

АННОТАЦИЯ

Гильфанова В.В. Опекa и попечительство как институт гражданского права. – Нижневартoвск: филиал ЮУрГУ, НвФл -524, 57 с., ил. - нет, таб. - нет, библиогр. список – 41 наим., прил. – нет, слайдов – нет.

Актуальность выпускной квалификационной работы выражена в широком распространении опеки и попечительства как формы устройства ребенка в семью, а также установления опеки и попечительства над недееспособными и лицами, ограниченными в дееспособности.

Структура работы состоит из введения, трех глав, включающих шесть параграфов, заключения и библиографического списка, общий объем работы 58 страниц. Первая глава посвящена теоретическим основам института опеки и попечительства, вторая глава раскрывает вопросы установления опеки и попечительства в Российской Федерации, в третьей главе выявляются проблемы защиты прав лиц, находящихся под опекой.

Целью выпускной квалификационной работы является комплексный анализ института опеки и попечительства.

Методология исследования – анализ, синтез и системный подход, и частнонаучный метод познания: формально-логический (догматический) и сравнительно-правовой.

По итогам проведенного исследования автором сделаны вывод о необходимости совершенствования законодательства в области опеки и попечительства, внесены предложения.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	6
1.1. Понятие и сущность института опеки и попечительства	6
1.2. Соотношение опеки и попечительства со смежными правовыми институтами	14
2 УСТАНОВЛЕНИЕ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	24
2.1 Требования к опекунам и попечителям	24
2.2 Ответственность опекунов и попечителей	30
3. ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЛИЦ, НАХОДЯЩИХСЯ ПОД ОПЕКОЙ.	38
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	46
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	49

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования состоит в том, что для России данная тема актуальна в первую очередь, в связи с большим количеством детей, находящихся под опекой и попечительством, безнадзорных детей, детей, находящихся в детских социальных учреждениях. Необходимость защиты прав несовершеннолетних, не дееспособных и ограниченно дееспособных граждан обуславливается тем, что данные лица во все времена являлись социально уязвимой группой, дети в силу возраста не могут в полном объеме заботиться о себе самостоятельно, недееспособные и ограниченно дееспособные совершеннолетние в силу психических отклонений.

Статья 38 Конституции Российской Федерации регламентирует защиту семьи, материнства и детства – социально-общественных ценностей, без которых невозможно существование государства как единой системы.

Гражданский кодекс Российской Федерации конкретизирует цель установления опеки и попечительства – защита прав и интересов недееспособных и не полностью дееспособных граждан. Федеральный закон «Об опеке и попечительстве» определяет опеку и попечительство как форму устройства ребенка в семью.

Актуальность выпускной квалификационной работы выражена в широком распространении опеки и попечительства как формы устройства ребенка в семью, а также установления опеки и попечительства над недееспособными и лицами, ограниченными в дееспособности.

Объектом исследования являются правоотношения, возникающие при установлении опеки и попечительства.

Предметом исследования являются нормативно-правовые акты, судебная практика, точки зрения ученых, образующие и регулирующие институт опеки и попечительства.

Целью выпускной квалификационной работы является комплексный анализ института опеки и попечительства.

Для достижения данной цели необходимо решить следующие **задачи**:

1. Раскрыть понятие и сущность института опеки и попечительства.
2. Провести сравнительный анализ опеки и попечительства со смежными правовыми институтами.
3. Исследовать требования к опекунам и попечителям.
4. Дать характеристику ответственности опекунов и попечителей.
5. Выявить проблемы защиты прав лиц, находящихся под опекой.

Теоретическая основа исследования включает труды отечественных ученых, посвященных институту опеки и попечительства, правам и обязанностям опекунов и опекаемых, защите прав лиц, находящихся под опекой.

Эмпирическая база исследования представлена российским законодательством (Семейный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, Федеральный закон «Об опеке и попечительстве и др.), судебной практикой Тюменской области, Ханты-Мансийского автономного округа.

Методология исследования – анализ, синтез и системный подход, и частнонаучный метод познания: формально-логический (догматический) и сравнительно-правовой.

Практическая основа исследования заключается в возможности использования результатов исследования в практических целях при совершенствовании законодательства, в работе органов опеки и попечительства, чтении лекций в вузах.

Научная новизна исследования представлена тем, что в исследовании предпринята попытка анализа, выявления и решения теоретических и практических проблем опеки и попечительства как института гражданского права в РФ на основании актуального законодательства.

Структура работы состоит из введения, трех глав, включающих шесть параграфов, заключения и библиографического списка, общий объем работы 57 страниц.

1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

1.1. Понятие и сущность института опеки и попечительства

С момента рождения каждый гражданин в равной мере обладает правоспособностью, т.е. способностью иметь гражданские права и обязанности. Однако дееспособность, т.е. способность осуществлять свои права и исполнять обязанности в полном объеме возникает с наступлением совершеннолетия при условии отсутствия обстоятельств, при которых возможно ограничение дееспособности или признания гражданина недееспособным.

Для восполнения недостающей или отсутствующей у этих граждан дееспособности, а также защиты их прав и интересов существует институт опеки и попечительства. В истории права России нормы законов об опеке и попечительстве отличались по содержанию и занимаемому месту в правовой системе в зависимости от принципов и задач¹.

В дореволюционной России опека и попечительство регулировалась нормами гражданского законодательства. Обязанности опекуна сводились главным образом к двум: а) к попечению об особе опекаемого, если только последний нуждается в этом, как малолетний, сумасшедший, глухонемой, и б) к управлению имуществом состоящего под опекою.

Основным назначением опекунов и попечителей было представление имущественных интересов подопечного в гражданском обороте. В 1918 году правила об опеке и попечительстве были помещены в Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве. Эти нормы также касались главным образом имущественных прав подопечного. Опекуны охраняют все личные и имущественные интересы подопечных, являясь их законными пред-

¹ Гошовская, В.А. Государственное управление социальной сферой в РФ: учеб. пособие / В.А. Гошовская, Л.И. Ильчук / Под. ред. В. Гошовской. – Москва: НАГУ, 2018. – 52 с.

ставителями, попечители назначаются для совершения отдельных сделок или уполномочиваются на управление имуществом вообще.

Уже в 1926 году был принят Кодекс законов о браке, семье и опеке РСФСР, в положениях которого, посвященных опеке над несовершеннолетними, на первом месте оказывается забота о воспитании ребенка, защита его личности, законных прав и интересов. Опека и попечительство устанавливаются для защиты личности недееспособного, его законных прав и интересов, а равно для охраны имущества в случаях, законом предусмотренных¹.

Существенные изменения в правовом регулировании опеки и попечительства произошли в 1969 году, с принятием нового Кодекса о браке и семье РСФСР. Закон определял не только обязанности опекунов и попечителей по обеспечению имущественных интересов подопечных, но и обязанности опекунов и попечителей по воспитанию несовершеннолетних и защите их прав и интересов.

Таким образом, институт опеки и попечительства в РСФСР относился к отрасли семейного права. Тесная связь опеки и попечительства с институтом гражданского права о дееспособности граждан способствовало возникновению споров между юристами об отнесении этого института к изучению в рамках гражданско-правового регулирования². Изучив порядок регулирования правоотношений в сфере опеки и попечительства в развитых странах Европы, в том числе в Германии, российский законодатель пришел к выводу о необходимости отнесения опеки и попечительства к ведению в рамках гражданского права и регулированию данных правоотношений нормами Гражданского кодекса.

Характеризуя опеку и попечительство с точки зрения правового института современного общества, необходимо сказать о следующем: основная часть исследователей склонны считать опеку и попечительство комплексным институтом, включающим в себя нормы гражданского, а также семейного права. Правовому

¹ Нечаева, А.М. Семейное право: учебник для академического бакалавриата / А.М. Нечаева. – 7-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательство Юрайт, 2016. – 303 с.

² Юдина, Ю.В. Понятие и социальное значение опеки и попечительства: история вопроса / Ю.В. Юдина // Теория государства и права. – 2019. – № 4 (16). – С. 184-193.

институту до вступления в силу ФЗ «Об опеке и попечительстве» приписывалось содержание положений административного законодательства. КоАП РФ¹ действительно включает в себя нормы, которые предусматривают ответственность за:

-незаконную передачу в приемную семью или под попечительство (опеку), противозаконные действия по усыновлению (по удочерению).

- несоблюдение сроков предоставления информации о несовершеннолетних гражданах, которые нуждаются в устройстве в социальное учреждение или в семью.

Влияние административного права на рассматриваемый нами институт современными исследователями-юристами не отрицается, они только выделяют приоритетные положения, которые образуют институт опеки и попечительства.

Этот институт, по мнению Чефрановой Е.А., включает в себя нормы семейного и гражданского права². С этим соглашается также и Крашенинников П.В. По мнению ученого, этот институт регулируют нормы семейного, гражданского права, нормы ФЗ «Об опеке и попечительстве» и др.

В ч. 1 ст.34 ГК РФ была определена цель установления опеки или попечительства – защита прав и интересов недееспособных и ограниченно дееспособных граждан, в отношении несовершеннолетних опека или попечительство устанавливается также в целях их воспитания. Несовершеннолетних лиц законодательство РФ не относит к недееспособным или ограниченно дееспособным. Границы дееспособности несовершеннолетних урегулированы статьями 26 и 28 ГК РФ³.

Дееспособность лица судом может быть полностью либо частично ограничена (в порядке особого производства)⁴. Психическое расстройство человека, ко-

¹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 07.01.2002. – № 1 (ч. 1). – Ст. 1.

² Семейное право: учебник для среднего профессионального образования / Е. А. Чефранова [и др.]; под редакцией Е. А. Чефрановой. – 5-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательство Юрайт, 2019. – 331 с.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 09.03.2021) // Собрание законодательства РФ. – 05.12.1994. – № 32. – Ст. 3301.

⁴ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 18.11.2002. – № 46. – Ст. 4532.

торое было подтверждено заключением судебно-психиатрической экспертизы, выступает в качестве основания полной утраты своей дееспособности¹.

Согласно статье 29 Гражданского кодекса, опекун лица, которое было признано недееспособным, совершает от его имени сделки, учитывая мнение последнего, а если его мнение установить не представляется возможным – то тогда, исходя из информации о предпочтениях этого лица, собранной от его родителей, его предыдущих опекунов, от других лиц, которые оказывали этому человеку услуги, и добросовестно выполняли возложенные на них обязанности.

