка. Данная программа включала в себя оценку - экспертизу состояния ребенка, проведенную учреждениями здравоохранения, оценку состояния здоровья ребенка, психологические и иные антикризисные меры, а также долгосрочные меры по социальной реабилитации ребенка. Эти меры осуществлялись социальной службой самостоятельно или совместно с образовательными учреждениями, учреждениями здравоохранения и

другими учреждениями. Если судом устанавливалась вина родителей или иных законных представителей в нарушении прав и законных интересов детей, компенсация вреда, нанесенного детям, определялась судом с учетом проведения необходимых мер по социальной реабилитации и социальной адаптации детей.

Действующее законодательство устанавливает гарантии несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых, подсудимых на досудебной стадии и в процессе рассмотрения дела.

При регулировании внесудебных процедур, связанных с участием детей и (или) защитой их прав и законных интересов, при принятии решений о наказаниях, которые могут применяться к несовершеннолетним, совершившим правонарушения, должностные лица органов государственной власти, местного самоуправления действуют в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права, нормами, предусмотренными международными договорами Российской Федерации, в том числе в части гуманного обращения с несовершеннолетними, оказания им квалифицированной юридической помощи; законодательством РФ.

Обязательными при этом являются обеспечение приоритета личного и социального благополучия ребенка, обеспечение специализации правоприменительных процедур (действий) с его участием или в его интересах, а также учет особенностей возраста и социального положения ребенка.

Пекинские правила устанавливают минимальный возраст уголовной ответственности. В правовых системах, где признается понятие возраста уголовной ответственности для несовершеннолетних, нижний предел такого возраста не должен устанавливаться на слишком низком возрастном уровне, учитывая аспекты эмоциональной, духовной и интеллектуальной зрелости.

Российское законодательство (ст. 20 Уголовного кодекса РФ) устанавливает, что уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. При этом из правила есть исключения. Так, лица, достигшие ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего

возраста, подлежат уголовной ответственности за совершение следующих преступлений:

- 1) убийство;
- 2) умышленное причинение тяжкого вреда здоровью;
- 3) умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью;
- 4) похищение человека;
- 5) изнасилование;
- 6) насильственные действия сексуального характера;
- 7) кражу;
- 8) грабеж;
- 9) разбой;
- 10) вымогательство;
- 11) неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения;
- 12) умышленные уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах;
- 13) терроризм;
- 14) захват заложника;
- 15) заведомо ложное сообщение об акте терроризма;
- 16) хулиганство при отягчающих обстоятельствах;
- 17) вандализм;
- 18) хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств;
- 19) хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ;
- 20) приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения.

Отметим, если несовершеннолетний достиг шестнадцатилетнего возраста, а в указанных случаях - четырнадцатилетнего, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения

общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности. В случаях возникновения сомнений в психическом развитии несовершеннолетнего в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства должна быть назначена комплексная психолого-психиатрическая экспертиза.

Международное законодательство определяет права несовершеннолетних при осуществлении правосудия в отношении них:

- 1) презумпция невиновности;
- 2) право быть поставленным в известность о предъявленном обвинении;
- 3) право на отказ давать показания;
- 4) право иметь адвоката;
- 5) право на присутствие родителей или опекуна;
- 6) право на очную ставку со свидетелями и их перекрестный допрос;
- 7) право на апелляцию в вышестоящую инстанцию.

Указанные основные процессуальные права должны быть гарантированы на всех этапах судебного разбирательства.

При задержании несовершеннолетнего его родители (опекуны) немедленно ставятся в известность о таком задержании, а в случае невозможности такого немедленного уведомления родители (опекуны) ставятся в известность позднее в кратчайшие возможные сроки. Судья, другое компетентное должностное лицо или орган незамедлительно рассматривают вопрос об освобождении. Контакты между органами по обеспечению правопорядка и несовершеннолетним правонарушителем осуществляются таким образом, чтобы уважать правовой статус несовершеннолетнего, содействовать благополучию несовершеннолетнего и избегать причинения ей или ему ущерба, с должным учетом обстоятельств дела.

Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел закрепляются в гл. 50 Уголовно-процессуального кодекса РФ от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ.

Согласно статье 420 УПК РФ производство по уголовному делу о преступлении, совершенном несовершеннолетним, осуществляется в общем порядке, с некоторыми исключениями.

При производстве предварительного расследования и судебного разбирательства по уголовному делу выясняются следующие обстоятельства:

- событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);
- виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы;
- обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;
- характер и размер вреда, причиненного преступлением;
- обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;
- обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания).

Если же преступление совершено несовершеннолетним, то наряду с перечисленными обстоятельствами устанавливаются:

- возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;
- условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития и иные особенности его личности;
- влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

При наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, устанавливается также, могли ли несовершеннолетний в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими.

При решении вопроса об избрании меры пресечения несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому в каждом случае должна обсуждаться возможность отдачи его под присмотр. Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым состоит в обеспечении его надлежащего поведения родителями, опекунами, попечителями или другими заслуживающими доверия лицами, а также

должностными лицами специализированного детского учреждения, в котором он находится, о чем эти лица дают письменное обязательство. При избрании данной меры пресечения дознаватель, следователь, прокурор или суд разъясняет лицам, указанным в части 1 статьи 105 УПК РФ, существо подозрения или обвинения, а также их ответственность, связанную с обязанностями по присмотру. К лицам, которым несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый был отдан под присмотр, в случае невыполнения ими принятого обязательства могут быть применены меры взыскания.

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого незамедлительно извещаются его законные представители. Содержание под стражей до суда несовершеннолетнего в соответствии с Пекинскими правилами (правило 13) применяется лишь в качестве крайней меры и в течение кратчайшего периода времени. Содержание под стражей до суда чаще всего заменяется другими альтернативными мерами: постоянным надзором, активной воспитательной работой или помещением в семью, или воспитательное заведение, или дом. Несовершеннолетние, содержащиеся под стражей до суда, пользуются всеми правами и гарантиями Минимальных стандартных правил обращения с заключенными, принятых ООН. Несовершеннолетние, содержащиеся под стражей до суда, должны содержаться отдельно от взрослых, а также в специальном учреждении или в специальном отделении учреждения, где содержатся также и взрослые. Во время пребывания под стражей несовершеннолетним должен обеспечиваться уход, защита и вся необходимая индивидуальная помощь - социальная, психологическая, медицинская, физическая, а также помощь в области образования и профессиональной подготовки, которые им могут потребоваться ввиду их возраста, пола и личности.

Вызов несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, к прокурору, следователю, дознавателю или в суд производится через его законных представителей, а если несовершеннолетний содержится в

специализированном учреждении для несовершеннолетних - через администрацию этого учреждения.

Допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого не может продолжаться без перерыва более 2 часов, а в общей сложности более 4 часов в день. В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого участвует защитник, который вправе задавать ему вопросы, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно. Прокурор, следователь, дознаватель обеспечивают участие педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого по ходатайству защитника либо по собственной инициативе. Педагог или психолог вправе с разрешения прокурора, следователя, дознавателя задавать вопросы несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому, а по окончании допроса знакомиться с протоколом допроса и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. Эти права прокурор, следователь, дознаватель разъясняют педагогу или психологу перед допросом несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, о чем делается отметка в протоколе.

Законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого допускаются к участию в уголовном деле на основании постановления прокурора, следователя, дознавателя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого. При допуске к участию в уголовном деле им разъясняются их права. Законный представитель вправе:

- знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;
- присутствовать при предъявлении обвинения;

- участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также с разрешения следователя - в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника;

- знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;

- заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора;

- представлять доказательства;

- по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

Прокурор, следователь, дознаватель могут по окончании предварительного расследования вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему обвиняемому для ознакомления тех материалов уголовного дела, которые могут оказать на него отрицательное воздействие. Ознакомление с этими материалами законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого является обязательным. Законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Об этом прокурор, следователь, дознаватель выносят постановление (в этом случае к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого).

Уголовное дело в отношении несовершеннолетнего, участвовавшего в совершении преступления вместе со взрослым, выделяется в отдельное производство. Выделение уголовного дела производится на основании постановления прокурора, следователя или дознавателя. Если уголовное дело выделено в отдельное производство для производства предварительного расследования нового преступления или в отношении нового лица, то в

постановлении должно содержаться решение о возбуждении уголовного дела. Если выделение уголовного дела в отдельное производство невозможно, то к несовершеннолетнему обвиняемому, привлеченному по одному уголовному делу со взрослым, применяются правила, установленные гл. 50 УПК РФ.

