

Министерство образования и науки Российской Федерации
Филиал федерального государственного бюджетного образовательного учреждения
высшего профессионального образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет) в г. Снежинске
Кафедра «Общепрофессиональные и специальные дисциплины по юриспруденции»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Заведующий кафедры,
к.ю.н., доцент
А.В.Зырянов
«10» 06 2016 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
«Устройство детей, оставшихся без попечения родителей»
ЮУрГУ – 030501.2016.660.ЮШЗ

Руководитель работы:
Ст. преподаватель кафедры
«ОиСДЮ» филиала ФГБОУ ВПО
«ЮУрГУ» (НИУ) в г. Снежинске
А.В. Жуйков
«10» 06 2016 г.

Автор работы:
студент группы ЮШЗ-660
Н.С. Малиновская
«10» 06 2016 г.

Нормоконтролер
А.В.Зырянов
«10» 06 2016 г.

Снежинск 2016г.

Министерство образования и науки Российской Федерации
Филиал федерального государственного бюджетного образовательного учреждения
высшего профессионального образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет) в г. Снежинске
Кафедра «Общепрофессиональные и специальные дисциплины по юриспруденции»
Специальность 030501 юриспруденция

УТВЕРЖДАЮ

Заведующий кафедрой

А.В.Зырянов

15.04.2016 2016 г.

ЗАДАНИЕ

на выпускную квалификационную работу студента

Малиновской Натальи Сергеевны

(Ф. И.О. полностью)

Группа ЮШЗ-660

1. Тема работы Устройство детей, оставшихся без попечения родителей
утверждена приказом по университету от 15.04.2016 . № 661
2. Срок сдачи студентом законченной работы 17.06.2016г.
3. Исходные данные к работе: СК РФ
4. Перечень вопросов подлежащих разработке:
 - 1) Изучение и анализ нормативно-правовых документов, касающихся устройства детей, оставшихся без попечения родителей

2) Анализ правовых аспектов устройства детей, оставшихся без попечения родителей

5. Дата выдачи задания 22.02.2016г.

Руководитель

 / А.В. Жуйков


Задание принял к исполнению

 / Н.С. Малиновская

КАЛЕНДАРНЫЙ ПЛАН

Наименование этапов выпускной квалификационной работы (проекта)	Срок выполнения этапов работы (проекта)	Отметка о выполнении руководителя
1. Составление плана работы, подбор литературы	февраль 2016г.	выполнено
2. Подготовка аннотации и введения.	март 2016г.	выполнено
3. Написание основной части работы, согласование с руководителем.	1.04.2016г. - 15.05.2016г.	выполнено
4. Написание заключения.	16.05.2016г. - 01.06.2016г.	выполнено
5. Нормоконтроль.	08.06.2016г.	выполнено
6. Предоставление работы на отзыв руководителю и на рецензирование.	09.06.2016г.	выполнено
Предоставление работы на кафедру для допуска к защите	10.06.2016г.	выполнено

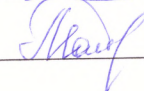
Заведующий кафедрой

 / А.В. Зырянов

Руководитель работы

 / А.В. Жуйков

Студент

 / Н.С. Малиновская

АННОТАЦИЯ

Малиновская Н.С. Выпускная квалификационная работа «Устройство детей, оставшихся без попечения родителей»: ЮУрГУ, ЮШЗ-5660, 109 с., библиогр. список – 42 наим.

Объектом исследования являются дети, оставшиеся без попечения родителей

Цель квалификационной работы выяснить правовые аспекты устройства детей, оставшихся без попечения родителей

Задачи дипломного исследования изучить и проанализировать нормативно-правовые документы, касающиеся детей, оставшихся без попечения родителей.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
ГЛАВА 1 ВЫЯВЛЕНИЕ И УСТРОЙСТВО ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ	
1. Защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей..	8
2. Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей.....	10
3. Устройство детей, оставшихся без попечения родителей.....	14
ГЛАВА 2 УСЫНОВЛЕНИЕ (УДОЧЕРЕНИЕ) ДЕТЕЙ	
1. Порядок и условия усыновления детей.....	20
2. Правовые последствия усыновления ребенка.....	36
ГЛАВА 3 ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО	
1. Общие положения об опеке и попечительстве над детьми.....	45
2. Права детей, находящихся под опекой (попечительством).....	61
ГЛАВА 4 ПРИЕМНАЯ СЕМЬЯ	
1. Образование приемной семьи.....	70
2. Содержание ребенка (детей) переданного в приемную семью.....	78
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	88
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	92