При развитии способности лица, признанного недееспособным, осознавать значение собственных действий либо руководить этими действиями только с помощью иных лиц суд признает его ограниченно дееспособным согласно п. 2 ст. 30 Гражданского кодекса.

При восстановлении способности лица, признанного недееспособным, осознавать значение собственных действий либо руководить этими действиями суд признает его дееспособным. Причем опека, установленная над гражданином, на основе судебного решения отменяется, и устанавливается попечительство при признании человека ограниченно дееспособным.

Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности. Над этим гражданином устанавливается попечительство (пункт 1 статья 30 Гражданского кодекса).

Признание лица недееспособным в автоматическом порядке приводит к установлению над ним опеки.

У лиц, которые были ограничены судом в дееспособности, есть право на самостоятельное осуществление лишь мелких бытовых сделок. Исключительно с

¹ Об утверждении Порядка проведения судебно-психиатрической экспертизы: Приказ Минздрава России от 12.01.2017 № 3н (Зарегистрировано в Минюсте России 02.03.2017 N 45823) // Российская газета. – № 56. – 17.03.2017.

согласия попечителя могут совершаться все другие сделки (в частности получение доходов (пенсии, заработка, и других) и распоряжение ими)¹.

Опека устанавливается над недееспособными и малолетними лицами (до четырнадцати лет), которые таковыми были признаны в связи с психическим расстройством.

Попечительство устанавливается над ограниченно дееспособными и несовершеннолетними лицами (с четырнадцати до восемнадцатилетнего возраста).

Отличие опеки от попечительства состоит в следующем: в случае опеки все необходимые сделки опекун совершает от лица своего опекаемого, в свою очередь, попечитель дает своему подопечному собственное согласие на совершение сделок, которые подопечный не может осуществлять самостоятельно².

Понятие «опека» ФЗ «Об опеке и попечительстве» трактует как форму семейного устройства малолетних граждан (не достигших возраста 14 лет), а также граждан признанных судом недееспособными, с установлением законных представителей – опекунов, полномочных совершать все юридически значимые действия от имени и в пользу опекаемых.

Стоит сказать, что наряду с законодательным толкованием таких понятий, как «опека» и «попечительство», имеет место также и доктринальное толкование – которое было сформулировано авторами, и которое было отражено в комментариях к законам, а также в различных научных трудах (в учебных пособиях и так далее). Абстрагируясь от законодательных положений, которые трактуют эти понятия с юридической позиции, необходимо рассмотреть опеку и попечительство с точки зрения разновидностей социальной заботы, которая должна помочь человеку реализовать все имеющиеся у него права. Эти термины с социологической позиции трактуются как: наблюдение, забота, а также ответственность за несовер-

¹ Кондакова, Л.Д. Некоторые правовые аспекты опеки и попечительства / Л.Д. Кондакова, А.К. Шульга // Эпомен. – 2018. – № 17. – С. 47-52.

² Воронкова, Д.К. Установление опеки и попечительства над несовершеннолетними / Д.К. Воронкова // Конституционно-правовое регулирование общественных отношений: теория, методология, практика. Материалы международной научно-практической конференции. – 2018. – С. 106-112.

шеннолетних граждан¹. Что касается заботы и наблюдения за несовершеннолетними детьми, то помимо физических лиц, их могут осуществлять еще и социальные, медицинские организации. Опекун либо попечитель не назначается несовершеннолетнему, ограниченно дееспособному либо недееспособному человеку, помещенному в медицинское, образовательное либо другое учреждение, которое занимается опекой и попечительством – п. 4 ст. 35 Гражданского кодекса. Обязанности по содержанию названных выше лиц в полной мере перекладываются на организацию, где пребывает человек на текущий момент².

Также опека - это установление между опекуном и опекаемым правовой связи³. Обязанности для опекаемого гражданина законодательство РФ не предусматривает, его полномочия – использовать права, которые были предусмотрены нормативно-правовыми актами. Это также находит отражение в статье 96 СК РФ, где говорится о том, что обязанности по содержанию фактических воспитателей несут только воспитанники, а лица, находящиеся под опекой или в приемной семье, от такой обязанности освобождены.

Опека или попечительство устанавливается над детьми, оставшимися без попечения родителей или над детьми – сиротами. Следует отметить, что термины «сирота» и «ребенка, оставшегося без попечения родителей» имеют различное значение. Сирота - это лицо, которое лишилось обоих либо единственного своего родителя, по причине их смерти. Ребенок, который остался без родительского попечения – это человек, не достигший восемнадцатилетнего возраста, оставшийся без попечения единственного или обоих родителей в связи с отсутствием родителей, лишением их родительских прав, ограничением в родительских правах, признанием родителей недееспособными и в иных случаях признания ребенка остав-

¹ Шульга, А.А. Социально-правовая защита детей: учебное пособие для вузов / А.А. Шульга. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательство Юрайт, 2020. – 192 с.

² Семейное право: Учебник / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. 4-е изд., перераб. и доп. – Москва: Статут, 2019. – 318 с.

³ Бархо, С.Ю. Понятие и сущность института опеки и попечительства и его эволюция в российском гражданском праве / С.Ю. Бархо // E-Scio. – 2020. – № 12 (51). – С. 18-24.

шимся без попечения родителей¹. Лица из числа детей, которые остались без родительского попечения – это такие лица, которые достигли восемнадцатилетнего возраста, тем не менее, которые имеют право по закону на получение государственных пособий, льгот, субсидий (до двадцати трехлетнего возраста).

Целостность рассматриваемого нами института формируется из субъектов и законодательной базы, которая его регулирует.

Регулируя опеку и попечительство над детьми, законодательство России рассматривает этот институт с позиций семейного права. Этот факт доказывается отсылкой ст. 31 Гражданского кодекса «опека и попечительство» Федеральному закону Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»². Рассматривая опеку и попечительство как форму устройства ребенка в семью, необходимо назвать главные акты, которые регулируют правовое положение детей.

Конвенция ООН о правах ребенка от 1989 года³ (которая была подписана всеми государствами, за исключением Сомали и Соединенных Штатов Америки) имеет самую большую юридическую силу касательно защиты прав несовершеннолетних. В Конвенции ООН предусматриваются естественные права несовершеннолетних граждан на жизнь, сохранение семейных связей, защиту от дискриминации, индивидуальность. В этом акте регулируется ряд вопросов, которые напрямую связаны с опекой и попечительством. Кроме того, в Конвенции ООН есть ряд других норм касательно защиты прав детей. Конвенция ООН была рати-

¹ Рабаданов, М.З. Понятие и порядок установления опеки и попечительства над детьми / М.З. Рабаданов // Проблемы совершенствования законодательства. сборник научных статей студентов юридического факультета СКИ(ф) ВГУЮ (РПА Минюста России). Северо-Кавказский институт (филиал) федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования "Всероссийский государственный университет юстиции (РПА Минюста России)" В г. МАХАЧКАЛЕ. – Махачкала, 2019. С. 238-240.

² Об опеке и попечительстве: Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 28.04.2008. – № 17. – Ст. 1755.

³ Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных договоров СССР. – выпуск XLVI. – 1993.

фицирована России. В законодательстве РФ были отображены подкрепляющие правовые нормы этого закона.

Конституция РФ¹ выступает в качестве гаранта социальной поддержки и помощи несовершеннолетним. Обязанность Российской Федерации покровительствовать семье, материнству и детству, которая была закреплена в Конституции РФ, отражается в нижестоящих законах – в ГК РФ, СК РФ², а также в Федеральном законе «Об опеке и попечительстве».

Субъектами института опеки и попечительства, кроме несовершеннолетних лиц, недееспособных и ограниченно дееспособных граждан, являются:

- органы опеки и попечительства.
- опекуны или попечители.

Орган опеки и попечительства – это орган исполнительной власти субъекта РФ. Функции по опеке и попечительству могут осуществлять и органы местного самоуправления, если отсутствуют созданные в соответствии с законодательством органы опеки и попечительства. Основные задачи органов опеки и попечительства перечислены в статье 7 Закона «Об опеке и попечительстве»:

1) защита прав и законных интересов граждан, нуждающихся в установлении над ними опеки или попечительства, и граждан, находящихся под опекой или попечительством;

2) надзор за деятельностью опекунов и попечителей, а также организаций, в которые помещены недееспособные или не полностью дееспособные граждане;

3) контроль за сохранностью имущества и управлением имуществом граждан, находящихся под опекой или попечительством либо помещенных под надзор в образовательные организации, медицинские организации, организации, оказывающие социальные услуги, или иные организации, в том числе для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

¹Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020.

²Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 04.02.2021, с изм. от 02.03.2021) // Собрание законодательства РФ. – 01.01.1996. – № 1. – Ст. 16.

Требования, предъявляемые к личности опекуна или попечителя, устанавливаются ГК РФ (статья 35), а при установлении опеки или попечительства в отношении несовершеннолетних граждан также СК РФ (статья 146).

Бабушки и дедушки, родители, супруги, совершеннолетние дети, совершеннолетние внуки, братья и сестры совершеннолетнего подопечного, а также бабушки и дедушки, совершеннолетние братья и сестры несовершеннолетнего подопечного имеют преимущественное право быть его опекунами или попечителями перед всеми другими лицами.

Согласно статье 10 Закона «Об опеке и попечительстве», у каждого гражданина, нуждающегося в опеке или попечительстве, может быть только один опекун, хотя этой же статьей предусмотрены исключения, когда у одного опекуна или попечителя может быть несколько опекаемых, или наоборот, один опекаемый может иметь несколько опекунов или попечителей.

Таким образом, опека и попечительство отличаются по своей правовой природе и субъектам, в отношении которых они устанавливаются. Надо обратить внимание на то, что опека более широкое понятие, чем попечительство. Между тем, в ряде случаев, например, при развитии у гражданина способностей дееспособного человека, когда закон предусматривает установление ограниченной дееспособности и назначение попечительства вместо опеки, полагаем, что целесообразно оставлять лицо под опекой, и только при полном восстановлении способностей отменять опеку над лицом. Это имеет смысл, если гражданин страдал ранее наркоманией, алкоголизмом или находился в других зависимых состояниях.