При рассмотрении дел несовершеннолетних правонарушителей следует по возможности не прибегать к официальному разбору дела компетентным органом власти. Полиция, прокуратура или другие органы, ведущие дела несовершеннолетних, должны быть уполномочены принимать решения по таким делам по своему усмотрению, без проведения официального слушания дела, с учетом критериев, установленных для этой цели в соответствующей правовой системе, а также согласно принципам, содержащимся в Правилах. Любое прекращение дела, связанное с его передачей в соответствующие общинные или другие службы, требует согласия несовершеннолетнего, или его или ее родителей, или опекуна, при условии, что такое решение о передаче дела подлежит пересмотру компетентным органом власти на основании заявления. В целях содействия обеспечению дискреционного характера рассмотрения дел несовершеннолетних необходимо предусмотреть такие программы в рамках общины, как осуществление временного надзора и руководства, реституция и компенсация потерпевшим.

В соответствии со статьей 427 УПК РФ если в ходе предварительного расследования уголовного дела о преступлении небольшой или средней тяжести будет установлено, что исправление несовершеннолетнего обвиняемого может быть достигнуто без применения наказания, то прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора вправе вынести постановление о прекращении уголовного преследования и возбуждении перед судом ходатайства о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия, которое вместе с уголовным делом направляется прокурором в суд. Далее суд рассматривает ходатайство и материалы уголовного дела. При этом суд, получив уголовное дело с обвинительным заключением или обвинительным актом, вправе прекратить его по указанным выше основаниям и применить к

несовершеннолетнему обвиняемому принудительную меру воспитательного воздействия. Суд в постановлении о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия вправе возложить на специализированное учреждение для несовершеннолетних контроль за исполнением требований, предусмотренных принудительной мерой воспитательного воздействия. В случае систематического неисполнения несовершеннолетним этих требований суд по ходатайству специализированного учреждения для несовершеннолетних отменяет постановление о прекращении уголовного преследования и применении принудительной меры воспитательного воздействия и направляет материалы уголовного дела прокурору. Прекращение уголовного преследования в связи с тем, что исправление несовершеннолетнего обвиняемого может быть достигнуто без применения наказания, не допускается, если несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый или его законный представитель против этого возражают.

Суд, трибунал, совет, комиссия или другой компетентный орган власти проводит разбирательство дела в соответствии с принципами справедливого и беспристрастного суда. Судебное разбирательство должно отвечать интересам несовершеннолетнего и позволять участвовать в нем и свободно излагать свою точку зрения.

Несовершеннолетний в ходе всего судебного разбирательства вправе быть представленным адвокатом или обратиться за бесплатной правовой помощью, если предоставление такой помощи предусмотрено в этой стране законодательством.

Родители (опекун) вправе участвовать в судебном разбирательстве, компетентный орган может потребовать их присутствия в интересах несовершеннолетнего.

Законные представители несовершеннолетнего подсудимого в судебном заседании обладают нижеперечисленными правами:

- заявлять ходатайства и отводы;
- давать показания;

- представлять доказательства;
- участвовать в прениях сторон;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда;
- участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Законный представитель может быть отстранен от участия в судебном разбирательстве по определению или постановлению суда, если есть основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подсудимого. В данном случае допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подсудимого. Неявка своевременно извещенного законного представителя несовершеннолетнего подсудимого не приостанавливает рассмотрения уголовного дела, если суд не найдет его участие необходимым. Если законный представитель несовершеннолетнего подсудимого допущен к участию в уголовном деле в качестве защитника или гражданского ответчика, то он имеет права и несет ответственность, предусмотренную УПК РФ.

Так, с момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе:

- иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания;
- собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи;
- привлекать специалиста;
- присутствовать при предъявлении обвинения;
- участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника;
- знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;

- знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;

- заявлять ходатайства и отводы;

- участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;

- использовать иные не запрещенные законом средства и способы защиты.

Защитник вправе давать своему подзащитному в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но при этом обязан занести отведенные вопросы в протокол. Защитник не может разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со статьей 310 УК РФ.

В качестве гражданского ответчика может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с гражданским законодательством несет ответственность за вред, причиненный преступлением.

Гражданский ответчик вправе:

- знать сущность исковых требований и обстоятельства, на которых они основаны;

- возражать против предъявленного гражданского иска;

- давать объяснения и показания по существу предъявленного иска;

- отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников. При согласии гражданского ответчика дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;

- давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика бесплатно;

- иметь представителя;

- собирать и представлять доказательства;

- заявлять ходатайства и отводы;

- знакомиться по окончании предварительного расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному гражданскому иску, и делать из уголовного дела соответствующие выписки, снимать за свой счет копии с тех материалов уголовного дела, которые касаются гражданского иска, в том числе с использованием технических средств;

- участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой и апелляционной инстанций;

- выступать в судебных прениях;

- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда в части, касающейся гражданского иска, и принимать участие в их рассмотрении судом;

- знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

- обжаловать приговор, определение или постановление суда в части, касающейся гражданского иска, и участвовать в рассмотрении жалобы вышестоящим судом;

- знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения, если они затрагивают его интересы.

Гражданский ответчик не вправе:

- уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя, прокурора или в суд;

- разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был об этом заранее предупрежден. За разглашение данных предварительного расследования гражданский ответчик несет ответственность в соответствии со статьей 310 УК РФ.

Во всех случаях, за исключением мелких правонарушений, до вынесения компетентным органом власти окончательного решения, предшествующего приговору, необходимо тщательно изучить окружение и условия, в которых живет несовершеннолетний, или обстоятельства, при которых было совершено правонарушение, чтобы содействовать вынесению компетентным органом власти разумного судебного решения по делу.

При постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего суд обязан разрешить следующие вопросы:

- 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;
- 2) доказано ли, что деяние совершил подсудимый;
- 3) является ли это деяние преступлением и какими пунктом, частью, статьей УК РФ оно предусмотрено;
- 4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления;
- 5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;
- 6) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание;
- 7) какое наказание должно быть назначено подсудимому;
- 8) имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания или освобождения от наказания;
- 9) какой вид исправительного учреждения и режим должны быть определены подсудимому при назначении ему наказания в виде лишения свободы;
- 10) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере;

11) как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации;

12) как поступить с вещественными доказательствами;

13) на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки;

14) должен ли суд лишить подсудимого специального, воинского или почетного звания, классного чина, а также государственных наград;

15) могут ли быть применены принудительные меры воспитательного воздействия;

16) могут ли быть применены принудительные меры медицинского характера;

17) следует ли отменить или изменить меру пресечения в отношении подсудимого;

18) возможно ли освобождение несовершеннолетнего подсудимого от наказания;

19) возможно ли условное осуждение;

20) возможно ли назначение наказания, не связанного с лишением свободы.

При освобождении несовершеннолетнего подсудимого от наказания, либо условном осуждении, либо назначении ему наказания, не связанного с лишением свободы, суд указывает, на какое специализированное учреждение для несовершеннолетних возлагается осуществление контроля за поведением осужденного.

Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних закрепляются в гл. 14 УК РФ.

Выделяют следующие виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним:

1) штраф;

2) лишение права заниматься определенной деятельностью;

3) обязательные работы;

4) исправительные работы;

5) арест;

б) лишение свободы на определенный срок.

Штраф назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. Штраф может взыскиваться с родителей осужденного или иных законных представителей с их согласия. Штраф назначается в размере от одной тысячи до пятидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев.

Обязательные работы заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время. Назначаются на срок от сорока до ста шестидесяти часов. Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в возрасте до пятнадцати лет не может превышать двух часов в день, а лицами в возрасте от пятнадцати до шестнадцати лет - трех часов в день.

Исправительные работы назначаются несовершеннолетним осужденным на срок до одного года.

Арест назначается несовершеннолетним осужденным, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцатилетнего возраста, на срок от одного до четырех месяцев.

Наказание в виде лишения свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до шестнадцати лет, на срок не свыше шести лет. Этой же категории несовершеннолетних, совершивших особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание назначается на срок не свыше десяти лет и отбывается в воспитательных колониях. Наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до шестнадцати лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые.

При назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК РФ, сокращается наполовину.

Если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное осуждение, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд с учетом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок и возложив на условно осужденного исполнение следующих обязанностей:

- 1) не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего исправление осужденного;
- 2) не посещать определенные места;
- 3) пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания;
- 4) осуществлять материальную поддержку семьи.

Суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению, указать органу, исполняющему наказание, на учет при обращении с несовершеннолетним осужденным определенных особенностей его личности.

К несовершеннолетним, совершившим преступления, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия либо им может быть назначено наказание, а при освобождении от наказания судом они могут быть также помещены в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием.

Смертный приговор несовершеннолетним не выносится. Кроме того, несовершеннолетние не подвергаются телесным наказаниям.

Несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобожден от уголовной ответственности в случае, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия.

Несовершеннолетнему могут быть назначены следующие принудительные меры воспитательного воздействия:

1) предупреждение - разъяснение несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных УК РФ;

2) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа - возложение на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением;

3) возложение обязанности загладить причиненный вред - мера воспитательного воздействия, которая возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков;

4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего - запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Настоящий перечень не является исчерпывающим.