ВВЕДЕНИЕ

Одним из важнейших элементов социальной функции любого современного государства является забота о малообеспеченных слоях населения. Многочисленные нормы международного и российского права, провозглашая человека высшей ценностью государства, подчеркивают необходимость поддержки и защиты детей, оставшихся без попечения родителей. Так, согласно Конвенции о правах ребенка «ребенок, который временно или постоянно лишен своего семейного окружения или который в его собственных наилучших интересах не может оставаться в таком окружении, имеет право на особую защиту и помощь, предоставляемые государством»¹. В России проблема устройства детей, оставшихся без попечения родителей, также сохраняет свою актуальность, не смотря на то обстоятельство, что уже в течение ряда лет принимаются и действуют федеральные и региональные целевые программы, направленные на профилактику детской безнадзорности и беспризорности; проводятся исследования, призванные вскрыть причины такого масштабного явления в современной России, какой стала детская беспризорность; на приоритетное, даже в условиях бюджетного дефицита, финансирование мероприятий, направленных на оказание помощи детям и подросткам, оказавшимся в трудной жизненной ситуации.

Динамика сиротства в стране растет угрожающими темпами, количество детей-сирот за десятилетие увеличилось. Своевременное выявление и учет детей, утративших по тем или иным причинам родительское попечение, является необходимой предпосылкой оказания им соответствующей помощи. Одной из основных задач социально-демографической политики России сегодня является сокращение численности детей, воспитывающихся в детских организациях, за счет развития различных семейных форм устройства детей, оставшихся без

¹ п.1 ст.20 Конвенции о правах ребенка. Конвенция Организации Объединенных Наций (ООН). - М.: РИОР, 2007. - 24 с.

попечения родителей. Для того, чтобы этот процесс был эффективным, прежде всего необходимо стимулирование развития семейных форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Объектом исследования являются общественные отношения, определяющие формы устройства детей, без попечения родителей, и проблемы защиты прав и интересов субъектов этих отношений, прежде всего – интересов ребенка.

Предметом исследования выступают нормы семейного законодательства и положения, содержащиеся в подзаконных нормативных актах, регулирующие устройство детей, оставшихся без попечения родителей, а также основные научно – теоретические концепции по проблематике темы.

Цель исследования состоит в комплексном анализе как отдельных форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, так и системы в целом.

Исходя из поставленной цели, в работе предпринята попытка решить следующие задачи:

- ознакомиться с формами устройств детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей;
- выявить наиболее ценные для сегодняшнего времени формы работы с детьми-сиротами;
- определить и дифференцировать компетенцию органов опеки и попечительства по выявлению, учету и устройству детей, оставшихся без попечения родителей;

Основное внимание было уделено изучению семейных форм воспитания детей (усыновление, опека и попечительство, приемные семьи), так как этим формам отдается безусловное предпочтение.

Цель и задачи исследования определили структуру работы: введение, основная часть, состоящая из трех глав, логически поделенных на пункты, заключение и библиографический список.

ГЛАВА 1 ВЫЯВЛЕНИЕ И УСТРОЙСТВО ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ.

1. Защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей.

Существуют различные обстоятельства, в результате которых дети остаются без родительского попечения. Некоторыми из этих причин являются²: смерть родителей, отказ взять ребенка из родильного дома, признание родителей недееспособными, уклонения родителей от воспитания детей и так далее. Функции по выявлению таких детей, учету, защите прав и интересов, а также выбору форм устройства возлагается на органы опеки и попечительства, которыми являются органы местного самоуправления. Сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, учитываются в специальном государственном банке данных³.

Защита личных и имущественных прав и интересов детей, утративших по тем или иным причинам попечение родителей, возлагается на органы опеки и попечительства⁴. Указанная обязанность органов опеки и попечительства предполагает выполнение ими следующих функций:

- выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей;
- избрание форм устройства таких детей в зависимости от конкретных обстоятельств утраты попечения родителей;
- осуществление последующего контроля за условиями содержания, воспитания и образования детей.

² ст. 121 Семейный кодекс РФ (далее СК РФ)

³ В соответствии с Федеральным законом от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» и постановлением Правительства РФ от 4 апреля 2002 г. № 217 «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием».

⁴ п. 1 ст. 121 СК РФ

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления⁵ - выборные и другие органы, наделенные полномочиями по решению вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти⁶. Однако согласно ст. 132 Конституции и ст. 6 (п. 1 и 4) Закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств. К таким государственным полномочиям относятся функции по опеке и попечительству.