1.2. Соотношение опеки и попечительства со смежными правовыми институтами

Институт опеки и попечительства над недееспособными и ограниченно дееспособными совершеннолетними лицами целесообразно сравнить с патронажем. Заметим, что он устанавливается над такими лицами, которые неспособны само-

стоятельно заботиться о себе, защищать собственные права по состоянию своего здоровья (скажем, в связи со старческим слабоумием). Орган опеки и попечительства (ООП) назначает лицу, нуждающемуся в патронаже, помощника, с дальнейшим подписанием договора поручения и доверительного управления имуществом¹.

Над лицом может устанавливаться опека при последующем ухудшении его здоровья, что проявляется в нарушении у этого человека волеобразования, а также волеизъявления. Невозможно сравнивать эти институты относительно их плюсов и минусов, в связи с разными основаниями установления попечительства (опеки) и патронажа. Что касается попечительства и опеки над ограниченно дееспособным и недееспособным человеком, то оно устанавливается в связи с правовой, а также социальной дезадаптацией этого человека. Патронаж, в свою очередь, устанавливается в связи с физическими ограничениями лица реализовывать свои права и обязанности.

Подчеркнем, что опеку и попечительство над ребенком необходимо сравнивать со смежным институтом - с усыновлением, которое подразумевает устройство несовершеннолетнего гражданина в семью.

Согласно ст. 123 Семейного кодекса, дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче в семью на воспитание (усыновление (удочерение), под опеку или попечительство, в приемную семью или в случаях, установленных региональным законодательством, в патронатную семью), а в случае отсутствия данной возможности временно, на период устройства этих детей в семью на воспитание, они передаются в специальные учреждения.

Опека и попечительство имеет ряд важных отличий от усыновления. Так, усыновление представляет собой форму постоянного устройства несовершеннолетних граждан. В СК РФ была подчеркнута приоритетность усыновления, по сравнению со всеми иными формами устройства несовершеннолетнего граждани-

¹ Чабрицкая, А.С. Опека, попечительство и патронаж, как способ восполнения дееспособности физических лиц / А.С. Чабрицкая // Закон. Право. Государство. – 2020. – № 3 (27). – С. 147-151.

на в семью. Что касается опеки (попечительство), то данная форма устройства несовершеннолетних является временной. Она не порождает возникновения таких правовых отношений, которые приравнены к родительским. Прекращение отношений между попечителем и опекаемым происходит того момента, как последнему исполнится 18 лет.

Опека и попечительство отличается от усыновления ниже перечисленными аспектами:

- требованиями, предъявляемыми к опекунам (попечителям) и усыновителям.
- формой государственной поддержки усыновленных и приемных несовершеннолетних.
- процедурой оформления.
- нормативно-правовой базой.
- юридическими последствиями.

Рассматривая все эти отличия, необходимо, прежде всего, охарактеризовать специфику каждой отдельной формы устройства несовершеннолетнего в семью.

Законодательство РФ предусматривает в себе большое количество выплат, пособий, льгот, а также осуществляет другую поддержку детей сирот, детей оставшихся без попечения родителей и лиц из числа детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Государственная политика, направленная на имущественную и финансовую поддержку несовершеннолетних, обоснована фактом незащищенности несовершеннолетних, отсутствием у них возможности самостоятельно себя обеспечить в связи со своим возрастом и в связи с неокрепшей психикой.

В связи с ненадлежащим исполнением родителями своих обязанностей или ввиду их отсутствия, государство пытается обеспечить несовершеннолетним возможность получить образование.

Государственная поддержка в этой сфере проявляется в форме предоставления детям-сиротам жилых помещений по договору найма специализированного жилья. В ст. Конституции РФ было определено право граждан на жилье: Малоимущим лицам или лицам, названным в законе, жилье предоставляется на бесплатной основе либо за доступную плату за счет жилищных резервов (государственных, муниципальных либо других). Этим лицам государство предоставляет благоустроенное жилье по достижению ими возраста 18 лет. В случае приобретения несовершеннолетним полной дееспособности (эмансипации), жилье может предоставляться им до достижения возраста совершеннолетия. До достижения детьми 18 лет, подразумевается их пребывание в воспитательных, образовательных, медицинских и других организациях, в семье попечителя, на военной службе либо в местах тюремного заключения. Эти лица, имеет право на получение жилья, по договору найма специализированного жилого помещения в случаях:

- отсутствия жилого помещения;
- совместное проживание с родителем, который в отношении этого ребенка лишен своих родительских прав;
- совместное проживание с лицом, которое имеет тяжелую форму хронической болезни (например, эпилепсия, туберкулез и так далее)¹;
- признание жилья не пригодным для проживания в нем (то есть, аварийным);
- приходящихся на одного человека количество квадратных метров, меньше учетной нормы;
- другое обстоятельство, предусмотренное законодательством.

Субъекты РФ самостоятельно определяют учетную норму. Согласно Жилищному кодексу РФ¹, размер площади, приходящегося на одного человека, не должно составлять меньше 12 кв. м.

¹ Об утверждении перечня тяжелых форм хронических заболеваний, при которых невозможно совместное проживание граждан в одной квартире: Приказ Минздрава России от 29.11.2012 № 987н (Зарегистрировано в Минюсте России 18.02.2013 № 27154) // Российская газета. – № 40. – 25.02.2013.

Согласно ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»², несовершеннолетние, попадающий под данную категорию имеют следующие права:

- право на бюджетное обучение в высшем учебном заведении;
- право на получение государственной социальной стипендии;
- право на получение на бюджетной основе второго среднего профобразования;
- право на жилье по договору найма специализированного жилья;
- право на путевки в организации санаторно-курортного типа;
- право на ежегодное пособие на приобретение канцелярских изделий и учебной литературы;
- право на помощь в выборе своей будущей профессии, в дальнейшем трудоустройстве.

Государственную поддержку в случае установления опеки или попечительства, помимо ребенка, получает еще и опекун (попечитель). В Трудовом³ и Налоговом кодексе⁴ установлены некоторые льготы, которые получает лицо, замещающее роль родителя. В соответствии с п. 4 ст.218 Налогового кодекса, опекун (попечитель), который единолично реализует свои полномочия, обладает правом на двойной налоговый вычет. Сумма налогового вычета на 2021 год составила 2800 руб.– на первого и второго ребенка), 6000 рублей – на третьего и последующих, 1200 рублей – если ребенок до 18 лет является инвалидом, либо обучается по очной форме, в возрасте до 24 лет. Опекун или попечитель в связи с при-

¹Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 03.01.2005. – 1 (часть 1). – Ст. 14.

² О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон от 21.12.1996 №159-ФЗ (ред. от 17.02.2021) // Собрание законодательства РФ. – 23.12.1996. – № 52. – Ст. 5880.

³Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 30.04.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.05.2021) // Собрание законодательства РФ. – 07.01.2002. –№ 1 (ч. 1). – Ст. 3.

⁴Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ (ред. от 20.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 07.08.2000. – № 32. – Ст. 3340.

нятием несовершеннолетнего в свою семью имеет следующие права: отпуск по уходу за несовершеннолетним, неполный рабочий день, и так далее.

Установление над несовершеннолетним гражданином опеки или попечительства характеризуется определенными правовыми последствиями. Органы опеки осуществляют надзор за деятельностью опекунов или попечителей. Надзор дает возможность выявить жестокое обращение с ребенком, просчеты в его воспитании, игнорирование его потребностей и нужд со стороны опекуна (попечителя). Преждевременное выявление опекунского бездействия либо неправомерных действий дает возможность контролировать процесс воспитания и обучения несовершеннолетнего, условия его жизни. Проверка условий жизни подопечного проводится следующим образом:

- один раз в первый месяц с момента установления опеки или попечительства;

- один раз в течение 3-х месяцев, в первый год установления опеки или попечительства;

- начиная со второго года, один раз в 6 месяцев и в течение последующих лет установления опеки или попечительства.

Помимо воспитательной деятельности опекуна, проверяется еще и состояние имущества ребенка, целесообразность расходования денег, которые поступают на его содержание.

Усыновление регламентируется ГПК РФ и другими подзаконными актами. Его устанавливает суд, в порядке особого производства, при этом в обязательном порядке привлекается прокурор.

Усыновление подразумевает обретение несовершеннолетним семьи, усыновители, получая все права биологических (кровных) родителей, становятся его полноправными родителями. Родители в соответствии со ст. 63 и ст. 64 СК РФ должны воспитывать ребенка, защищать его законные интересы и права, обеспечить получение им общего образования.

Юридические последствия усыновления заключаются в следующем:

– усыновители и усыновленные приравниваются в личных имущественных и неимущественных правах по отношению друг к другу.

– усыновленные дети теряют имущественные и личные неимущественные права по отношению с биологическими родителями (право на наследство, алименты и т.д.).

Требования к личности усыновителя приравнивается к требованиям личности опекуна и попечителя, однако, усыновителями (в отличие от опеки и попечительства) не могут быть лица:

– супруг которого является недееспособным или частично недееспособным.

– с доходом, не позволяющим обеспечить ребенку прожиточным минимум

– не имеющие постоянного места жительства.

– имеющие разницу в возрасте с ребенком менее 16 лет.

Усыновленный ребенок не имеет права на льготы и пособия, предназначенные для детей сирот, детей, оставшихся без попечения родителей и лиц из числа детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, так как усыновленный ребенок не попадает под эту категорию, в связи с наличием у него полноценной семьи. Материнский капитал усыновитель может получить, если усыновленный ребенок является 2-м или 3-м¹.

Сохранение тайны усыновления - это важный принцип усыновления. Женщины, на основе этого принципа вправе получить отпуск по беременности и родам. Кроме того, у них есть право на получение соответствующих выплат, такого права у опекунов и попечителей нет.

Исключительно в судебном порядке может быть оформлено усыновление, при предоставлении необходимой документации, опека, в свою очередь, устанавливается органами опеки, в связи с чем, облегчается процедура устройства несовершеннолетнего.

¹ О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей: Федеральный закон от 29.12.2006 № 256-ФЗ (ред. от 22.12.2020) // Собрание законодательства РФ. – 01.01.2007. – № 1 (1 ч.). – Ст. 19.

Усыновление отличается от опеки и попечительства необходимостью обязательного медицинского обследования несовершеннолетнего, его умственного и физического развития.

Сходства между ними состоят в надзоре органа опеки за условиями жизни усыновленного несовершеннолетнего, при обязательном сохранении тайны усыновления¹. Сотрудник органа опеки и попечительства проверяет условия жизни следующим образом:

- по истечении 5 месяцев с момента усыновления;
- по истечении 11 месяцев с момента усыновления;
- по истечении 23 месяцев с момента усыновления;
- по истечении 35 месяцев с момента усыновления;
- по истечении 3-х лет (контрольное обследование).