В международном законодательстве мерами принудительного воздействия на несовершеннолетних называют:

- 1) постановления об опеке, руководстве и надзоре;
- 2) пробацию;
- 3) постановления о работе на благо общины;
- 4) финансовые наказания, компенсацию и реституцию;
- 5) постановления о принятии промежуточных и других мер;
- 6) постановления об участии в групповой психотерапии и других подобных мероприятиях;
- 7) постановления, касающиеся передачи на воспитание, места проживания или других воспитательных мер;
- 8) другие соответствующие постановления.

Несовершеннолетний не может быть изъят из-под надзора родителей, частично или полностью, если это не оправдано обстоятельствами ее или его дела.

Несовершеннолетнему может быть назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия. Срок применения передачи под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа, а также ограничения досуга и установления особых требований к поведению несовершеннолетнего - от одного месяца до двух лет.

Если при рассмотрении уголовного дела о преступлении небольшой или средней тяжести установлено, что несовершеннолетний, совершивший это преступление, может быть исправлен без применения уголовного наказания, то суд прекращает уголовное дело в отношении такого несовершеннолетнего и применяет к нему одну из принудительных мер воспитательного воздействия либо выносит обвинительный приговор и освобождает несовершеннолетнего подсудимого от наказания и применяет к нему одну из принудительных мер воспитательного воздействия.

Если при рассмотрении уголовного дела о преступлении средней тяжести или тяжком преступлении будет признано достаточным помещение несовершеннолетнего подсудимого, совершившего это преступление, в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления

образованием, то суд выносит обвинительный приговор и освобождает несовершеннолетнего осужденного от наказания, направляя его в указанное учреждение на срок до наступления совершеннолетия, но не более трех лет.

Пребывание несовершеннолетнего осужденного в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа органа управления образованием прекращается до достижения им совершеннолетия, если необходимость в применении к нему данной меры отпадет. Продление срока пребывания допускается только по ходатайству несовершеннолетнего осужденного в случае необходимости завершения им общеобразовательной или профессиональной подготовки.

Освобождению от наказания не подлежат несовершеннолетние, совершившие следующие преступления:

- 1) умышленное причинение тяжкого вреда здоровью;
- 2) истязание в квалифицированном составе;
- 3) заражение другого лица ВИЧ-инфекцией вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей;
- 4) похищение человека;
- 5) торговлю людьми, повлекшую по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего; совершенную способом, опасным для жизни и здоровья многих людей; совершенную организованной группой;
- 6) изнасилование в квалифицированном составе;
- 7) насильственные действия сексуального характера в квалифицированном составе;
- 8) кражу, совершенную организованной группой или в особо крупном размере;
- 9) грабеж в квалифицированном составе;
- 10) разбой;
- 11) вымогательство в квалифицированном составе;
- 12) терроризм;

- 13) вовлечение в совершение преступлений террористического характера или иное содействие их совершению;
- 14) захват заложника;
- 15) организацию незаконного вооруженного формирования или участие в нем;
- 16) организацию преступного сообщества (преступной организации);
- 17) угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава;
- 18) незаконное изготовление оружия в квалифицированном составе;
- 19) хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств;
- 20) незаконные производство, сбыт или пересылку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов;
- 21) хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ.

В случае освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности или от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия суд вправе признать необходимым проведение мероприятий по социальной реабилитации несовершеннолетнего.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания применяется к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, осужденным к лишению свободы, после фактического отбытия не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести либо за тяжкое преступление и не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление.

Сроки давности, установленные в УК РФ, при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания сокращаются наполовину.

Для лиц, совершивших преступления до достижения возраста восемнадцати лет, сроки погашения судимости, предусмотренные УК РФ, сокращаются:

1) один год после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;

2) три года после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Глава 3. ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА ДЕТЕЙ.

АЛИМЕНТЫ - ЗАМЕНА РОДИТЕЛЯ.

ПРАВО РЕБЕНКА НА ЖИЛЬЕ. ИМУЩЕСТВЕННАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Материальное благополучие семьи неразрывно связано с обеспечением имущественных интересов ребенка, заботой родителей о создании необходимых условий для полноценного воспитания, образования и содержания детей. Забота со стороны государства лишь в последнее время стала заметна, так как размер ежемесячного пособия на ребенка длительное время не превышал 70 рублей.

В таких условиях обязанность родителей содержать своих несовершеннолетних детей, установленная пунктом 1 статьи 80 СК РФ, приобретает главенствующее значение. При наличии оснований, предусмотренных законодательством, ребенок имеет право на получение содержания и от других членов семьи. Суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсии, пособий, поступают в распоряжение родителей (одного из них) и расходуются ими на содержание, воспитание и образование ребенка.

Обязанность родителей содержать своих несовершеннолетних, а также совершеннолетних, но нетрудоспособных детей выступает гарантией соблюдения права ребенка на обеспечение своих имущественных интересов.

Алиментные обязательства являются строго личными и не переходят по наследству, в случае смерти алиментобязанного лица ребенок утрачивает право на получение алиментов (ст. 1112 ГК РФ). Российская практика отличается от регулирования данного вопроса в других странах. Так, в США алиментные

обязательства не прекращаются со смертью платившего их родителя при условии, что осталось имущество этого родителя. Имущество обременяется алиментным обязательством, и его новый владелец (собственник), если это не сам ребенок, становится обязанным лицом и должен выплачивать алименты. Если наследники добровольно не выплачивают содержания ребенку, то у руководителя органа, которому подчиняется учреждение, куда был помещен ребенок, возникает право предъявлять в судебном порядке иск к наследникам умершего родителя о выплате содержания на ребенка из стоимости наследуемого имущества <66>.

<66> Семейное право Российской Федерации и иностранных государств.

Родители добровольно предоставляют средства на содержание ребенка. В противном случае алименты взыскиваются с родителей в судебном порядке. При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов, при непредставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (либо одному из них).

Семейное законодательство допускает заключение соглашения об уплате алиментов, взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме, обращение взыскания на имущество лица, обязанного выплачивать алименты. При взыскании алиментов на несовершеннолетних детей суд вправе вынести постановление о взыскании алиментов до вынесения судом непосредственно решения о взыскании алиментов.

Соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетних детей предусматривает способы, формы и порядок выплаты алиментов. Размер алиментов, устанавливаемый соглашением, не может быть ниже размера алиментов, которые ребенок мог бы получать при взыскании их в судебном порядке в соответствии с пунктом 2 статьи 103 СК РФ. Как выше указывалось, если указанные в соглашении условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку существенно

нарушают его интересы, то такое соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию законного представителя ребенка, а также органа опеки и попечительства или прокурора. Ребенок, достигший возраста 14 лет, может самостоятельно заключать такое соглашение с одним из родителей с письменного согласия другого.

Прежнее законодательство предусматривало минимальный размер алиментов. Действующий Семейный кодекс РФ не содержит подобной нормы. Если у родителей нет достаточных средств или имущества, нельзя присудить их к принудительным работам для уплаты алиментов, так как это противоречило бы Конституции РФ и нарушало бы права человека <67>.

<67> Антокольская М.В. Указ. соч. С. 268.

Тем не менее, без установления санкций это будет не правовая, а лишь моральная обязанность кормить, одевать и обувать своих детей <68>.

<68> Богданова Г.В. Указ. соч. С. 82.

В некоторых зарубежных странах государство принимает на себя обязательство по содержанию детей в тех случаях, если родитель, обязанный выплачивать алименты, уклоняется от этого. Так, в Польше создан "алиментный фонд", из которого производятся денежные выплаты при невозможности взыскать алименты с обязанных лиц. Средства фонда формируются из сумм, взысканных с лиц, обязанных платить алименты, дотаций из бюджета, добровольных взносов и иных источников, ими распоряжается Управление социального страхования. Выплаты производятся в размере, не превышающем суммы, определенной Управлением социального страхования, в течение года с последующим новым расчетом. Принимается во внимание размер дохода на члена семьи, получающего алименты.

Выплаты прекращаются по достижении совершеннолетия, если ребенок не продолжает учиться в школе <69>.

<69> Семейное право Российской Федерации и иностранных государств. С. 229.

В соответствии со статьей 60 Семейного кодекса РФ ребенок имеет право собственности на полученные им доходы, на подаренное или унаследованное имущество, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка. Правомочия по владению, пользованию и распоряжению названным имуществом осуществляются согласно статьям 26, 28 Гражданского кодекса РФ, с учетом объема дееспособности несовершеннолетнего. При осуществлении родителями правомочий по управлению имуществом, принадлежащим ребенку, на них распространяются правила, установленные гражданским законодательством в отношении распоряжения имуществом подопечного (ст. 37 ГК РФ).