Семейный кодекс устанавливает, что не допускается деятельность других, кроме органов опеки и попечительства, юридических и физических лиц по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей. Данный запрет распространяется и на посредническую деятельность по передаче детей на усыновление, под опеку (попечительство) или на воспитание в семью (то есть речь идет о поиске, выявлении и подборе детей).

Несмотря на то, что деятельность других юридических и физических лиц по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей, запрещена, тем не менее, они обязаны сообщать органам опеки и попечительства сведения о таких детях, если они стали им известны⁷.

Общие принципы, содержание и меры государственной защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, определены Федеральным законом от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей". Данный Закон регулирует отношения, возникающие в связи с предоставлением

⁵ п. 2 ст. 121 СК и п. 1 ст. 34 Гражданский Кодекс РФ

⁶ п. 1 ст. 1 Федерального закона от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации", с последующими изменениями и дополнениями // СЗ. РФ. 1995. № 35. Ст. 3506; 1996. № 17. Ст. 1917; № 49. Ст. 5500; 1997. № 12. Ст. 1378 (Далее - Закон "Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ")

⁷ п. 1 ст. 121 СК РФ

и обеспечением органами государственной власти дополнительных гарантий по социальной защите прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из их числа в возрасте до 23 лет. Здесь же содержится важная норма, согласно которой дополнительные гарантии по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, предоставляемые в соответствии с действующим законодательством, обеспечиваются и охраняются государством. Меры по предоставлению дополнительных гарантий социальной защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, основываются на государственных минимальных социальных стандартах для определения финансовых затрат по их осуществлению. При этом установлено, что органы исполнительной власти РФ и ее субъектов осуществляют разработку и исполнение в рамках бюджетных ассигнований целевых программ по охране и защите прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в соответствии с потребностями региона, обеспечивают создание для них государственных учреждений и центров, поддержку негосударственных центров по социальной адаптации и реабилитации на базе образовательных учреждений, учреждений социального обслуживания населения и других учреждений⁸.

2. Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей

Своевременное выявление и учет детей, утративших по тем или иным причинам родительское попечение, является необходимой предпосылкой оказания им соответствующей помощи. В соответствии со ст. 122 СК решение этих вопросов входит в компетенцию органов опеки и попечительства по фактическому месту нахождения детей. Понятно, что в этих целях они должны

⁸ ст. 4 Закона "О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей"

располагать полной и достоверной информацией, которая, в свою очередь, может быть в самых разных учреждениях и организациях. Главным образом, такие сведения имеются в образовательных учреждениях (дошкольных образовательных учреждениях, общеобразовательных учреждениях и т. п.) по месту обучения несовершеннолетних, в учреждениях здравоохранения по месту лечения (смерти) их родителей, в жилищных органах по месту проживания несовершеннолетних детей и их родителей, в органах предварительного следствия и прокуратуры в связи с заключением под стражу родителей, а также в органах загса по месту государственной регистрации смерти родителей несовершеннолетних или рождения детей. Так, первоначальные сведения о подкинутых (найденных) детях появляются при государственной регистрации их рождения по заявлению медицинской, воспитательной организации или организации социальной защиты населения, в которую помещен ребенок, органа внутренних дел или лица, нашедшего ребенка, органа опеки и попечительства. Не исключены ситуации, когда выявление детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, происходит в ходе мероприятий по регистрации вынужденных переселенцев. В таких случаях территориальными органами миграционной службы проводится опрос этих детей с заполнением опросного листа, после чего дети-сироты передаются органам опеки и попечительства.

Должностные лица учреждений (дошкольных образовательных учреждений, общеобразовательных учреждений, лечебных и других учреждений) обязаны немедленно сообщать о ставших им известными случаях утраты детьми родительского попечения в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения детей⁹.

О фактах утраты детьми родительского попечения может стать известным любому гражданину и не обязательно в связи с исполнением служебных обязанностей (например, соседи или знакомые умерших родителей,

⁹ п. 1 ст. 122 СК

родственники). Однако не каждый гражданин по тем или иным причинам (в силу возраста, занятости по работе, стесненного материального положения) имеет возможность самостоятельно принять неотложные меры по оказанию таким детям необходимой помощи. Тем не менее, установлена обязанность всех граждан сообщать в органы опеки и попечительства известные им сведения о детях, лишившихся родительского попечения.

Таким образом, обязанность сообщать в орган опеки и попечительства о факте утраты детьми родительского попечения возлагается законом на всех без исключения лиц, располагающих соответствующими сведениями (независимо от должностного положения, рода деятельности и источника информации).