Усыновление подразумевает создание полноценной семьи, при этом после достижения своего совершеннолетия усыновленный ребенок не утрачивает со своими усыновителями правовую связь. Опека либо попечительство - это форма приемной семьи. Опека либо попечительство оформляются родственники несовершеннолетнего, при отсутствии у него родителей, или в случае ненадлежащего исполнении ими своих родительских обязанностей.

Необходимо назвать основные преимущества установления опеки (попечительства):

- не очень сложная процедура оформления;
- несовершеннолетний получает государственную поддержку (множественные пособия, льготы и тому подобное);
- опекун (попечитель) получает на ежемесячной основе выплаты;

Минусы:

¹ 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: Постановление Правительства РФ от 29.03.2000 № 275 (ред. от 14.12.2019) // Собрание законодательства РФ. – 10.04.2000. – № 15. – Ст. 1590.

- несовершеннолетний не становится полноправным членом семьи;
- его могут усыновить;
- несовершеннолетнему известно о своем нахождении в приемной семье;
- сохраняется право несовершеннолетнего на общение со своими родственниками.

Необходимо назвать основные преимущества усыновления:

- несовершеннолетний будет являться полноправным членом семьи, со всеми правами биологических родственников;
- усыновителю выплачивается материнский капитал;
- он получает права кровного родителя;
- кровные родители и родственники утрачивают свое право на общение с этим ребенком.

Основные минусы усыновления состоят в следующем:

- процедура его оформления является достаточно сложной;
- усыновленный ребенок утрачивает свое право на государственную поддержку детей, оставшихся без родительского попечения, и детей сирот.

Итак, опека и попечительство отличаются от иных форм устройства граждан, которые нуждаются в опеке. Говоря о формах устройства, имеют ввиду преимущественно детей, поскольку в данном случае есть возможность их размещения в приемную семью, в качестве усыновленного лица и др.

Отличия опеки и попечительства, а также усыновления от приемной семьи заключаются в том, что в последнем случае забота о ребенке осуществляется на возмездной основе. Несмотря на то, что в случае других форм устройств также выплачиваются пособия, как опекунам, так и усыновителям (в данном случае они получают все права и обязанности в качестве родителей), принимая ребенка в приемную семью, лица получают «заработную плату» за содержание ребенка, им начисляется стаж и т.д.

Отличие опеки и попечительства от патронажа было рассмотрено ранее, однако стоит обратить внимание, что в случае патронажа лицо, за которым осу-

ществляют уход, является совершеннолетним и дееспособным, но по различным причинам (как правило, по состоянию здоровья) не может осуществлять уход за собой, защищать свои права и т.д.

2 УСТАНОВЛЕНИЕ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

2.1 Требования к опекунам и попечителям

Следует отметить, что требования к личности опекуна или попечителя для совершеннолетних недееспособных, ограниченно дееспособных и несовершеннолетних – идентичны.

Опека или попечительство устанавливается над несовершеннолетним в случаях, когда родители (усыновители):

- отсутствуют;
- лишены или ограничены в родительских правах;
- признаны судом недееспособными, ограниченно дееспособными;
- отсутствуют длительное время;
- признаны судом безвестно отсутствующими или умершими;
- находятся в местах лишения свободы или под стражей, в качестве подозреваемых, обвиняемых в совершении преступления;
- отказываются забрать своего ребенка из социальных, образовательных, медицинских и других организаций.
- уклоняются от обязанностей по воспитанию ребенка, по защите его интересов и прав;
- несовершеннолетний, до достижения им шестнадцатилетнего возраста, сам становится родителем (пункт 2 ст. 62 Семейного кодекса).
- своим поведением создают угрозу для здоровья и жизни несовершеннолетнего.
- в случае отмены усыновления в судебном порядке (пункт 1 ст. 143 Семейного кодекса).
- по другим причинам, которые связаны с отсутствием родителей.

Орган опеки и попечительства, согласно ст. 77 СК РФ, при непосредственной угрозе здоровью и жизни несовершеннолетнего, может забирать ребенка у его

родителей либо у лиц, которые их заменяют. Здесь есть упущение, которое проявляется в следующем: четко не урегулирован порядок изъятия несовершеннолетнего из семьи. На региональном уровне действуют постановления, которые регламентируют порядок отобрания несовершеннолетнего у его родителей.

Исходя из количества в нашей стране неблагополучных семей, в которых несовершеннолетние формально являются безнадзорными, крайне важно официально урегулировать порядок изъятия несовершеннолетнего из семьи.

Субъективное мнение работника ООП в процессе установления угрозы здоровью и жизни несовершеннолетнего - это еще один спорный момент. Неправильная оценка факта угрозы влечет за собой насильственное разлучение ребенка с семьей или оставление его в опасности.

Опека и попечительство устанавливаются того момента, когда ООП присваивает несовершеннолетнему гражданину статус ребенка, оставшегося без родительского попечения.

Только совершеннолетнее, дееспособное лицо может являться опекуном или попечителем несовершеннолетнего. Приоритет имеется за близкими родственниками: родителями, бабушками и дедушками, братьями и сестрами, совершеннолетними детьми и внуками. Указанные лица имеют первоочередное право быть опекунами или попечителями. Разделение родных братьев и сестер при установлении опеки или попечительства не допускается, исключением являются случаи, когда подобное разделение отвечает интересам несовершеннолетних.

Согласно статье 146 Семейного кодекса Российской Федерации претендовать на статус опекуна или попечителя, не могут лица:

- лишенные родительских прав;
- имеющие или имевшие судимость за преступления против жизни и здоровья, чести и достоинства, свободы, половой неприкосновенности, против семьи, общественной нравственности и безопасности, подвергавшиеся или подвергающиеся уголовному преследованию, кроме лиц, получивших реабилитацию вследствие оговора, незаконного помещения в стационар, клеветы и оскорбления;

– имеющие неснятую или непогашенную судимость за тяжкие, особо тяжкие преступления;

– не прошедшие «школу приемных родителей» (исключение составляют близкие родственники ребенка, лица, являющиеся или являвшиеся опекунами, попечителями либо усыновителями и не были лишены права осуществлять надзор за ребенком);

– состоящие в однополном браке, или проживающие в стране, где однополый брак разрешен.

При отсутствии близких родственников или наличии отказа в установлении опеки по причине наличия судимости или других препятствий, рассматриваются другие лица, которые готовы взять на себя роль опекунов, попечителей ребенка. Принятие несовершеннолетнего в семью, а попечитель (опекун) должен совместно проживать с ребенком – пункт 2 ст. 36 Гражданского кодекса, требует определенной отдачи, определенных умений и знаний в обращении с ребенком. Кандидат в опекуны, согласно законодательству РФ, должен окончить «школу приемных родителей», чтобы повысить свою квалификацию в вопросах воспитания, общения, понимания нужд и потребностей несовершеннолетнего. Сущность программы состоит в работе органов опеки и попечительства, психологов, юристов с лицами, желающими взять сироту в свою семью. На этих курсах изучаются основы законодательства о правах несовершеннолетнего, детская психика, прорабатываются возможные проблемы в общении с ребенком¹. Основные задачи этих курсов следующие:

– развитие навыков будущих родителей;

– ознакомление с имеющимися формами государственной поддержки, с правами и обязанностями попечителей, опекунов;

¹ Об утверждении требований к содержанию программы подготовки лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей, и формы свидетельства о прохождении такой подготовки на территории Российской Федерации: Приказ Минобрнауки России от 20.08.2012 № 623 (Зарегистрировано в Минюсте России 27.08.2012 N 25269) // Российская газета. – № 200. – 31.08.2012.

– помощь в выявлении уровня готовности взять несовершеннолетнего в свою семью на воспитание, выбор самой приемлемой формы устройства ребенка¹.

Подготовка, в соответствии с Приказом Минобрнауки, происходит на безвозмездной основе, органы опеки и попечительства или другие учебные, медицинские социальные (интернат, приют, детские дома) заведения являются ее организаторами. По мере окончания этой подготовки, человек получает свидетельство о прохождении этих учебных курсов.

Лицо, соответствующее выше названным требованиям, прошедшее соответствующий учебный курс, может подать в орган опеки и попечительства соответствующее заявление, в котором должно быть указано следующее:

- ФИО претенденты в попечители (опекуны);
- информация, удостоверяющая его личность;
- лица, проживающие совместно с потенциальным попечителем (опекуном);
- отсутствие у него судимости, подтвержденное документально.

К этому заявлению дополнительно нужно будет приложить:

- краткую автобиографию;
- медицинскую справку об отсутствии болезней, которые являются препятствием для взятия несовершеннолетнего под опеку;
- справку с места своей работы, среднюю заработную плату за год;
- письменное мнение членов своей семьи, находящихся в возрасте старше 10 лет, на возможность совместного проживания с несовершеннолетним, принятым под опеку;
- копия свидетельства о браке (при условии, если лицо состоит в официальных брачных отношениях);

¹ Об утверждении Порядка организации и осуществления деятельности по подготовке лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей: Приказ Минобрнауки России от 13.03.2015 № 235 (Зарегистрировано в Минюсте России 08.05.2015 N 37205) // Российская газета. – № 105. – 19.05.2015.

– копия свидетельства об окончании учебных курсов («школы приемных родителей»)¹.

Наряду с юридическими аспектами возможности установления попечительства (опеки), в Гражданском кодексе затрагиваются еще и моральные стороны вопроса, который касается установления за ребенком надзора. Согласно п. 3 ст.35 Гражданского кодекса, органу опеки и попечительства при выборе опекуна необходимо брать во внимание нравственные качества гражданина.

В ФЗ «Об опеке и попечительстве» была предусмотрена возможность установления несовершеннолетнему гражданину одновременно нескольких попечителей и опекунов. В этой ситуации, все лица, которые являются ответственными за здоровье и жизнь несовершеннолетнего, проводят совместный надзор за этим ребенком, несут равную ответственность.

Есть ограничения для лица, стремящегося стать попечителем или опекуном несовершеннолетнему. На статус попечителя или опекуна лицо не может претендовать, если страдает ниже перечисленными заболеваниями:

– злокачественные новообразования 3 и 4 стадии, а также 1 и 2 стадии, до радикального лечения (хирургического вмешательства);

– инфекционные болезни, до окончания диспансерного наблюдения, в силу долговременной ремиссии;

– туберкулез 1 и 2 группы;

– травмы и заболевания, которые повлекли за собой установление инвалидности 1 группы;

– токсикомания, наркомания, алкоголизм;

– расстройства психики².