Имущественные интересы ребенка гарантированы и при совершении им различных гражданско-правовых сделок. Так, согласно статье 28 Гражданского кодекса РФ малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет могут самостоятельно совершать:

- мелкие бытовые сделки;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или свободного распоряжения.

Все остальные сделки от имени малолетних могут совершать только их родители, усыновители или опекуны. Родители, усыновители, опекуны несут имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе и по тем, которые он совершил самостоятельно, если только не докажут, что обязательство

было нарушено не по их вине. Указанные лица также отвечают за вред, причиненный малолетними.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей или попечителей:

- распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, совершение которых разрешено для малолетних.

Все другие сделки несовершеннолетние совершают с письменного разрешения своих законных представителей, при этом допускается последующее письменное одобрение указанными лицами уже совершенной сделки. Несовершеннолетние несут самостоятельную имущественную ответственность.

Заработная плата, стипендия и иные доходы ребенка признаются собственностью ребенка и могут расходоваться им по своему усмотрению. В судебном порядке несовершеннолетний может быть ограничен или лишен права самостоятельно распоряжаться своими доходами по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства при наличии достаточных к тому оснований. Исключение составляют случаи, когда несовершеннолетний приобрел полную дееспособность до достижения возраста 18 лет. В соответствии с российским законодательством несовершеннолетний не обязан содержать себя и участвовать в несении бремени семейных расходов.

В соответствии со статьей 27 ГК РФ подросток, достигший возраста 16 лет, может быть признан полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия родителей занимается предпринимательской деятельностью. Решение принимается органом опеки и попечительства, а если

законные представители ребенка или хотя бы один из них возражают, то решение принимает только суд.

Статья 575 ГК РФ запрещает дарение от имени малолетних. Сложнее обстоит дело с принятием дара несовершеннолетним. Так, существенным признаком договора дарения является согласие на получение дара несовершеннолетнего одаряемого. Волеизъявление достигших 14-летнего возраста находится под контролем законных представителей. Ребенок же, не достигший возраста 14 лет, становится стороной в договоре дарения посредством своих законных представителей, которые должны действовать от имени и в интересах своего ребенка. Отметим, должны, но могут возникнуть ситуации, когда интересы родителей не совпадают с интересами детей, например, родители не хотят нести расходы по принятию имущества, не хотят принять дар или дать согласие на принятие дара из-за личных неприязненных отношений с дарителем. Целесообразно с целью обеспечения интересов детей распространить правила Семейного кодекса РФ на все сделки, совершаемые с имуществом несовершеннолетнего, влекущие как уменьшение, так и увеличение этого имущества <70>.

<70> Рязанова Е.А. Охрана прав несовершеннолетнего одаряемого // Частноправовые и публично-правовые вопросы реализации Конвенции о правах ребенка. Тверь, 2004. С. 116.

Предметом особой защиты являются имущественные интересы ребенка в наследственных правоотношениях. Статья 1116 ГК РФ определяет круг лиц, которые могут призываться к наследованию. Среди них особо названы дети наследодателя, зачатые при его жизни и родившиеся живыми после открытия наследства. Так, закон охраняет имущественные интересы еще не родившегося ребенка наследодателя. Раздел наследства может быть осуществлен только после рождения такого наследника.

Ребенок относится к числу наследников первой очереди (ст. 1142 ГК РФ). Термин "дети наследодателя" используется в широком смысле, имеются в виду дети умершего, пусть даже и старше 18 лет.

Согласно статье 1147 ГК РФ при наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники - с другой приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

Действующее семейное законодательство допускает возможность наследования ребенка как после смерти своих кровных родителей и их родственников, так и после смерти усыновителей и их родственников. В соответствии со статьей 137 СК РФ, если один из родителей ребенка умер и дедушка или бабушка со стороны этого родителя просят о сохранении прав и обязанностей родственников умершего по отношению к усыновленному ребенку, то исходя из интересов ребенка суд может вынести решение о сохранении имущественных и личных неимущественных отношений между данными кровными родственниками. Так, если ребенок привязан к бабушке, дедушке, другим близким родственникам и прекращение контактов с ними может нанести ему психологическую травму, то согласно пункту 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. N 9 "О применении судами Семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении усыновления" не требуется согласия усыновителей на сохранение правовой связи с родственниками умершего родителя. Судом также могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности одного из родителей в случае, когда ребенок усыновляется только одним лицом и об этом просит отец, если усыновитель - женщина, или мать, если усыновитель - мужчина.

Семейный кодекс РФ особо определяет правила наследования усыновленными детьми. По общему правилу усыновленный и его потомство не наследуют после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства, за исключением случаев сохранения правовых отношений в силу решения суда. Согласно ч. 3 статьи

1147 ГК РФ наследование после смерти кровных родственников не исключает наследования после смерти усыновителей, то есть один и тот же ребенок может наследовать в качестве наследника первой очереди в разных наследственных правоотношениях.

Несовершеннолетними наследниками могут быть внуки и правнуки, племянницы и племянники наследодателя. Они наследуют по праву представления.

Интересы ребенка обеспечены гарантией права на обязательную долю в наследстве (ст. 1149 ГК РФ). Так, несовершеннолетние дети наследодателя наследуют независимо от содержания завещания и имеют право на получение обязательной доли не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

Охрана имущественных интересов несовершеннолетних наследников предполагается и при отказе от наследства. Отказ от наследства, если наследником является несовершеннолетний, допускается лишь с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Законодательно установлен отдельный правовой режим имущества ребенка и его родителей. Согласно пункту 4 статьи 60 СК РФ ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

Имущественные интересы ребенка должны учитываться и при разделе совместно нажитого имущества супругами. В соответствии с пунктом 5 статьи 38 СК РФ вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (например, одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и пр.), разделу не подлежат и передаются без какой-либо компенсации тому из супругов, с которым проживают дети. Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества супругов на имя их несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими этим детям и не учитываются при разделе общего имущества супругов.

Имущественная ответственность. Несовершеннолетний гражданин, став участником гражданского правоотношения, приобретает определенные права и обязанности. В отличие от взрослого лица, осуществление его прав и исполнение его обязанностей имеют особенности, вызванные неполной дееспособностью. Эти особенности присущи имущественной ответственности вследствие причинения вреда.

По общему правилу вред, причиненный личности или имуществу гражданина, и вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежат возмещению лицом, их причинившим. Эти правила применяются в основном в том случае, если причинителем вреда является совершеннолетний дееспособный гражданин либо юридическое лицо. Если же вред причинен противоправным деянием ребенка, законодатель устанавливает специальное правило: имущественная ответственность может быть возложена на лиц, не являющихся непосредственными причинителями вреда. К ним относятся юридические и физические лица, которые в силу закона, акта органа местного самоуправления, акта государственной власти субъекта Российской Федерации, решения суда или договора осуществляют права и исполняют обязанности по воспитанию и образованию детей, а также надзор за ними.

Условия, от которых зависит, какое лицо может быть привлечено к ответственности за причиненный ребенком вред, можно разделить на две категории. Первая - условия гражданско-правовой ответственности, вторая - специальные условия, свойственные данному виду ответственности. Общими условиями являются: наличие вреда (убытков), противоправное деяние (действие, бездействие) причинителя вреда, причинная связь между противоправным деянием и наступившими последствиями, вина причинителя вреда, то есть объективная и субъективные стороны состава гражданского правонарушения.

Специальные условия обусловлены особенностями правового статуса несовершеннолетнего правонарушителя и лица, ответственного за его поведение, а также особенностями объективной и субъективной сторон состава гражданского

правонарушения. К специальным условиям можно отнести: возраст и объем дееспособности ребенка, степень участия лица, ответственного за его поведение, в осуществлении прав и обязанностей по воспитанию и образованию, имущественное положение ребенка и лица, ответственного за его воспитание, срок, истекший с момента лишения родительских прав (если родители были лишены родительских прав), и др.

Гражданское законодательство устанавливает правило, согласно которому малолетние лица (до 6 лет и от 6 лет до 14 лет) освобождаются от имущественной ответственности за причиненный ими вред. Ответственность за причиненный ими вред несут их родители, усыновители, опекуны, если не докажут, что вред причинен не по их вине.

Родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей, они несут ответственность за ненадлежащее воспитание и развитие своих детей. Эта обязанность возлагается на обоих родителей, в том числе и на родителя, живущего отдельно от ребенка. При возмещении вреда, причиненного несовершеннолетними детьми, взыскание обращается на их общее имущество, а при недостаточности этого имущества они несут солидарную ответственность имуществом каждого из них. Общее имущество имеет законный режим, но может быть установлен и договорный режим имущества. Общим является имущество, нажитое супругами в период брака (если брачным договором не предусмотрено иное) - то, что супруги приобрели с момента заключения и до расторжения брака, за исключением имущества, приобретенного каждым из них по безвозмездным сделкам, вещей индивидуального пользования (кроме драгоценностей). Брачным договором можно изменить законный режим имущества. Имущество может быть движимым или недвижимым. К имуществу каждого из них относится:

- а) имущество, принадлежащее до вступления в брак;
- б) имущество, приобретенное в период брака по безвозмездным сделкам;
- в) вещи индивидуального пользования (за исключением драгоценностей).