Возможна ситуация, когда сами родители в связи с отсутствием возможности воспитывать своих несовершеннолетних детей (из-за отъезда на работу в иностранное государство, длительной болезни и т. д.) могут обратиться в орган опеки и попечительства с просьбой об устройстве детей.

Органы опеки и попечительства, получив сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны согласно п. 1 ст. 122 СК в течение трех дней провести обследование условий жизни таких детей, которое заключается, в частности, в проверке достоверности поступившей информации об утрате детьми попечения родителей (истребовании и изучении соответствующих документов, беседах с окружающими детей лицами и т. п.). Наряду с этим органом опеки и попечительства принимаются меры к выяснению возможного наличия у ребенка родственников и установлению их местонахождения. При подтверждении факта отсутствия попечения родителей или их родственников органы опеки и попечительства должны обеспечить защиту прав и интересов детей (включая охрану принадлежащего им имущества и закрепление за детьми занимаемой ими жилой площади), а также их временное устройство до решения вопроса о дальнейшем содержании и воспитании, что может выражаться не только в передаче детей их родственникам, но и в их помещении в воспитательное учреждение.

Все дети, оставшиеся без попечения родителей, после их выявления должны быть учтены и зарегистрированы, а сведения о них внесены в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Порядок формирования и пользования государственным банком данных о детях, оставшихся без попечения родителей, должен определяться федеральным законом¹⁰.

Централизованный учет подразделяется на первичный, региональный и федеральный и осуществляется органами опеки и попечительства, соответствующими органами исполнительной власти субъектов РФ и Министерством общего и профессионального образования РФ.

На первоначальном этапе по результатам обследования органом опеки и попечительства условий жизни ребенка и установления факта отсутствия попечения родителей данные о детях персонально регистрируются органом опеки и попечительства в журнале первичного учета установленной формы. В том случае, если ребенок не был передан в течение одного месяца со дня его первичной регистрации на воспитание в семью, то орган опеки и попечительства согласно п. 3 ст. 122 СК заполняет на него анкету установленной формы, копия которой передается для постановки ребенка на региональный учет в соответствующий орган исполнительной власти субъекта РФ.

На основании сообщений органов опеки и попечительства соответствующим органом исполнительной власти субъекта РФ формируется региональный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей и проживающих на территории этого субъекта РФ. В течение месяца со дня поступления указанных сведений этот же орган организует устройство ребенка в семью граждан, проживающих на его территории или на территориях других

¹⁰ п. 3 ст. 122 СК

субъектов РФ, а также осуществляет подбор детей для лиц, изъявивших желание взять ребенка на воспитание в семью¹¹.

При невозможности устройства ребенка в семью по месту его фактического нахождения в течение месяца со дня установления факта утраты родительского попечения сведения о нем направляются в орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, на территории которого проживает ребенок — в региональный банк данных. Получив такие сведения, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации уже на всей своей территории принимает в течение месяца меры по устройству ребенка в семью¹². При невозможности устройства ребенка сведения о нем направляются в Министерство образования и науки Российской Федерации, на которое возложены функции по осуществлению централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей, и оказания содействия в устройстве ребенка в семью российских граждан на территории России.

3. Устройство детей, оставшихся без попечения родителей

Статья 54 СК к правам ребенка относит его право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно. Отсюда п. 1 ст. 123 СК установлен несомненный приоритет форм семейного воспитания детей, лишившихся родительского попечения. Право ребенка на воспитание в семье в случае утраты родительского попечения обеспечивается органом опеки и попечительства, который при выборе форм устройства такого ребенка отдает предпочтение, прежде всего, семейным формам воспитания: передача на усыновление, под опеку (попечительство) или в приемную семью. И только при отсутствии возможности передать ребенка в семью закон допускает его направление в учреждение для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения

¹¹ п. 3 ст. 122 СК

¹² Статья 122 СК РФ

родителей, всех типов (воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты и т. п.). Тип выбираемого учреждения зависит от возраста и состояния здоровья ребенка. Такая форма устройства ребенка не снимает с органа опеки и попечительства обязанности подыскивать для него усыновителей, опекунов (попечителей) или приемных родителей.

Граждане, желающие принять ребенка на воспитание в свою семью, обращаются к региональным или федеральным операторам, которые формируют банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей (органы местного самоуправления, исполнительные органы субъектов Федерации, Министерство образования и науки России). При этом должны быть представлены следующие документы:

- заявление гражданина о своем желании принять ребенка на воспитание в свою семью и с просьбой ознакомить его с находящимися в государственном банке данных о детях сведениями о детях, соответствующих его пожеланиям;

- анкету гражданина, желающего принять ребенка на воспитание в свою семью;

- заключение органа опеки и попечительства о возможности гражданина быть усыновителем, опекуном (попечителем) или приемным родителем.