¹ Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан: Постановление Правительства РФ от 18.05.2009 № 423 ред. от 10.02.2020) // Собрание законодательства РФ. – 25.05.2009. – № 21. – Ст. 2572.

² Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить (удочерить) ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную или патронатную семью: Постановление Правительства РФ от 14.02.2013 № 117 (ред. от 11.07.2020) // Собрание законодательства РФ. – 09.09.2013. – № 36. – Ст. 4577.

Орган опеки и попечительства для обследования условий жизни гражданина осуществляет осмотр его жилья. Такой осмотр необходим для выявления отсутствия каких-либо обстоятельств, которые препятствуют назначению лица попечителем либо опекуном. Работник органа опеки и попечительства при осмотре жилого помещения берет во внимание мнение других членов его семьи, по поводу принятия в свою семью сироты, выявляет мотивы и анализирует личностные качества лица. После окончания этой проверки принимается решение о назначении или отказе в назначении гражданина опекуном или попечителем.

При необходимости назначения ребенку опекуна или попечителя немедленно, орган опеки и попечительства правомочен принять акт о временном установлении опеки. Для данного действия достаточно предъявления паспорта и проверки должностным лицом условий жизни заявителя. Продолжительность временного установления опеки и попечительства – 6 месяцев, в исключительных случаях срок может быть продлен на 2 месяца.

Родители вправе назначить своему ребенку опекуна или попечителя самостоятельно. Данное действие осуществляется на случай смерти одного или обоих родителей, либо на период, когда родители по уважительным причинам не могут осуществлять должный уход за ребенком. В заявлении фиксируется срок, на который осуществляется назначение попечителя либо опекуна.

Несовершеннолетний, начиная с четырнадцатилетнего возраста, может сам выбрать себе попечителя. Тем не менее, в удовлетворении этого требования будет отказано при нарушении законодательных положений.

В соответствии с п. 2 ст. 148.1 Семейного кодекса момента установления попечителя либо опекуна родители ребенка утрачивают все права и все обязанности относительно него.

В законодательстве РФ была предусмотрена возмездная основа установления опеки или попечительства. Общий порядок дополняет заключение договора между ООП и заявителем. Лицо получает статус попечителя либо опекуна, с мо-

мента издания ООП соответствующего акта. Этот акт служит основанием для вступления опекунских прав и обязанностей в свою силу.

Тем самым, требования, предъявляемые к опекунам и попечителям, подразумевают условия и качества личности, а также состояние здоровья, которые позволят гражданину полноценно осуществлять опеку и попечительство. Полагаем, что в перечень требований необходимо включить положительное заключение психолога, поскольку скрытые (латентные) расстройства должны быть выявлены до того, как ребенок или совершеннолетнее лицо, нуждающиеся в опеке и попечительстве, станут объектом такой опеки.

2.2 Ответственность опекунов и попечителей

Опекун или попечитель с момента установления опеки или попечительства становится законным представителем недееспособного, ограниченно дееспособного или несовершеннолетнего. В отношении опекаемого законный представитель должен осуществлять такие действия:

- содержать подопечного, ухаживать за ним и лечить его.
- защищать его интересы и права.
- учитывать его мнение.
- оказывать помощь подопечному в понимании значения собственных действий, помогать подопечному развивать (восстанавливать) свою дееспособность, которая была утрачена в связи с психическим расстройством.
- охранять подопечного от любых злоупотреблений со стороны иных лиц.
- осуществлять содействие подопечному в реализации его свобод и прав.
- на попечителя не возлагается обязанность по содержанию и по уходу за лицом, которое является ограниченно дееспособным.

Помимо вышеперечисленных, первоочередная обязанность попечителя или опекуна несовершеннолетнего - это забота о его физическом и психическом

здоровье, нравственном и духовном развитии. Опекун или попечитель в отношении ребенка обязан:

- воспитывать подопечного, обеспечить получение своим подопечным основного общего образования;
- совместно проживать с ним;
- не препятствовать общению подопечного со своими близкими родственниками, кроме тех случаев, если такое общение вредит этому несовершеннолетнему;
- нести полную ответственность за причиненный несовершеннолетнему вред (если попечитель либо опекун не докажет отсутствие в этом своей вины).

Содержание несовершеннолетнего проявляется в создании условий для полноценной жизни подопечного, иначе говоря, в предоставлении ему одежды, питания, а также предметов первой необходимости. С согласия работника органа опеки и попечительства несовершеннолетний, достигший шестнадцатилетнего возраста, вправе проживать отдельно от своего попечителя.

Опекун не должен препятствовать общению несовершеннолетнего со своими родителями либо близкими родственниками, кроме случаев ограничения либо лишения родительских прав. Если кровный родитель утратил свои родительские права, то тогда он может общаться с несовершеннолетним, с согласия ООП, опекуна либо второго родителя, который не был лишен родительских прав¹. У родственников ребенка, согласно п. 1 ст. 67 СК, есть право на беспрепятственное общение с ним.

Правовые отношения, которые складываются между опекуном и опекаемым, имеют вместе с тем юридический характер. В вопросах осуществления юридически значимых действий попечитель либо опекун играют роль представителя

¹ Беспалов, Ю.Ф. Семейные отношения и семейные споры в практике судов РФ: научно-практическое пособие / Ю.Ф. Беспалов. – Москва: Проспект, 2020. – 224 с.

несовершеннолетнего, ограниченно дееспособного и недееспособного. Попечитель или опекун имеют следующие права:

- право на подачу исков в суды;
- право на подачу заявлений о выплате пенсий и пособий;
- право на обращение в медицинские, образовательные и другие организации, для получения подопечным возмездных либо безвозмездных услуг;
- право на выдвижение требований о возмещении причиненного вреда;
- право на распоряжение доходами подопечного;
- право на выступление с обращениями к организациям, гражданам, государственными и муниципальным органам власти при нарушении прав подопечного либо при угрозе их нарушения;
- право на обращение в любые организации, по появляющимся юридическим вопросам.

В отношении несовершеннолетних также:

- подавать заявление об установлении отцовства.
- оспаривать сделки, которые были совершены несовершеннолетним в четырнадцати - восемнадцатилетнем возрасте.
- не давать свое разрешение на выезд его за рубеж¹.

Орган опеки и попечительства в случае недобросовестного исполнения гражданином своих обязанностей может лишить его статуса попечителя либо опекуна. Относительно органа опеки и попечительства обязанности попечителя и опекуна состоят в следующем:

- оповещать исполнительный орган власти в случае смены места проживания;
- предъявлять отчет касательно использования и хранения имущества своего подопечного.

¹ О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию: Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ (ред. от 08.12.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 04.02.2021) // Собрание законодательства РФ. – 19.08.1996. – № 34. – Ст. 4029.

Попечитель или опекун каждый год должен предъявлять отчет о состоянии имущества своего подопечного. Если будет установлена порча имущества подопечного, осуществление действий, противоречащих его интересам (например, действий, связанных со снижением стоимости имущества, и т.д.), опекун должен будет возместить причиненный вред¹.

Опекун или попечитель при заключении соглашения о возмездном выполнении обязанностей вправе получать вознаграждение. В законодательстве были определены следующие источники получения дохода:

- региональный бюджет;
- имущество подопечного;
- средства третьих лиц.

Максимальный размер соответствующего вознаграждения не может быть больше 5 проц. за год.

Размер этого вознаграждения устанавливается в договоре, в соответствии с региональным законодательством.

Законодатель не запрещает получать от третьих лиц денежные средства на содержание несовершеннолетнего. К примеру, это может быть договор пожертвования².

Деятельность опекуна либо попечителя, наряду с правами и обязанностями, характеризуется наличием своих правовых границ. Они не вправе:

- опекун – совершать, а попечитель – давать согласие на совершение сделок по отчуждению, дарению, сдаче в аренду имущества подопечного (совершению иных действий, ведущих к уменьшению имущества или потере прав собственности), без предварительного согласия органа исполнительной власти;

¹ Борисова, Д.П. Контроль и освобождение, отстранение опекунов и попечителей от исполнения обязанностей / Д.П. Борисова // Образование и наука в России и за рубежом. – 2019. – № 1 (49). – С. 41-44.

² Беспалов, Ю. Ф. Гражданский кодекс Российской Федерации. Подробный постатейный комментарий с путеводителем по законодательству и судебной практике. Часть 1 / Беспалов Ю. Ф. – Москва: Проспект, 2017. – 800 с.

– совершать сделки с ограниченно дееспособным, недееспособным, несовершеннолетним.

Такой запрет распространяется также и на родственников подопечного, кроме таких сделок, которые ведут за собой обогащение, получению имущества в безвозмездное пользование либо в дар.

Опекун или попечитель в случае недобросовестного исполнения собственных обязанностей, может отстраняться от опекунства.

Опека либо попечительство прекращается на основе ниже перечисленных обстоятельств:

– освобождение попечителя либо опекуна от исполняемых им обязанностей;

– прекращение обязательств по попечительству либо опеке, в связи с достижением несовершеннолетним определенного возраста.

Опека прекращается с наступлением четырнадцатилетнего возраста опекаемого. Опекун в автоматическом порядке получает статус попечителя, а опекаемый получает статус подопечного. Подопечный, достигнув своего совершеннолетия, получает полную дееспособность, в связи с чем, происходит окончание попечительства над ним. Ребенок приобретает полную дееспособность также и при эмансипации, попечительство в этом случае будет прекращено с момента приобретения несовершеннолетним эмансипации. Менее распространенными причинами прекращения обязательств по надзору за ребенком является:

– окончание срока действия акта о назначении опекуна или попечителя (в частности, это касается предварительной опеки и попечительства);

– смерть опекуна, попечителя или подопечного.

Освобождение гражданина от выполняемых им обязанностей происходит как на основании решения органа опеки и попечительства, так и при желании самого опекуна, попечителя.

Опекун или попечитель может самостоятельно принять решение о сложении полномочий по опеке, попечительству, в том числе временно. Основанием

принятия данного решения могут являться непримиримые разногласия между ним и ребенком.

При освобождении, гражданин не несет никакой правовой ответственности, ввиду отсутствия правонарушений и неправомерных действий в отношении ребенка или его имущества.