Взыскание обращается на совместное имущество супругов, а в случае, когда оно отсутствует либо его недостаточно, - на имущество каждого из них. Доли, в рамках которых может быть возложена на каждого из них обязанность по возмещению вреда, определяются судом в зависимости от степени вины. Отдельно проживающий родитель может быть освобожден от ответственности, если по вине другого родителя он был лишен возможности принимать участие в воспитании ребенка, что доказывается в судебном порядке.

Ответственность может быть возложена и на родителей, лишенных родительских прав, в течение трех лет с момента лишения родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей в соответствии со статьей 1075 ГК РФ. Установление срока нельзя считать целесообразным, так как время, истекшее с момента лишения родительских прав, не может исключить неблагоприятное воздействие родителей на детей, имевшее место в период до лишения родительских прав.

К лицам, на которых может быть возложена ответственность за причиненный малолетним вред, относятся усыновители и опекуны. Усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению.

Опекуны имеют право и обязаны воспитывать ребенка, находящегося под опекой, заботиться о его здоровье, физическом, нравственном и духовном развитии. Опекуном могут назначаться только совершеннолетние дееспособные граждане (ст. 35, 36 ГК РФ, ст. 146 СК РФ). А также ими могут быть юридические лица: образовательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения, органы опеки и попечительства (ст. 35 ГК РФ, ст. 123 СК РФ).

На перечисленные учреждения, кроме органов опеки и попечительства, может быть возложена ответственность за действия малолетнего лица независимо от

степени участия в осуществлении прав и исполнения обязанностей по воспитанию, образованию и надзору. Учреждение несет ответственность не только в том случае, когда оно в силу закона является опекуном, но и когда временно, в период пребывания в нем ребенка, осуществляет надзор за ним. Опекуном ребенка учреждение является тогда, когда ребенок находится в нем на полном государственном попечении.

На органы опеки и попечительства имущественная ответственность может быть возложена в том случае, если действия, повлекшие причинение вреда, совершены им в тот период, когда органы опеки и попечительства до устройства его на воспитание выполняли обязанности опекуна (ст. 35 ГК РФ, ст. 123 СК РФ).

К имущественной ответственности за действия малолетнего лица могут быть привлечены и граждане, осуществляющие права и обязанности по воспитанию, образованию детей и надзор за ними на основании договора (приемные родители, гувернантки).

В отличие от малолетних, которые освобождаются от имущественной ответственности, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред. Самостоятельно несут ответственность и несовершеннолетние, которые в момент причинения вреда, а также в момент разрешения дела судом обладали дееспособностью (несовершеннолетние, объявленные полностью дееспособными в порядке эмансипации либо вступившие в брак до достижения возраста 18 лет).

Если имущества несовершеннолетнего недостаточно для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями, усыновителями, попечителями, а также образовательным, лечебным учреждением, учреждением социальной защиты населения и другим аналогичным учреждением, которое в силу закона явилось его попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Ответственность этих лиц является дополнительной.

Не могут быть привлечены к дополнительной ответственности родители, усыновители, попечители, если несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет

причинил убытки неисполнением либо ненадлежащим исполнением обязанностей по сделке (ст. 26 ГК РФ).

Суд должен в стадии судебного разбирательства установить, имеет ли несовершеннолетний гражданин имущество, достаточное для возмещения вреда, или не имеет, исходя из следующих обстоятельств: имущественного положения несовершеннолетнего лица, объема и характера возмещения, возможности обратить взыскание на имущество, имеющееся у несовершеннолетнего.

Одним из основных условий ответственности родителей, усыновителей, опекунов (попечителей) и других лиц, осуществляющих надзор за детьми, является вина. Эти лица могут быть привлечены к имущественной ответственности, если не докажут, что вред возник либо обязательство нарушено не по их вине. Под виной родителей, усыновителей, опекунов (попечителей) понимается неосуществление должного надзора за несовершеннолетними лицами, безответственное отношение к их воспитанию или неправомерное использование своих прав по отношению к детям, результатом которого явилось неправильное поведение детей, повлекшее вред. Образовательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты населения и другое аналогичное учреждение, не являющееся опекуном, отвечает за неосуществление должного надзора за детьми в момент причинения вреда.

Отметим, что обязанность родителей, усыновителей, опекунов, приемных родителей, образовательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением им совершеннолетия и приобретением имущества.

Закон допускает возможность освобождения указанных лиц от обязанности по возмещению вреда при наступлении определенных условий: наступления полной дееспособности у непосредственного причинителя вреда, наличия у него имущества, достаточного для возмещения вреда, отсутствия имущества у лица, обязанного судом возместить вред.

Прекращается обязанность и в случае смерти родителей, усыновителей, опекунов, приемных родителей. Реорганизация же юридического лица не является основанием для освобождения от обязанности по возмещению вреда. В соответствии со статьями 58, 1093 ГК РФ эта обязанность переходит правопреемнику. При ликвидации юридического лица платежи должны быть капитализированы.

В случае совместного причинения вреда несколькими лицами все они привлекаются к солидарной ответственности (ст. 1080 ГК РФ). Родители, иные законные представители каждого ребенка - причинителя вреда несут ответственность в конкретной доле. Размер доли определяется в зависимости от степени вины родителей (лиц, их заменяющих).

В случае причинения вреда ребенком при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей ответственность возлагается на работодателя (ст. 1068 ГК РФ).

Обязанность возместить вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, возлагается на владельца источника повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ). Если владельцем источника повышенной опасности является ребенок в возрасте до 14 лет, то обязанность может быть возложена на его законных представителей, вина которых установлена. Владелец - ребенок в возрасте от 14 до 18 лет несет ответственность самостоятельно, а при отсутствии либо недостаточности имущества - его законные представители, если не докажут, что вред причинен не по их вине.

Вред, причиненный ребенком в возрасте от 14 до 18 лет, ограниченным в дееспособности, возмещается самим ребенком (ст. 1077 ГК РФ). При отсутствии либо недостаточности у него имущества ответственность возлагается на его законных представителей, вина которых будет установлена.

Несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, причинивший вред в таком состоянии, когда он не мог понимать значение своих действий или руководить ими,

не отвечает за причиненный им вред. Ответственность возлагается на законных представителей, если они не докажут, что вред причинен не по их вине.

При этом ребенок в возрасте от 14 до 18 лет не освобождается от обязанности по возмещению вреда, если сам привел себя в состояние, в котором не мог понимать значение своих действий или руководить ими, употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом.

К числу потерпевших относятся: физические и юридические лица, государство, субъекты РФ, муниципальные образования.

Глава 4. ВНЕБРАЧНЫЕ ДЕТИ - ИЗГОИ ИЛИ ПОЛНОПРАВНЫЕ ГРАЖДАНЕ?

В нашей стране вопрос о правовом положении детей, родившихся от родителей, не состоящих в браке между собой, в различные исторические этапы решался по-разному. В некоторые периоды внебрачные дети были полностью бесправными. По Уложению 1648 г. запрещалось узаконение внебрачных детей даже в случае брака их родителей. В XVIII - XIX веках существовали значительные сложности по установлению отцовства детей, родившихся от лиц, не состоящих в браке между собой <71>. Вследствие складывающихся веками предрассудков подобный подход был не только закреплен в правовых нормах, но и сказывался на общественном мнении. Так, в отдельных местностях России в XIX веке детей, родившихся у незамужних женщин, называли "прижитками", "заугольниками", "девьими", что свидетельствовало о негативном отношении населения к таким детям <72>.

<71> Антокольская М. Курс лекций по семейному праву. М., 1995. С. 56 - 57.

<72> Миненко Н. Всепрелюбезнейшая наша сожительница // Родина. 1994. N 7. С. 106.

При таких обстоятельствах ставить вопрос о юридическом или фактическом равенстве прав и обязанностей детей, родившихся от лиц, состоящих в браке между собой, и детей, родившихся от лиц, не состоящих в браке, было практически невозможно.

Правовое положение внебрачных детей по сравнению с детьми, родившимися от родителей, состоящих в браке, было практически уравнено только после 1918 г., после принятия Декрета "О гражданском браке, о детях и о введении книг актов состояния" от 18 декабря 1917 г., Кодекса законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве.

Впоследствии этот вопрос вновь получал неоднозначное разрешение. Так, Указ Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. "Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания "Мать-героиня" и учреждении ордена "Материнская слава" и медали "Медаль материнства" <73> предусматривал, что фактический брак не влечет за собой никаких юридических последствий, а право матери обращаться в суд с иском об установлении отцовства отменялось. Через год Указом Президиума Верховного Совета СССР от 14 марта 1945 г. "О порядке применения Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. в отношении детей, родители которых не состоят между собой в зарегистрированном браке" <74> было разрешено установление отцовства внебрачного ребенка при вступлении его родителей в брак.