Оператор в 10-дневный срок со дня получения документов рассматривает их по существу и предоставляет гражданину для ознакомления анкету и фотографии детей, оставшихся без попечения родителей, соответствующих его пожеланиям. Затем в соответствии с пожеланием гражданина оператор выдает ему направление на посещение ребенка.

Сведения о ребенке, оставшемся без попечения родителей, на посещение которого выдано направление одному гражданину, не могут быть одновременно сообщены другому гражданину. Гражданин обязан в установленный для посещения ребенка, оставшегося без попечения родителей, срок проинформировать в письменной форме соответствующего оператора о результатах посещения этого ребенка и принятом им решении.

При отказе гражданина от приема на воспитание в свою семью предложенного ему ребенка он получает направление на посещение другого выбранного им ребенка.

Гражданин обязан письменно проинформировать соответствующего оператора:

- о подаче им заявления в суд об установлении усыновления (удочерения) ребенка;
- заявления в орган опеки и попечительства об установлении опеки (попечительства) или создании приемной семьи;
- о вынесении решения о передаче ребенка на воспитание в семью (решение суда об установлении усыновления (удочерения), или
- о принятии решения органом местного самоуправления об установлении опеки (попечительства), или
- о заключении договора о создании приемной семьи;
- либо о принятии им решения об отказе от поиска ребенка и прекращении учета сведений о нем в государственном банке данных.

Семейный кодекс Российской Федерации предусматривает следующие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей¹³:

- усыновление (удочерение);
- опека (попечительство);
- передача в приемную семью;
- устройство в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов (например, детский дом семейного типа, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты и другие аналогичные учреждения). В соответствии с Семейным кодексом могут предусматриваться и иные формы устройства детей.

По состоянию на 15 января 2015 года в федеральном банке данных числятся 84 600 детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

¹³ Статья 123 СК РФ

Еще в июле прошлого года их насчитывалось 91 266 человек, а к концу года объем банка данных снизился на 6,4% и составил 85 426 записей о сиротах. Однако тенденция по уменьшению количества сирот сохраняется в связи со снижением числа выявленных детей, оставшихся без попечения родителей, которое наблюдается с 2006 года, а не благодаря росту усыновлений.

Число усыновленных детей продолжает снижаться после принятия Госдумой Федерального закона от 28 декабря 2012 г. № 272-ФЗ "О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации", известного более как "закон Димы Яковлева". Данным законом гражданам США запретили усыновлять детей из России. На тот момент США занимали лидирующую позицию среди других иностранных государств, граждане которых усыновляли детей из России. Так, в 2011 году американцами были приняты в свои семьи 956 российских детей.

Исключение США из числа стран, граждане которых имеют право на усыновление детей из России, не привело к замещению доли США другими странами, в результате чего число детей, нашедших семью за рубежом, снизилось примерно в 2,3 раза: с 3400 детей в 2011 году до 1488 детей в 2013 году. Не привело это и к росту усыновлений детей россиянами. Если в 2011 году общее число усыновленных детей составило 10 816 человек, то в 2013 году их число уменьшилось до 8245 человек.

Особую обеспокоенность вызывают те негативные тенденции, которые имеют место в области усыновления российских детей иностранными гражданами, и отсутствие надлежащего государственного контроля за процессом усыновления в России.

Сегодня отсутствие такого контроля (как на уровне законодательной, так и исполнительной власти) привело к тому, что гуманный по своей сути процесс усыновления превращается в рынок торговли детьми. Дети-сироты, которые нуждаются в особой заботе государства, становятся выгодным

товаром, предметом различных бартерных сделок, принося чиновникам различных уровней реальные и немалые деньги. Развитию этих негативных тенденций в немалой степени способствует продолжающаяся, но незаконная в настоящее время, деятельность по подбору детей для усыновления непосредственно в различных детских учреждениях интерната представителей более 50 иностранных агентств, которые фактически поделили всю Россию на сферы своего влияния.

Усыновление или удочерение допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Усыновление детей иностранными гражданами допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан РФ. Дети могут быть переданы на усыновление иностранным гражданам по истечении трех месяцев со дня постановки указанных детей на централизованный учет в федеральный банк данных.

Согласно статье 125 СК РФ, предусматривающей порядок усыновления ребенка, в том числе иностранными гражданами, усыновление производится судом по заявлению лиц, желающих усыновить ребенка с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки, прокурора.