Освободить от выполняемых опекунских обязанностей вправе и орган опеки и попечительства. Предшествовать освобождению могут следующие обстоятельства:

- возвращение ребенка родителям или передача его усыновителям;
- помещение ребенка в образовательную, медицинскую или иную социальную организацию, предназначенную для пребывания там детей сирот и детей, оставшихся без родительской опеки.

При ненадлежащем исполнении опекунских обязательств, использовании своего положения в корыстных целях орган опеки и попечительства уполномочен отстранить опекуна, попечителя от выполняемых обязанностей.

При имеющемся правонарушении в отношении подопечного или его имущества, одновременно с отстранением, применяются нормы действующего законодательства для привлечения к ответственности недобросовестного гражданина. Отстранение опекуна от выполняемых им обязанностей происходит в следствии:

- нарушения прав и интересов представляемого;
- нарушения порядка управления имуществом.

Отстранение всегда носит принудительный характер, опекун по собственному желанию может быть освобожден от своих обязанностей по уходу за ребенком, но никак не отстранен.

Так, в одном из дел, рассмотренных Березовским районным судом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, опекун (бабушка опекаемых лиц) была отстранена от опекунства по причине злоупотребления спиртными напитками, оставления детей в опасной для жизни и здоровья обстановке, привлечения неоднократно к административной ответственности.

Несмотря на то, что опекун была отстранена и орган опеки и попечительства принял решение об отказе в установлении опеки, суд принял иное решение, обязав повторно рассмотреть заявление об установлении опеки, не принимая во внимание тот факт, что лицо было отстранено от опеки¹.

Таким образом, моментом освобождения или отстранения от обязанностей по опеке и попечительству является вынесение соответствующего акта органом опеки и попечительства. Однако в ряде случаев отстраненный опекун, при изменении обстоятельств, которые повлекли его отстранение, может обратиться в орган опеки для установления опеки повторно, либо, при наличии отказа, в суд.

Последствия прекращения опеки или попечительства затрагивают всех субъектов данного правоотношения. Опекун или попечитель теряет все полномочия, льготы, права и обязанности относительно несовершеннолетнего. Закон обязывает его предоставить отчет органу опеки и попечительства в течении трех дней, с момента вынесения акта о прекращении опеки или попечительства. Государственный орган, выявив в действиях опекуна или попечителя правонарушение, обязан принять меры по привлечению его к ответственности.

Несовершеннолетнего в данном случае передают под надзор другому лицу или организации. Под организацией понимается приют, детский дом или иное учреждение, предназначенное для пребывания в нем детей сирот и детей, оставшихся без родительской опеки. В случае прекращения попечительства ввиду совершеннолетия подопечного, между попечителем и подопечным теряется правовая связь.

Органам опеки и попечительства, при оставшемся несовершеннолетнем вменяется обязанность заново устроить ребенка в семью или определить его в соответствующее образовательное, социальное или медицинское учреждение.

¹ Решение Березовского районного суда Ханты-Мансийской автономного округа – Югры № 2-48/2020 2-48/2020(2-561/2019;)-М-571/2019 2-561/2019 М-571/2019 от 28 февраля 2020 г. по делу № 2-48/2020 //Официальный сайт Судакт (<https://sudact.ru>): [сайт] URL: <https://sudact.ru/regular/doc/0heFzIHp59t/?regular-txt> (дата обращения 15.05.2021).

Прекращение опеки или попечительства над совершеннолетним недееспособным или ограниченно дееспособным производится в судебном порядке, также если основания, на которых гражданин был признан недееспособным или ограниченно дееспособным, отпали.

Таким образом, ответственность опекунов и попечителей основана на том, что данные лица осуществляют прямо или косвенно распоряжение правами опекаемого лица, в том числе и имущественными. Опекуны и попечители должны заботиться о несовершеннолетнем или недееспособном (ограниченно дееспособном) лице, действовать в его интересах.

Однако обращает на себя внимание тот факт, что нередко недееспособные и ограниченно дееспособные лица совершают крупные сделки (особенно, если речь идет о недвижимости), не осознавая правомерность и последствия своих действий. Поэтому предлагаем сформировать реестр недееспособных и ограниченно дееспособных лиц, к которому будут иметь доступ органы власти, нотариусы, Росреестр и т.п. В случае удостоверения, разрешения или регистрации сделки у названных субъектов будет возможность проверить наличие лица в реестре и отказать в сделке на основании того, что данные лица содержатся в списке.

В данном случае, даже если за опекаемого действует опекун, у субъектов будет возможность также проверить законность сделки, то есть не нарушает ли она права опекаемого.

3. ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЛИЦ, НАХОДЯЩИХСЯ ПОД ОПЕКОЙ

Институты опеки и попечительства были созданы для сохранения и контроля здоровья, имущества и других законных интересов недееспособных и ограниченно дееспособных лиц в Российской Федерации.

Еще с принятием в 2008 году Федерального закона «Об опеке и попечительстве» было внесено уточнение в порядок и основания обращения в суд лица, находящегося под опекой и попечительством, в целях защиты его нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов. Указанный Закон отнес защиту прав и законных интересов таких лиц к числу основных задач, стоящих перед государством в деле регулирования отношений по защите прав, свобод и законных интересов лиц, находящихся под опекой и попечительством. На это указывает и то, что среди трех основных принципов, изложенных в ст. 5 указанного Закона, значится и принцип обеспечения защиты прав и законных интересов подопечных. Данное положение предопределяет необходимость рассмотрения и изучения процессуально-правовых положений Закона, закрепляющих порядок судебной защиты прав подопечных.

Одним из положений, требующих внимания, является институт предварительной опеки.

Данный правовой институт отличается наиболее упрощёнными требованиями к лицу, претендующему на роль временного опекуна. Согласно действующему законодательству, достаточно документа, удостоверяющего личность, и подтверждения органа опеки и попечительства о том, что кандидат может обеспечить нормальные условия жизни подопечному. В целом, назначенный временный опекун обладает всеми правами и обязанностями, кроме права распоряжения имуществом подопечных. И.В. Пшеничникова высказывалась о несовершенстве данной нормы. Она считает, что проведения предварительной проверки сведений о личности опекуна в этом случае не требуется, что может привести на практике к при-

нятию органами опеки опрометчивых решений и опасным ситуациям для самих недееспособных¹. В защиту законодательной новеллы Ю.В. Применко отмечала, что принятие органом опеки акта об установлении опеки над недееспособным гражданином, в том числе и временной, должно осуществляться с учетом принципа обеспечения защиты прав и законных интересов подопечных. Поэтому, принимая решение о назначении опекуна, орган опеки должен анализировать сложившуюся ситуацию и действовать, исключительно в интересах недееспособного гражданина².

Так, в одном из дел, рассмотренных 18 июня 2019 года Сургутским городским судом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры³, временный опекун обратилась с иском об оспаривании постановления Администрации «Об отказе в увеличении срока предварительной опеки и назначении Баженовой Т.Н. временным опекуном ФИО2». Она была назначена опекуном на срок 6 месяцев в связи с открытием розыскного дела на мать несовершеннолетнего ФИО2. Отказ о продлении срока временного опекунства был обусловлен тем, что розыскное дело было завершено в связи с установлением местонахождения матери ФИО2. Соответственно, заботиться о ребенке должна мать.

В данном случае нарушений закона и его толкования не усматривается, однако ввиду того, что мать фактически не интересуется ребенком и не стремится осуществлять за ним уход, полагаем, что можно было решить вопрос нахождения ребенка у истицы другим способом, поскольку ребенок с момента нахождения места пребывания матери, утратил статус ребенка, оставшегося без попечения родителей.

¹ Пшеничникова, И.В. Проблемы недееспособности в гражданском праве / И.В. Пшеничникова // Science Time. – 2020. – № 2 (74). – С. 10-13.

² Применко, Ю.В. Отдельные аспекты гражданско-правового регулирования вопросов установления опеки над несовершеннолетними недееспособными гражданами / Ю.В. Применко // Современная наука: актуальные проблемы теории и практики. – 2016. – №12. – С. 96-100.

³ Решение Сургутского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа – Югры № 2А-5348/2019 2А-5348/2019~М-4332/2019 М-4332/2019 от 18 июня 2019 г. по делу № 2А-5348/2019 // Официальный сайт Судакт (<https://sudact.ru>): [сайт] URL: <https://sudact.ru/regular/doc/5tPLjxpbrUow/?regular-txt> (дата обращения 15.05.2021).

Говоря о правах опекаемых, следует обратить внимание, что законодатель не ограничился созданием института опеки и попечительства, немаловажное значение имеет регламентация имущественных прав и интересов подопечного. Действительно, данные нормы оберегают интересы в первую очередь лиц, находящихся под опекой. Однако на практике существующие положения реализуются не в полном объёме. По словам С.В. Миневцева, Уполномоченного по правам человека в Тюменской области, к нему поступает достаточно большое количество обращений граждан, касающихся нарушения имущественных прав подопечных. Например, опекуны не информируют органы опеки о проведённых сделках с имуществом, о расходовании денежных средств подопечного¹. Так, Гражданин Б. сообщил в аппарат Уполномоченного по правам человека в Тюменской области о том, что его опекун не делает ремонт в квартире, не покупает продукты, распоряжается денежными средствами в личных интересах. Выяснилось, что отчёты о расходовании денежных средств подопечного оказались недостоверными. В результате было принято решение о привлечении опекуна к ответственности.

Данная ситуация не является единичной. Как свидетельствует судебная практика, от 5% до 15% оспариваемых в суде сделок с недвижимостью производят опекуны и попечители с имуществом подопечных. Безусловно, одним из основных механизмов защиты прав подопечных при совершении опекуном сделок с недвижимостью служит предварительное разрешение органов опеки и попечительства, которое истребуется и представляется с целью контроля за действиями представителей не полностью дееспособных граждан. Другим механизмом контроля является нотариальное удостоверение таких сделок. Публичный контроль со стороны нотариата способствует уменьшению злоупотреблений со стороны опекунов.

¹ Итоги заседания Координационного совета российских омбудсменов // Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации: официальный сайт. – 2018. – URL: http://ombudsmanrf.org/news/koordinacionnyj_sovet/ (дата обращения 15.05.2021).

Анализ судебной практики свидетельствует о том, что в некоторых случаях отсутствие предварительного разрешения органов опеки и попечительства не является основанием для отказа в удостоверении сделки купли-продажи.