<73> Ведомости СССР. 1944. N 37.

<74> Ведомости СССР. 1945. N 15.

Равенство прав и обязанностей детей по отношению к родителям и их родственникам, как рожденных от родителей, состоящих в браке между собой, так и рожденных вне брака, при установлении отцовства в порядке, предусмотренном законом, закреплялось Основами законодательства Союза ССР и союзных

республик о браке и семье. Данное положение было установлено в ст. 50 КоБС, а в последующем - и в Семейном кодексе РФ (ст. 53).

Семейный кодекс РФ в статье 47 закрепляет принцип, в соответствии с которым взаимные права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей от данных родителей, удостоверенном в установленном законом порядке. Таким образом, объем прав и обязанностей родителей по отношению к ребенку с момента рождения не может зависеть от характера отношений между его родителями, от того, состоят ли они в зарегистрированном браке или нет.

Для возникновения взаимных прав и обязанностей родителей и детей важно соблюдение порядка установления материнства и отцовства, предусмотренного действующим законодательством. При добровольном установлении отцовства или установлении отцовства в судебном порядке дети, родившиеся от не состоящих в браке родителей, имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке между собой. В случае установления отцовства в добровольном или судебном порядке ребенок, рожденный вне брака, наделяется законом равными правами с ребенком, рожденным в браке. При этом правоотношения между ребенком и отцом, а также родственниками отца возникают с момента рождения ребенка, а не со дня установления отцовства.

Кодекс устанавливает одинаковые права и обязанности детей, родившихся от состоящих в браке родителей, и детей, родившихся от лиц, не состоящих в браке между собой, при установлении отцовства в предусмотренном законом порядке по отношению не только к родителям, но и к родственникам родителей, включая право ребенка на общение с ними и обязанность внуков, бабушки и дедушки по взаимному содержанию.

Значение данной нормы в последнее время увеличивается, так как возрастает количество детей, рожденных женщинами, не состоящими в браке. Концепция демографического развития Российской Федерации на период до 2015 года <75>

отмечает, что в начале XXI века каждый четвертый ребенок в России рождается вне брака.

<75> Одобрена распоряжением Правительства РФ от 24 сентября 2001 г. N 1270-р // СЗ РФ. 2001. N 40. Ст. 3873.

Глава 5. ОБРАЗОВАНИЕ И ВОСПИТАНИЕ - ПРАВО ИЛИ ОБЯЗАННОСТЬ?

Статья 43 Конституции РФ провозглашает право каждого человека на образование, возлагая обязанность обеспечить получение детьми основного общего образования на родителей. Кроме того, в статье 26 Конституции РФ гарантируется право на свободный выбор языка воспитания, обучения и творчества.

Право родителей на воспитание детей является наиболее важным среди родительских прав. Более того, в современных условиях повышения требовательности к уровню образования и воспитания на родителей налагается все больше обязанностей и больше ответственности по отношению к детям.

Большое значение имеет положение, закрепленное в пункте 1 статьи 63 СК РФ, согласно которому родители не только имеют право, но и обязаны воспитывать своих детей, заботиться об их здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии. В этой связи обоснованно установление ответственности родителей за воспитание и развитие ребенка, что соответствует требованиям и статьи 18, и статьи 27 Конвенции ООН о правах ребенка. За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию детей родители могут быть привлечены к различным видам юридической ответственности: административной (ст. 5.35 КоАП РФ), гражданско-правовой (ст. ст. 1073 - 1075 ГК РФ), семейно-правовой (ст. ст. 69 и 73 СК РФ); уголовной (ст. 156 УК РФ).

Семейный кодекс РФ не раскрывает конкретное содержание родительских прав и обязанностей по воспитанию детей, называет основные направления деятельности

родителей по воспитанию своих детей. Главное место отводится заботе родителей о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии детей. Пункт 1 статьи 18 Закона Российской Федерации "Об образовании" устанавливает, что родители являются первыми педагогами, которые обязаны заложить основы физического, нравственного и интеллектуального развития личности ребенка в раннем детском возрасте.

В этих целях родителям предоставляется свобода выбора средств и методов воспитания своего ребенка с соблюдением ограничений, предусмотренных пунктом 1 статьи 65 СК РФ, а именно:

- 1) родители не вправе причинять вред физическому и психическому развитию ребенка, его нравственному развитию;
- 2) способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию ребенка.

Основополагающими принципами осуществления родителями родительских прав являются обеспечение прав и интересов детей и решение вопросов, касающихся воспитания и образования детей, по взаимному согласию родителей, исходя из их интересов и с учетом мнения детей.

Право на воспитание своего ребенка - это личное неотъемлемое право родителя. Родитель может быть лишен этого права только судом по основаниям, предусмотренным законом (ст. ст. 69, 71, ст. ст. 73 - 74 СК РФ). Родители не вправе передавать кому-либо право на воспитание ребенка либо отказаться от него. Соответственно, право родителя является его же обязанностью. Конечно же, родители могут временно поручить воспитание ребенка другим лицам (дедушке, бабушке, няне и т.д.) или отдать ребенка на воспитание в различные детские учреждения, при этом они остаются ответственными за воспитание и развитие своего ребенка.

Неотъемлемой составляющей процесса воспитания ребенка и формирования его как всесторонне развитой личности является образование. Конвенция ООН о

правах ребенка предусматривает, что право каждого ребенка на образование достигается введением бесплатного и обязательного начального образования; поощрением развития различных форм среднего образования, обеспечением его доступности для всех детей; принятием мер по содействию регулярному посещению школ и снижению числа учащихся, покинувших школу.

Согласно ч. 4 статьи 43 Конституции РФ родители или лица, их заменяющие, обеспечивают получение детьми основного общего образования, то есть образования в объеме девяти классов общеобразовательной школы. Требование обязательности основного общего образования применительно к конкретному обучающемуся сохраняет силу до достижения им возраста 15 лет, если соответствующее образование не было получено обучающимся ранее.

Государство гарантирует гражданам право на образование, общедоступность и бесплатность основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях.

Содержание образования должно быть направлено на достижение следующих целей:

- 1) развитие личности, талантов, умственных и физических способностей ребенка;
- 2) воспитание уважения к правам человека и основным свободам;
- 3) воспитание уважения к родителям, языку и ценностям страны, в которой ребенок проживает, страны его происхождения и цивилизации, отличной от его собственной;
- 4) подготовку к сознательной жизни в духе взаимопонимания, мира, терпимости, равноправия мужчин и женщин и дружбы между народами, этническими и религиозными группами, а также лицами из числа коренного населения;
- 5) бережное отношение к окружающей среде.

Права и обязанности родителей (лиц, их заменяющих: усыновителей, опекунов, попечителей, приемных родителей) в сфере образования несовершеннолетних детей определены статьей 52 Закона "Об образовании" и включают в себя:

- 1) выбор формы обучения;
- 2) выбор образовательных учреждений;
- 3) защиту законных прав и интересов ребенка;
- 4) участие в управлении образовательным учреждением;
- 5) выполнение устава образовательного учреждения.

Родители самостоятельно выбирают образовательное учреждение и формы обучения детей, учитывая при этом мнение детей. Исходя из потребностей и возможностей ребенка образовательные программы осваиваются в следующих формах: в образовательном учреждении - в форме очной, очно-заочной (вечерней), заочной; в форме семейного образования, самообразования, экстерната. Однако для всех форм получения образования действует единый государственный образовательный стандарт в соответствии со статьей 10 Закона РФ "Об образовании".

Разногласия между родителями по вопросам воспитания и образования детей могут быть разрешены по обращению родителей (или одного из них) органом опеки и попечительства или судом.

Глава 6. НЕИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ ПО ВОСПИТАНИЮ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО. ЖЕСТОКОЕ ОБРАЩЕНИЕ С ДЕТЬМИ: КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ. ПУТИ РЕШЕНИЯ ПРОБЛЕМЫ

Одной из самых важных проблем, стоящих перед каждым государством, является воспитание подрастающего поколения.

В соответствии с Конвенцией ООН о правах ребенка родители (законные опекуны) несут основную ответственность за воспитание и развитие ребенка, а государства-участники принимают все необходимые законодательные,

административные, социальные и просветительные меры с целью защиты ребенка от всех форм физического или психологического насилия, оскорбления либо злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации, включая сексуальное злоупотребление со стороны родителей, законных опекунов или любого другого лица, заботящегося о ребенке.

Конституция РФ в статье 38 провозглашает, что забота о детях и их воспитание являются равным правом и обязанностью родителей. Семейный кодекс РФ, разъясняя это правило, устанавливает, что родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей: они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей, обеспечить получение детьми основного общего образования. В соответствии со статьей 65 Семейного кодекса РФ родители при осуществлении своих прав не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию, а способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Социальная динамика современной семьи характеризуется негативными тенденциями. Стабильно растет внебрачная рождаемость, которая достигла 25,3% детей от всех родившихся. В рамках кризисных явлений сокращается период полноценной и оптимальной семейной социализации, ослабляется роль родительского авторитета.