Превышение числа удовлетворенных заявлений и зарегистрированных актов гражданского состояния над количеством усыновленных сирот объясняется тем, что в статистике судов и органов ЗАГС учтены усыновления детей, имеющих одного родителя (например, если мама, с которой проживает ребенок, выходит замуж и отчим усыновляет этого ребенка).

В 2012 году количество удовлетворенных судами заявлений об усыновлениях снизилось до 16 683, равно как и количество зарегистрированных актов усыновления снизилось до 17 242, при этом в данный период было усыновлено 9169 детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. В 2013 году судами было удовлетворено 15 666 заявлений об усыновлениях, зарегистрировано 17 618 актов усыновления в

органах ЗАГС, при этом усыновлено 8 245 детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Таким образом, декларируемая замена усыновления детей гражданами некоторых иностранных государств на усыновление российскими семьями не состоялась.

В тех случаях, когда отсутствует возможность устроить ребенка на воспитание в семью, он передается органами опеки и попечительства в учреждения вне семейного воспитания. В этом случае государство в лице своих компетентных органов и учреждений принимает ответственность за воспитание несовершеннолетнего на себя. Это означает, что ребенку предоставляется совокупность разнообразных социальных услуг, обеспечивающих охрану его здоровья, надлежащее воспитание и обучение, профессиональную подготовку, а также имущественное обеспечение.

Благополучие общества складывается из благополучия и защищенности его отдельных граждан. Особенно в защите нуждаются такие уязвимые члены общества как дети, особенно, дети, оставшиеся без попечения родителей. В связи с этим необходимым является развитие законодательства в области охраны прав ребенка, особенно детей оставшихся без попечения родителей, совершенствование механизма усыновления, как наиболее приоритетной формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

ГЛАВА 2 УСЫНОВЛЕНИЕ (УДОЧЕРЕНИЕ) ДЕТЕЙ

1. Порядок и условия усыновления детей.

Усыновление является самой предпочтительной формой семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей. При усыновлении (удочерении) между ребенком, а впоследствии и его потомками, и лицами (лицом), усыновившими ребенка, и его родственниками устанавливаются такие же правовые отношения, как и предусмотренные законом для родителей и детей¹⁴.

Принять в семью и воспитать чужого ребенка – это благородное, но чрезвычайно трудное и ответственное дело. Поэтому усыновление поставлено под строгий контроль государства. Оно допускается законом только в отношении несовершеннолетних детей (не достигших восемнадцати лет), исключительно в их интересах и производится решением суда.

Усыновление может быть произведено только при соблюдении условий усыновления, установленных законом. К ним относятся:

- требования, предъявляемые к усыновителям¹⁵;
- согласие на усыновление родителей ребенка (в тех случаях, когда оно требуется) или лиц, их заменяющих¹⁶;
- согласие на усыновление самого ребенка, если он достиг десятилетнего возраста¹⁷;
- согласие на усыновление супруга усыновителя, если ребенок усыновляется одним из супругов¹⁸.

¹⁴ ст. 137 СК РФ

¹⁵ ст. 127 СК РФ

¹⁶ ст. 129–131 СК РФ

¹⁷ 132 СК РФ

¹⁸ ст. 133 СК РФ

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

«Гражданка Д. после смерти своей сестры взяла к себе на воспитание ее 5-летнего сына. Отец мальчика и супруг Д. не возражали против этого. Спустя два года отец ребенка создал новую семью и перестал видаться с сыном, материально помогать ему. Д. обратилась в орган опеки и попечительства с просьбой об установлении усыновления. Орган опеки и попечительства рекомендовал обратиться в суд с заявлением об усыновлении, поскольку согласно п. 1 ст. 125 СК РФ усыновление устанавливается судом. Орган опеки и попечительства дает заключение о возможности быть усыновителем, выявляет согласие ребенка на усыновление, представляет в суд заключение об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка, участвует в суде при решении вопроса об усыновлении, а также осуществляет контроль за условиями жизни и воспитания усыновленного ребенка. Согласно ст. 129 СК РФ согласие родителей на усыновление ребенка обязательно, за исключением случаев, предусмотренных ст. 130 СК РФ, в том числе, когда родители по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания. В рассматриваемой ситуации для усыновления ребенка в судебном порядке необходимо получить согласие отца ребенка. В том случае, если в суде Д. сумеет доказать, что отец по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживает совместно с ребенком и уклоняется от его воспитания и содержания, то его согласие не требуется.