Так, показательным является решение Няганского городского суда Ханты–Мансийского автономного округа – Югры от 27.02.2019 г.¹ заявлению финансового управляющего Баклановой Татьяны Владимировны – Червинко Андрея Александровича об оспаривании отказа нотариуса в совершении нотариального действия. Управляющий обратился к нотариусу за удостоверением сделки купли-продажи квартиры Баклановой. Нотариус отказала в совершении нотариального действия по причине отсутствия предварительного согласия органов опеки и попечительства. Истец указал на то, что предварительное согласие не требуется, поскольку квартира находится в залоге у банка, так как приобретена с привлечением кредитных средств, то есть является предметом ипотеки.

Суд согласился с истцом и обязал нотариуса удостоверить договор купли-продажи квартиры.

Приведённый пример свидетельствует о том, что в некоторых случаях при отсутствии разрешения органа опеки и попечительства на заключение сделки, связанной с имуществом подопечного, суд может признать такую сделку законной и подлежащей удовлетворению.

Как меру судебной защиты имущественных прав опекаемых, необходимо рассматривать обязанность опекуна обратиться от имени подопечного в суд с требованием о расторжении договора, при заключении которого не было получено предварительное разрешение органа опеки. При его расторжении имущество, принадлежавшее подопечному, подлежит возврату. Это же правило предусматривается для случаев обнаружения факта отчуждения жилого помещения подопечного в обход органов опеки.

¹ Решение Няганского городского суда Ханты–Мансийского автономного округа – Югры № 2-466/2019 2-466/2019~М-240/2019 М-240/2019 от 27 февраля 2019 г. по делу № 2-466/2019 // Официальный сайт Судакт (<https://sudact.ru>): [сайт] URL: <https://sudact.ru/regular/doc/bDhG6y4JqcLQ/?regular-txt> (дата обращения 15.05.2021).

Как считает Ю.Н. Аргунова (и ее мнение достаточно аргументировано), Федеральный закон «Об опеке и попечительстве» содержит вопиющую юридическую ошибку, способную повлечь серьезные нарушения прав недееспособных¹.

Итак, расторжение договора не предполагает перехода права собственности к первоначальному собственнику, а означает прекращение действия договора на будущее время.

Для того чтобы имущество недееспособного было действительно ему возвращено, орган опеки, обращаясь в суд, обязан потребовать не расторжения договора, а признания сделки ничтожной с применением последствий недействительности ничтожной сделки (ст. 167, 168 ГК РФ). Ничтожными являются сделки, не соответствующие требованиям закона. В данном случае отсутствие предварительного разрешения органа опеки нарушает требования ГК РФ и Федерального закона «Об опеке и попечительстве».

Законодательство предусматривает, что, если у подопечного имеется недвижимое и ценное движимое имущество, требующее постоянного управления, орган опеки и попечительства обязан передать его в доверительное управление, для чего определяет управляющего данным имуществом и заключает с ним договор о доверительном управлении. Имущество, которое передается в доверительное управление, должно быть обособлено от остального имущества подопечного. В этом случае опекун сохраняет свои полномочия в отношении оставшегося имущества подопечного (п. 1 ст. 38 ГК РФ).

На доверительное управление имуществом подопечного распространяются правила, установленные гражданским законодательством для распоряжения имуществом подопечного. Следовательно, доверительный управляющий не может иметь больше прав, чем опекун, и он также не может совершать сделки, влекущие за собой уменьшение имущества подопечного, без предварительного разрешения органа опеки.

¹ Аргунова, Ю.Н. Недееспособность и опека: вопросы и ответы / Ю. Н. Аргунова; Региональный медико-правовой центр. – Москва : Грифон : РМПЦ, 2013. – 217 с.

Говоря об оспаривании сделок, необходимо обратить внимание, что правом на обращение в суд за защитой прав и интересов недееспособного лица обладают как органы опеки и попечительства, так и непосредственные опекуны и попечители, а в отдельных случаях и доверительные управляющие над имуществом недееспособного лица. Каждому из указанных субъектов отношений по опеке и попечительству Федеральный закон определяет, как общие, так и конкретные права и обязанности.

Определенные ограничения существуют у временно назначенных опекунов и попечителей, они могут быть указаны в акте о назначении опекуна или попечителя либо в договоре об осуществлении опеки или попечительства. Вместе с тем из смысла Федерального закона следует, что подобные ограничения в основном затрагивают вопросы защиты имущественных прав подопечного и касаются возможности передачи его имущества третьим лицам. Но все действия, направленные на приращение имущества или защиту имущественных прав в судебном порядке, ограничению не подвергаются.

Представление интересов подопечного и защита его прав осуществляются опекуном и попечителем самостоятельно, при этом они должны руководствоваться как интересами подопечного, так и положениями действующего законодательства. Опекун без предварительного разрешения органа опеки и попечительства не вправе совершать, а попечитель не вправе давать согласие на совершение сделок по сдаче имущества подопечного внаем, в аренду, в безвозмездное пользование или в залог, по отчуждению имущества подопечного (в том числе по обмену или дарению), совершение сделок, влекущих за собой отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, и на совершение любых других сделок, влекущих за собой уменьшение стоимости имущества подопечного.

Подобные ограничения распространяются и на действия опекунов и попечителей при представлении ими интересов своих подопечных в суде. Так, ст. 21 Федерального закона содержит положения, указывающие на то, в каких случаях

требуется предварительное согласие органов опеки и попечительства на совершение отдельных процессуальных действий в ходе судебного разбирательства. В указанной статье подобное согласие для опекуна или попечителя требуется при отказе от иска, поданного в интересах подопечного; заключении в судебном разбирательстве мирового соглашения от имени подопечного; заключении мирового соглашения с должником по исполнительному производству, в котором подопечный является взыскателем. Согласие органов опеки и попечительства требуется и в том случае, когда законный представитель поручает ведение дела в суде другому лицу.

Вместе с тем в ст. 21 Федерального закона не прописан порядок обжалования судебного решения, которое принято при отсутствии предварительного разрешения органа опеки и попечительства. В ней содержится четкое указание об обязательных действиях органа опеки и попечительства по расторжению договора, принятого с нарушением разрешительных процедур. В данном случае следует действовать исходя из аналогии закона, и при нарушении процедуры получения предварительного согласия орган опеки и попечительства обязан обжаловать принятое судебное решение, за исключением случаев, когда оно принято с выгодой для подопечного.

Федеральный закон содержит отсылочные указания относительно возмещения убытков, причиненных действиями опекуна или попечителя. При этом законодательные нормы, и в частности ст. 21, 26 и 29 Закона, в основном сосредоточены на вопросах защиты имущественных интересов подопечных, во всех остальных случаях отход опекуна или попечителя от порядка осуществления им своих обязанностей находится в дискреционных усмотрениях органа опеки и попечительства.

По нашему мнению, в целях обеспечения гарантии соблюдения прав подопечных при рассмотрении дел в судах следует дополнить ст. 52 ГПК РФ положениями о том, что суд отказывает законным представителям в совершении процессуальных действий при отсутствии обязательных разрешений, предусмотрен-

ных законом. Наличие подобных требований позволит исключить возможность злоупотреблений со стороны опекунов и попечителей, а также доверительных управляющих своими полномочиями и даст возможность более эффективно реагировать на возможные нарушения Федерального закона.

Таким образом, проблемы защиты прав лиц, находящихся под опекой, заключаются в несовершенстве законодательства, посвященного опеке и попечительству. Так, особого внимания требует предварительная опека – полагаем, что, в условиях необходимости незамедлительного назначения опекуна, следует осуществлять проверку личности будущего опекуна.

В Гражданский процессуальный кодекс РФ необходимо внести дополнение в статью 52 о том, что при обращении законных представителей в суд при совершении процессуальных действий в интересах подопечного, представителям может быть отказано в их совершении при отсутствии разрешений, предусмотренных законодательством.

Данные изменения направлены на защиты прав и интересов лиц, находящихся под опекой, в том числе имущественных и иных прав, которыми сам подопечный не может распоряжаться или ограничен в этом.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итоги исследования, мы сделали выводы:

1. Опекa и попечительство отличаются по своей правовой природе и субъектам, в отношении которых они устанавливаются. Надо обратить внимание на то, что опека более широкое понятие, чем попечительство. Между тем, в ряде случаев, например, при развитии у гражданина способностей дееспособного человека, когда закон предусматривает установление ограниченной дееспособности и назначение попечительства вместо опеки, полагаем, что целесообразно оставлять лицо под опекой, и только при полном восстановлении способностей отменять опеку над лицом. Это имеет смысл, если гражданин страдал ранее наркоманией, алкоголизмом или находился в других зависимых состояниях.

2. Опекa и попечительство отличаются от других форм устройства лиц, нуждающихся в опеке. Говоря о формах устройства, имеют ввиду преимущественно детей, поскольку в данном случае есть возможность их размещения в приемную семью, в качестве усыновленного лица и др.

Отличия опеки и попечительства, а также усыновления от приемной семьи заключаются в том, что в последнем случае забота о ребенке осуществляется на возмездной основе. Несмотря на то, что в случае других форм устройств также выплачиваются пособия, как опекунам, так и усыновителям (в данном случае они получают все права и обязанности в качестве родителей), принимая ребенка в приемную семью, лица получают «заработную плату» за содержание ребенка, им начисляется стаж и т.д.

Отличие опеки и попечительства от патронажа было рассмотрено ранее, однако стоит обратить внимание, что в случае патронажа лицо, за которым осуществляют уход, является совершеннолетним и дееспособным, но по различным причинам (как правило, по состоянию здоровья) не может осуществлять уход за собой, защищать свои права и т.д.

3. Требования к опекунам и попечителям подразумевают условия и качества личности, а также состояние здоровья, которые позволят гражданину полноценно осуществлять опеку и попечительство. Полагаем, что в перечень требований необходимо включить положительное заключение психолога, поскольку скрытые (латентные) расстройства должны быть выявлены до того, как ребенок или совершеннолетнее лицо, нуждающиеся в опеке и попечительстве, станут объектом такой опеки.

4. Ответственность опекунов и попечителей основана на том, что данные лица осуществляют прямо или косвенно распоряжение правами опекаемого лица, в том числе и имущественными. Опекуны и попечители должны заботиться о несовершеннолетнем или недееспособном (ограниченно дееспособном) лице, действовать в его интересах.