В современной действительности родители зачастую даже не замечают нарушения прав своих детей и своей жестокости по отношению к ним. Например, отец спешит на работу и ведет ребенка в детсад, ребенок хочет обратно домой, спать, он его шлепает - это уже нарушение права ребенка на неприкосновенность. Из таких мелочей, незначительной бытовой жестокости, непонимания рождается произвол и насилие по отношению к детям.

Можно возмущаться тем, что гибнут усыновленные за рубежом российские дети, но при этом не следует забывать, что от нечеловеческой жестокости своих собственных родителей в России гибнут ежегодно до 2,5 тысячи детей.

Гарантией обеспечения конституционных требований, относящихся к воспитанию детей, является установление уголовной ответственности за неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетних, соединенное с жестоким обращением, предусмотренное статьей 156 УК РФ.

Установление уголовной ответственности за данное деяние вполне обоснованно. Оно не только посягает на общественные отношения, обеспечивающие условия нормального нравственного и физического развития личности несовершеннолетнего, но может причинить серьезный вред здоровью, чести и достоинству потерпевшего.

Объективные признаки состава преступления:

1) потерпевшим признается несовершеннолетний, то есть лицо, не достигшее 18-летнего возраста, чьи интересы были нарушены;

2) преступление совершается в виде неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего - это отсутствие должного внимания к развитию, поведению подопечного, безразличное отношение к его здоровью, безопасности, учебе, организации досуга и т.п. Неисполнение обязанностей - это полное бездействие. Ответственность за бездействие возможна при условии, если лицо могло и должно было выполнить возложенные на него обязанности. Ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего - смешанное бездействие, то есть обязанности по воспитанию выполняются плохо, не в полном объеме (например, поощряется совершение подростком антиобщественных поступков, прививаются взгляды, установки, пропагандирующие жестокость, неуважение к закону; создаются условия, угрожающие жизни и здоровью несовершеннолетнего).

Известен случай, когда отец заставлял своих малолетних детей (младшей дочке 6 лет) забираться без страховки на фабричные трубы (до 86 м высотой), верхние ветки больших деревьев. Все это он снимал на видео пленку, которую рассылал по телестудиям, надеясь, что данные кадры попадут в Книгу рекордов Гиннесса;

3) способом совершения преступления выступает жестокое обращение с несовершеннолетним.

Субъективные признаки состава преступления:

1) вина в виде прямого умысла; однако некоторые специалисты допускают и косвенный умысел, другие полагают, что по отношению к наступлению вредных последствий для здоровья ребенка вина может состоять и в неосторожности, то есть допускается двойная форма вины;

2) субъектом признается вменяемое, достигшее 16 лет лицо, родители, иное лицо, на которое возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, педагог, другой работник образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанный осуществлять надзор за несовершеннолетним.

При установлении признаков состава рассматриваемого преступления необходимо выяснить, действительно ли на лицо, привлекающееся к ответственности по статье 156 УК, были возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего или надзору за его поведением, а также имело ли оно реальную возможность качественно исполнять данные обязанности.

Так, тяжелая и длительная болезнь кого-либо из родителей, неполучение ими в течение нескольких месяцев заработной платы и пр. являются объективными обстоятельствами, в значительной мере снижающими их возможности по созданию нормальных жизненных условий для развития личности несовершеннолетних. К субъективным обстоятельствам такой возможности относятся личные особенности лица: опыт, квалификация, уровень образования и т.п.

Понятие жестокого обращения с несовершеннолетним сформулировано в законе крайне неопределенно, в юридической литературе высказывается мнение о

необходимости конкретизации данного термина и выработки дефиниций его отдельных форм (физического, сексуального, психического насилия).

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" разъясняет, что жестокое обращение может проявляться не только в осуществлении родителями физического или психического насилия над ними либо в покушении на их половую неприкосновенность, но и в применении недопустимых способов воспитания (в грубом, пренебрежительном, унижающем человеческое достоинство обращении с детьми, оскорблении или эксплуатации детей) (п. 11).

Под жестоким обращением понимается причинение несовершеннолетнему особых физических и психических страданий путем нанесения побоев, причинения легкого вреда здоровью, лишения свободы передвижения, еды, одежды, угроз расправиться и т.п. Доведение несовершеннолетнего до самоубийства путем жестокого обращения с ним квалифицируется по совокупности преступлений по статье 156 и статье 110 УК РФ. Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, а также истязание несовершеннолетнего квалифицируются по совокупности преступлений по статье 156 и соответственно статьям 111, 112 или 117 УК РФ.

Умышленное причинение легкого вреда здоровью несовершеннолетнего охватывается составом преступления, предусмотренного статьей 156 УК, и дополнительной квалификации по статьям 115, 116 УК РФ не требует, за исключением умышленного причинения легкого вреда здоровью, нанесения побоев или совершения иных насильственных действий, причинивших физическую боль, из хулиганских побуждений.

Рассматриваемое преступление имеет формальный состав и является оконченным только при условии систематичности жестокого обращения с ребенком, под которой понимается определенная система, линия поведения субъекта по отношению к ребенку. Фактического причинения вреда здоровью ребенка для признания преступления оконченным не требуется. При единичных актах насилия в

отношении несовершеннолетнего ответственность наступает за то или иное преступление против здоровья.

Таким образом, для привлечения к уголовной ответственности по статье 156 УК должно быть установлено:

- 1) какие конкретно обязанности были возложены в установленном порядке на данное лицо и каким нормативным актом они предусмотрены;
- 2) что именно из их числа не выполнено или выполнено ненадлежаще;
- 3) имело ли данное лицо реальную возможность (объективно и субъективно) для надлежащего исполнения возложенных обязанностей;
- 4) сопряжено ли действие (бездействие) лица с жестоким обращением с несовершеннолетним;
- 5) какие способы жестокого обращения были допущены по отношению к несовершеннолетнему.

Преступление совершается с прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность невыполнения или ненадлежащего исполнения возложенных на него обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, осознает, что обращается с ним жестоко, и желает поступать подобным образом.

Цели и мотивы неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего не влияют на квалификацию содеянного, но учитываются при назначении наказания. Они не указаны в законе и имеют разнообразный характер. Например, совершая деяние, предусмотренное статьей 156 УК, лицо стремится воспитать личность несовершеннолетнего в соответствии со своими взглядами либо приобщить его к будущей преступной или иной антиобщественной деятельности. В последнем случае он должен также нести ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных статьями 156 и 150 или 151 УК РФ.

В качестве типичных мотивов преступления можно указать садизм, месть, озлобленность, стремление показать себя главой семьи, поднять свой авторитет в глазах окружающих.

Субъект преступления - специальный:

- 1) родители несовершеннолетнего, то есть лица, записанные его отцом или матерью в книге записей рождения;
- 2) иное лицо, на которое возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (усыновители, опекуны, попечители, приемные родители);
- 3) педагог;
- 4) другой работник образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанный осуществлять надзор за несовершеннолетним (например, учитель, преподаватель, классный руководитель, мастер производственного обучения, воспитатель дошкольного детского заведения).

Все эти лица, а также иные работники общего и среднего специального образования в соответствии с Законом РФ от 10 июля 1992 г. "Об образовании" обязаны обеспечить гуманистический характер образования и воспитания, свободное развитие личности обучающихся несовершеннолетних.

Такая же обязанность возложена на сотрудников уголовно-исполнительной системы (ст. 138 УИК), органов и учреждений системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних (комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, специальные учреждения открытого и закрытого типа органов управления, образования, центры временного содержания для несовершеннолетних и др.).

Для признания субъектом преступления, предусмотренного статьей 156 УК, лицо должно быть вменяемым и достичь 16-летнего возраста (в том числе и несовершеннолетние родители).

Должностные лица образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за несовершеннолетним, превысившие в процессе применения воспитательных мер свои должностные полномочия (например, использовавшие в качестве "воспитательной" меры помещение ребенка в подвал, применяющие побои), подлежат ответственности по статье 286 УК РФ.

Лица, лишенные родительских прав, не могут нести уголовную ответственность по статье 156 УК РФ, так как они, хотя и не освобождаются от обязанности по содержанию своих детей, освобождаются от обязанности по их воспитанию (п. 1 ст. 71 СК РФ). Случаи совершения ими различных насильственных действий в отношении своих несовершеннолетних детей должны оцениваться в соответствии со статьями Уголовного кодекса РФ, предусматривающими ответственность за преступления против личности.