В соответствии со ст. 133 СК РФ Д. необходимо получить согласие своего супруга на усыновление.»

По закону усыновителями могут быть только совершеннолетние и дееспособные граждане обоего пола. Совместно усыновить ребенка могут только супруги.

Ни при каких условиях не могут быть усыновителями:

- граждане, признанные судом недееспособными (вследствие психического расстройства) или ограниченно дееспособными (вследствие злоупотребления алкоголем или наркотиками);
- граждане, лишенные по суду родительских прав или ограниченные в родительских правах;
- бывшие опекуны (попечители), отстраненные от выполнения своих обязанностей вследствие ненадлежащего их осуществления;
- бывшие усыновители при отмене судом усыновления по их вине;
- граждане, страдающие заболеваниями, которые не позволяют им осуществлять воспитание ребенка, или опасными для самого ребенка. К ним отнесены такие тяжелые заболевания, как туберкулез, онкологические заболевания, заболевания внутренних органов, нервной системы, опорно-двигательного аппарата в стадии декомпенсации, наркомания, токсикомания, алкоголизм и другие¹⁹.

Для усыновления требуется также наличие определенной разницы в возрасте между усыновителем (не состоящим в браке) и усыновляемым, которая должна составлять не менее шестнадцати лет²⁰. Эта разница может быть сокращена судом при наличии уважительных причин (например, ребенок знает усыновителя, привязан к нему или считает усыновителя своим родным родителем).

Во многих странах установлены требования к возрасту усыновителя. Например, в Германии усыновителем может быть лицо, достигшее 25 лет, во Франции – 35 лет, в Швейцарии – 40 лет, в Англии – 25 лет. Между усыновителями и усыновленными должна быть разница в возрасте: во Франции – 15 лет, в ФРГ, Швейцарии – 18 лет²¹.

¹⁹ постановление Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542.

²⁰ ст. 128 СК РФ

²¹ Рузакова О.А. «Семейное право. Учебник» 2010 стр. 142

Закон не устанавливает предельно возможного возраста усыновителя. На практике этот вопрос решается с учетом интересов ребенка и возможности конкретного лица лично осуществлять его воспитание.

Преимущественное право на усыновление ребенка имеют граждане Российской Федерации и родственники ребенка независимо от их места жительства (на территории России или на территории другого государства).

Большинство детей, которые остались без попечения родителей, – это так называемые социальные сироты, сироты при живых родителях. Однако закон требует получения согласия родителей на усыновление их ребенка, что является еще одним условием усыновления.

Согласия родителей на усыновление не требуется только в случаях, установленных непосредственно в законе²². Усыновление без согласия родителей производится, если они:

- неизвестны (например, при усыновлении найденных или подкинутых детей);
- признаны судом безвестно отсутствующими или недееспособными;
- лишены по суду родительских прав;
- не проживают с ребенком более шести месяцев и без уважительных причин (болезнь, длительная служебная командировка, препятствие со стороны другого родителя и т.п.) не принимают участия в воспитании и содержании ребенка.

В других случаях согласие родителей на усыновление обязательно. Оно должно быть выражено в письменной форме, а подпись родителя должна быть удостоверена в установленном законом порядке (нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать нотариальные действия, либо органом опеки и попечительства). Согласие может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления.

²² ст. 130 СК РФ

Согласие родителей может быть дано на усыновление ребенка конкретным лицом (например, на усыновление ребенка отчимом) или без указания конкретного лица. Это так называемое бланкетное согласие на усыновление. Как правило, оно дается в отношении детей, помещенных на воспитание в детские государственные учреждения.

Закон требует согласия обоих родителей независимо от того, проживают они совместно или нет, расторгнут их брак или признан недействительным²³.

Бывает, что родители ребенка сами являются несовершеннолетними. Усыновление детей несовершеннолетних родителей законом допускается, и получение их согласия на усыновление ребенка является также обязательным. Если несовершеннолетнему родителю исполнилось шестнадцать лет, то для усыновления его ребенка достаточно только его согласия. Если он не достиг указанного возраста, необходимо получить, кроме того, согласие его законных представителей – родителей или опекуна (попечителя), приемных родителей, а при отсутствии таковых – органа опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка²⁴. При отказе законных представителей дать свое согласие на усыновление оно не может быть произведено, независимо от воли (согласия) несовершеннолетних родителей.

При усыновлении важно отношение самого ребенка к усыновлению. Если ребенок достиг десятилетнего возраста, усыновление допускается только с его согласия. Формального согласия не требуется, если до усыновления ребенок проживал в семье усыновителей и считает их своими кровными родителями²⁵.