Однако обращает на себя внимание тот факт, что нередко недееспособные и ограниченно дееспособные лица совершают крупные сделки (особенно, если речь идет о недвижимости), не осознавая правомерность и последствия своих действий. Поэтому предлагаем сформировать реестр недееспособных и ограниченно дееспособных лиц, к которому будут иметь доступ органы власти, нотариусы, Росреестр и т.п. В случае удостоверения, разрешения или регистрации сделки у названных субъектов будет возможность проверить наличие лица в реестре и отказать в сделке на основании того, что данные лица содержатся в списке.

В данном случае, даже если за опекаемого действует опекун, у субъектов будет возможность также проверить законность сделки, то есть не нарушает ли она права опекаемого.

5. Проблемы защиты прав лиц, находящихся под опекой, заключаются в несовершенстве законодательства, посвященного опеке и попечительству. Так, особого внимания требует предварительная опека – полагаем, что, в условиях необходимости незамедлительного назначения опекуна, следует осуществлять проверку личности будущего опекуна.

В Гражданский процессуальный кодекс РФ необходимо внести дополнение в статью 52 о том, что при обращении законных представителей в суд при совершении процессуальных действий в интересах подопечного, представителям может быть отказано в их совершении при отсутствии разрешений, предусмотренных законодательством.

Данные изменения направлены на защиты прав и интересов лиц, находящихся под опекой, в том числе имущественных и иных прав, которыми сам подопечный не может распоряжаться или ограничен в этом.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Нормативно-правовые акты

1.1. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных договоров СССР. – выпуск XLVI. – 1993.

1.2. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020.

1.3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 09.03.2021) // Собрание законодательства РФ. – 05.12.1994. – № 32. – Ст. 3301.

1.4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 18.11.2002. – № 46. – Ст. 4532.

1.5. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 03.01.2005. – 1 (часть 1). – Ст. 14.

1.6. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ (ред. от 20.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 07.08.2000. – № 32. – Ст. 3340.

1.7. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 04.02.2021, с изм. от 02.03.2021) // Собрание законодательства РФ. – 01.01.1996. – № 1. – Ст. 16.

1.8. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 30.04.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.05.2021) // Собрание законодательства РФ. – 07.01.2002. – № 1 (ч. 1). – Ст. 3.

- 1.9. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 07.01.2002. – № 1 (ч. 1). – Ст. 1.
- 1.10. О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию: Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ (ред. от 08.12.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 04.02.2021) // Собрание законодательства РФ. – 19.08.1996. – № 34. – Ст. 4029.
- 1.11. О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон от 21.12.1996 № 159-ФЗ (ред. от 17.02.2021) // Собрание законодательства РФ. – 23.12.1996. – № 52. – Ст. 5880.
- 1.12. Об опеке и попечительстве: Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 28.04.2008. – № 17. – Ст. 1755.
- 1.13. О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей: Федеральный закон от 29.12.2006 № 256-ФЗ (ред. от 22.12.2020) // Собрание законодательства РФ. – 01.01.2007. – № 1 (1 ч.). – Ст. 19.
- 1.14. 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: Постановление Правительства РФ от 29.03.2000 № 275 (ред. от 14.12.2019) // Собрание законодательства РФ. – 10.04.2000. – № 15. – Ст. 1590.
- 1.15. Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан: Постановление Правительства РФ

от 18.05.2009 № 423 ред. от 10.02.2020) // Собрание законодательства РФ. – 25.05.2009. – № 21. – Ст. 2572.

1.16. Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить (удочерить) ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную или патронатную семью: Постановление Правительства РФ от 14.02.2013 № 117 (ред. от 11.07.2020) // Собрание законодательства РФ. – 09.09.2013. – № 36. – Ст. 4577.

1.17. Об утверждении требований к содержанию программы подготовки лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей, и формы свидетельства о прохождении такой подготовки на территории Российской Федерации: Приказ Минобрнауки России от 20.08.2012 № 623 (Зарегистрировано в Минюсте России 27.08.2012 N 25269) // Российская газета. – № 200. – 31.08.2012.

1.18. Об утверждении Порядка организации и осуществления деятельности по подготовке лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей: Приказ Минобрнауки России от 13.03.2015 № 235 (Зарегистрировано в Минюсте России 08.05.2015 N 37205) // Российская газета. – № 105. – 19.05.2015.

1.19. Об утверждении перечня тяжелых форм хронических заболеваний, при которых невозможно совместное проживание граждан в одной квартире: Приказ Минздрава России от 29.11.2012 № 987н (Зарегистрировано в Минюсте России 18.02.2013 № 27154) // Российская газета. – № 40. – 25.02.2013.

1.20. Об утверждении Порядка проведения судебно-психиатрической экспертизы: Приказ Минздрава России от 12.01.2017 № 3н (Зарегистрировано в Минюсте России 02.03.2017 N 45823) // Российская газета. – № 56. – 17.03.2017.

2. Научная и учебная литература

- 2.1. Аргунова, Ю.Н. Недееспособность и опека: вопросы и ответы / Ю. Н. Аргунова / Региональный медико-правовой центр. – Москва : Грифон : РМППЦ, 2013. – 217 с.
- 2.2. Бархо, С.Ю. Понятие и сущность института опеки и попечительства и его эволюция в российском гражданском праве / С.Ю. Бархо // E-Scio. – 2020. – № 12 (51). – С. 18-24.
- 2.3. Беспалов, Ю. Ф. Гражданский кодекс Российской Федерации. Подробный постатейный комментарий с путеводителем по законодательству и судебной практике. Часть 1 / Беспалов Ю. Ф. – Москва: Проспект, 2017. – 800 с.
- 2.4. Беспалов, Ю.Ф. Семейные отношения и семейные споры в практике судов РФ: научно-практическое пособие / Ю.Ф. Беспалов. – Москва: Проспект, 2020. – 224 с.
- 2.5. Борисова, Д.П. Контроль и освобождение, отстранение опекунов и попечителей от исполнения обязанностей / Д.П. Борисова // Образование и наука в России и за рубежом. – 2019. – № 1 (49). – С. 41-44.
- 2.6. Воронкова, Д.К. Установление опеки и попечительства над несовершеннолетними / Д.К. Воронкова // Конституционно-правовое регулирование общественных отношений: теория, методология, практика. Материалы международной научно-практической конференции. – 2018. – С. 106-112.
- 2.7. Гошовская, В.А. Государственное управление социальной сферой в РФ: учеб. пособие / В.А. Гошовская, Л.И. Ильчук / Под. ред. В. Гошовской. – Москва: НАГУ, 2018. – 52 с.
- 2.8. Кондакова, Л.Д. Некоторые правовые аспекты опеки и попечительства / Л.Д. Кондакова, А.К. Шульга // Эпомен. – 2018. – № 17. – С. 47-52.
- 2.9. Нечаева, А.М. Семейное право: учебник для академического бакалавриата / А.М. Нечаева. – 7-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательство Юрайт, 2016. – 303 с.

- 2.10. Применко, Ю.В. Отдельные аспекты гражданско-правового регулирования вопросов установления опеки над несовершеннолетними недееспособными гражданами / Ю.В. Применко // Современная наука: актуальные проблемы теории и практики. – 2016. – №12. – С. 96-100.
- 2.11. Пшеничникова, И.В. Проблемы недееспособности в гражданском праве / И.В. Пшеничникова // Science Time. – 2020. – № 2 (74). – С. 10-13.
- 2.12. Рабаданов, М.З. Понятие и порядок установления опеки и попечительства над детьми / М.З. Рабаданов // Проблемы совершенствования законодательства. сборник научных статей студентов юридического факультета СКИ(ф) ВГУЮ (РПА Минюста России). Северо-кавказский институт (филиал) федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования "Всероссийский государственный университет юстиции (РПА минюста России)" В г. МАХАЧКАЛЕ. – Махачкала, 2019. С. 238-240.
- 2.13. Семейное право: Учебник / Б.М. Гонгалов, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. 4-е изд., перераб. и доп. – Москва: Статут, 2019. – 318 с.
- 2.14. Семейное право: учебник для среднего профессионального образования / Е. А. Чефранова [и др.]; под редакцией Е. А. Чефрановой. – 5-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательство Юрайт, 2019. – 331 с.
- 2.15. Чабрицкая, А.С. Опека, попечительство и патронаж, как способ восстановления дееспособности физических лиц / А.С. Чабрицкая // Закон. Право. Государство. – 2020. – № 3 (27). – С. 147-151.
- 2.16. Шульга, А.А. Социально-правовая защита детей: учебное пособие для вузов / А.А. Шульга. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательство Юрайт, 2020. – 192 с.
- 2.17. Юдина, Ю.В. Понятие и социальное значение опеки и попечительства: история вопроса / Ю.В. Юдина // Теория государства и права. – 2019. – № 4 (16). – С. 184-193.

3. Материалы правоприменительной практики

3.1. Решение Березовского районного суда Ханты-Мансийской автономного округа – Югры № 2-48/2020 2-48/2020(2-561/2019;)-М-571/2019 2-561/2019 М-571/2019 от 28 февраля 2020 г. по делу № 2-48/2020 // Официальный сайт Судакт (<https://sudact.ru>): [сайт] URL: <https://sudact.ru/regular/doc/0heFzIHp59t/?regular-txt> (дата обращения 15.05.2021).

3.2. Решение Няганского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа – Югры № 2-466/2019 2-466/2019~М-240/2019 М-240/2019 от 27 февраля 2019 г. по делу № 2-466/2019 // Официальный сайт Судакт (<https://sudact.ru>): [сайт] URL: <https://sudact.ru/regular/doc/bDhG6y4JqcLQ/?regular-txt> (дата обращения 15.05.2021).

3.3. Решение Сургутского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа – Югры № 2А-5348/2019 2А-5348/2019~М-4332/2019 М-4332/2019 от 18 июня 2019 г. по делу № 2А-5348/2019 // Официальный сайт Судакт (<https://sudact.ru>): [сайт] URL: <https://sudact.ru/regular/doc/5tPLjxpbrUow/?regular-txt> (дата обращения 15.05.2021).

4. Интернет-ресурсы

4.1. Итоги заседания Координационного совета российских омбудсменов // Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации: официальный сайт. –2018. – URL: http://ombudsmanrf.org/news/koordinacionnyj_sovet/ (дата обращения 15.05.2021).