Несовершенство формулировки статьи 156 УК РФ не всегда позволяет привлекать к уголовной ответственности лиц, на которых возложена обязанность по воспитанию несовершеннолетнего, за неисполнение или ненадлежащее исполнение этой обязанности. Для того чтобы в деянии был состав преступления, необходимы доказательства того, что имело место и жестокое обращение с несовершеннолетним. Лишь в этом случае будут основания для привлечения к уголовной ответственности, хотя неисполнение обязанностей по воспитанию само по себе уже значительно нарушает права и интересы несовершеннолетнего и может составлять самостоятельный состав преступления, в то время как жестокое обращение с несовершеннолетним или применение к нему насилия следует рассматривать как квалифицирующие признаки. По данным всероссийской статистики, было подготовлено свыше 85 тыс. дел для принятия мер к лицам, не исполняющим родительские обязанности, однако лишь менее одного процента таких дел реально дошли до суда <76>.

<76> См.: Кушпель Е.В. Проблемы и специфика расследования и предупреждения преступлений против семьи и несовершеннолетних: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 1998. С. 15.

Для установления причин и условий, способствующих неисполнению родителями своих обязанностей по воспитанию несовершеннолетних детей и жестокому обращению с ними, Хабаровским краевым судом была обобщена

судебная практика по делам о преступлениях, предусмотренных статьей 156 УК РФ, рассмотренных мировыми судьями и судьями районных, городских судов в 2002 году. Анализ родственного отношения осужденных по отношению к своим детям выявил: матери - 74%; отцы - 5,7%; сожители матери - 2,7%; оба родителя (мать и отец) - 17,6%. Большинство преступлений, выражающихся в неисполнении своих родительских обязанностей и жестоком отношении к детям (82,8%), совершали матери, а ведь мать - это самый близкий человек своим детям. Таким образом, обобщение показало, что некоторые матери относятся к своим детям хуже, чем чужие люди.

По возрасту осужденные женщины распределяются по следующим категориям: до 25 лет - 7%; от 25 до 30 лет - 36%; от 30 до 35 лет - 32%; старше 35 лет - 25%. По образовательному уровню: окончили не более 7 классов - 57%; окончили среднюю школу - 25%; окончили средние специальные учебные заведения (техникумы) - 18%. Участвовали в общественном производстве 14% осужденных женщин и выполняли работы, не требующие специальной квалификации. Остальные 86% осужденных женщин нигде не работали.

Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетних детей характерно для родителей, имеющих много детей, в связи с материальными трудностями и отсутствием по этой причине возможности обеспечить нормальные условия для жизни и учебы для всех своих детей. Но и в благополучных семьях, где имеется один или два ребенка, также встречаются случаи нарушения прав детей. При изучении уголовных дел было установлено, что одного ребенка имели - 53% осужденных; двух детей - 19% осужденных; трех детей - 18% осужденных; четырех детей и более - 10% осужденных.

Один фактор объединяет практически всех осужденных - злоупотребление спиртными напитками. Беспорядочное пьянство приводит к тому, что все имеющиеся у матери деньги, в том числе и детские пособия, идут на приобретение алкоголя, дети становятся тягостным бременем для матери. Обобщение практики показало,

что только у 18% осужденных были полные семьи, в подавляющем большинстве случаев дети жили в неполной семье (с матерью).

Обобщение позволило сделать вывод о том, что основной причиной неисполнения обязанностей по воспитанию несовершеннолетних детей (ненадлежащий уход за малолетними, побои, оставление их без медицинской помощи и питания, антисанитарные условия проживания, грязное белье и одежда, а в некоторых случаях и отсутствие таковой) является пьянство родителей и, как уже отмечалось выше, в основном матерей.

При этом подавляющее большинство дел было возбуждено по материалам органов внутренних дел (78%), по заявлениям преподавателей школ (11%), по материалам, направленным прокурором (3,7%), по заявлениям матерей о жестоком обращении с детьми их мужей (3,7%) и по заявлениям работников отделов охраны прав детства (3,6%).

Лица, признанные виновными в преступлении, предусмотренном статьей 156 УК РФ, осуждены: к лишению свободы на определенный срок - 4%; к штрафу - 4%; к лишению свободы условно - 69%. В отношении 19% лиц дела были прекращены по амнистии, а 4% освобождены от наказания также по амнистии.

Таким образом, в большинстве случаев к осужденным применялось условное осуждение, причем ни один из приговоров ни в кассационном, ни в надзорном порядке не обжаловался.

Сложившаяся практика позволяет сделать вывод, что на законодательном уровне недооцениваются последствия неисполнения родителями своих обязанностей по воспитанию несовершеннолетних детей.

Дети, воспитывающиеся в неблагополучных семьях, при достижении ими 12 - 14 лет сами начинают злоупотреблять алкоголем, табакокурением, занимаются бродяжничеством, попрошайничеством, воровством, токсикоманией.

Все осужденные, за некоторым исключением, свою вину признали. Осужденные (в основном матери) поясняли суду, что ненадлежащее отношение к воспитанию детей объясняется их пристрастием к алкоголю, и заверяли судью, что

они обязательно исправятся, изменят коренным образом свой образ жизни, устроятся работать и восстановят свои родительские права. Но, как правило, эти обещания остаются пустыми.

Отметим, что 12% осужденных ранее уже привлекались к уголовной ответственности по статье 156 УК РФ, но их дела не были предметом рассмотрения в судебном заседании в связи с изданием акта об амнистии. Оценивая поведение осужденных по материалам уголовных дел, можно предположить, что существенных позитивных изменений и не произойдет.

Целесообразно законодательно установить более серьезные меры уголовно-правового воздействия к таким родителям и перевести преступления, предусмотренные статьей 156 УК РФ, из категории преступлений небольшой тяжести в категорию преступлений средней тяжести. Родителей, которые злоупотребляют спиртным и жестоко относятся к своим детям, следует лишать родительских прав и применять к ним более строгие меры уголовно-правового реагирования.

С целью охраны нравственного, физического здоровья детей необходимо прежде всего укреплять институт семьи. Всем известно, что нигде ребенку не может быть так комфортно, как в семье. Но в реальности не все семьи одинаково благополучны. Государство должно с помощью законных инструментов воздействовать на семьи, где усматривается угроза полноценному развитию ребенка. Вмешательство в дела семейные со стороны государства должно быть не репрессивным, а социализирующим, ориентированным на выработку семьей способности в дальнейшем к самостоятельному разрешению своих проблем.

Таким образом, при взаимодействии с семьей необходимо исходить из сочетания нескольких принципов: приоритета семейных форм воспитания; автономии семьи; социализирующего воздействия.

Еще одним институтом, влияющим на развитие ребенка, формирующим его личность и индивидуальность, является школа. Именно посредством школьной среды можно помочь несовершеннолетнему в решении его проблем,

незамедлительно принять меры при выявлении случаев жестокого обращения с детьми. В настоящее время необходимо усиление роли и места школы в системе образования и воспитания, внедрение инноваций, позитивно воздействующих на становление и развитие современной, демократически ориентированной личности. Учебное учреждение должно стать местом апробации и внедрения технологий позитивного ориентирования в жизни.

Одно из самых уязвимых пространств для ребенка - улица. Именно здесь он, оказавшись без внимания взрослых, становится жертвой преступного мира, подвергается многим опасностям. Поэтому так важно сформировать и развивать государственные и негосударственные службы, работающие с ребенком.

В России в течение нескольких лет осуществлялись проекты, позволившие опробовать имеющиеся в мировой практике и создать свои собственные подходы и социальные технологии успешного разрешения множества конфликтных ситуаций с несовершеннолетними, оказавшимися в трудной жизненной ситуации, и их семьями. Это технологии примирения между правонарушителем и его жертвой, элементы восстановительного правосудия, а также многочисленные реабилитационные программы.

Практически любое общение ребенка со специализированными государственными учреждениями должно быть по возможности минимальным. Дома малютки, приюты, интернаты, центры временного содержания несовершеннолетних, специализированные школы, места лишения свободы никогда не смогут заменить семью. В стремлении принципиально изменить их качество, вводя элементы семейного воспитания, важно обеспечить полноценное участие общественных структур в осуществлении гражданского контроля за деятельностью государственных учреждений.

Для разрешения дел с участием несовершеннолетних в случаях, когда ребенок находится в группе риска, в трудной жизненной ситуации, должен действовать специализированный ювенальный суд. При поддержке Программы развития ООН и

Международного детского фонда ООН (ЮНИСЕФ) в ряде регионов России отрабатываются ювенальные технологии.

При этом правосудие в отношении несовершеннолетних должно основываться не на снисхождении к правонарушителям, а на понимании причин преступного поведения и поиске эффективных способов воздействия на виновных с учетом их возрастных особенностей. Целью правосудия является попытка избежать дальнейшей криминализации личности и способствовать социальной реабилитации ребенка, но не его отчуждение от общества.

Должна иметь место профилактика преступлений и правонарушений, причем ранняя профилактика преступлений, связанная с обеспечением благополучного физического и нравственного развития детей, а также оказанием помощи несовершеннолетним из группы риска.