Усыновление возможно только в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Указывая на то, что усыновленным может быть

²³ ст. 129 СК РФ

²⁴ ст. 129 СК РФ

²⁵ ст. 132 СК РФ

только несовершеннолетний, законодатель установил максимальный возраст - до 18 лет. Это правило возражений не вызывает, ибо по достижению совершеннолетия утрачивается цель усыновления - создание детям, лишившимся родительского попечения, наиболее благоприятных условий для жизни и воспитания в условиях семьи. Однако, как отмечалось выше, такое положение существовало не всегда, в различные периоды развития общества менялись цели и задачи института усыновления.

Кроме того, законом установлено правило, что не может быть усыновлен ребенок, не достигший совершеннолетия, но эмансипированный, поскольку такое лицо приобретает полный объем дееспособности²⁶, а также вступивший в брак.

Имеется ряд нормативных актов, охраняющих интересы несовершеннолетних, хотя само понятие «интересы детей» законодателем не раскрыто. В действующих нормативных актах также подчеркивается необходимость учитывать интересы детей, в том числе и при усыновлении²⁷, но термин этот по-прежнему не получил легального разъяснения.

Усыновление ребенка в случае лишения родителей (одного из них) родительских прав допускается законом не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения решения суда о лишении их родительских прав.

Закон допускает случаи, когда ребенок усыновляется только одним из супругов. В этих случаях в соответствии со ст. 133 СК РФ обязательным условием усыновления является получение согласия супруга усыновителя. Получения согласия не требуется, если муж и жена фактически прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место пребывания супруга, от которого требуется получить согласие, неизвестно.

Независимо от того, произведено ли усыновление одним из супругов с согласия другого или без такого, оно устанавливает права и обязанности

²⁶ ст. 27 Гражданский кодекс РФ(далее ГК РФ)

²⁷ ст. 124 СК РФ

усыновителя только для супруга-усыновителя. Другой супруг таких прав и обязанностей не приобретает.

В целях обеспечения интересов ребенка закон вообще не допускает усыновления одним из супругов, если другой супруг является душевнобольным и вследствие этого признан судом недееспособным²⁸. В таких случаях брак может быть расторгнут по одностороннему заявлению здорового супруга в органах загса, и только после этого можно ставить вопрос об усыновлении ребенка.

Семейные правоотношения между усыновителем и усыновленным ребенком возникают со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка. Поскольку усыновление влечет такие же юридические последствия, какие наступают при рождении ребенка, то между усыновителем и его родственниками и усыновленным ребенком возникают личные неимущественные и имущественные правоотношения.

Как уже отмечалось выше, они носят односторонний характер: у ребенка есть только права, но нет обязанностей, а у усыновителя по отношению к ребенку есть только обязанности. Некоторые из отношений носят относительный характер (например, по воспитанию и содержанию ребенка), другие – абсолютный характер, когда праву ребенка корреспондируют обязанности не только усыновителей, но и других лиц (например, по поводу выражения собственного мнения, защиты прав ребенка).

К личным неимущественным отношениям усыновителя и усыновленного ребенка относятся следующие права.

1. Право ребенка жить и воспитываться в семье, насколько это возможно²⁹. Этому праву ребенка соответствует обязанность усыновителей воспитывать усыновленного ребенка, указанная в п. 1 ст. 63 СК РФ.

²⁸ ст. 127 СК РФ

²⁹ п. 2 ст. 54 СК РФ

Рассматриваемое право включает в себя две составляющие: право на совместное проживание с усыновителем и право на воспитание им. Право ребенка на воспитание включает право на заботу усыновителей, на всестороннее развитие и уважение его человеческого достоинства. На усыновителей, в свою очередь, возложена обязанность воспитывать ребенка, т.е. заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии³⁰. При осуществлении воспитания усыновитель свободен в выборе средств и методов, но с соблюдением установленных законом ограничений: он не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию ребенка. Иначе может последовать отмена усыновления. Споры, касающиеся воспитания и образования детей, решаются усыновителями по взаимному согласию исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения³¹. При наличии разногласий они вправе обратиться в орган опеки и попечительства или в суд.

Местом жительства ребенка, не достигшего возраста 14 лет, является место жительства его усыновителей, а по достижении 14 лет – место, где он постоянно или преимущественно проживает.

Усыновители имеют преимущественное перед другими лицами право на воспитание ребенка. В связи с этим они могут требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или решения суда.

2. Право ребенка знать своих родителей и обязанность усыновителей раскрыть сведения о родителях ребенка, если при этом не нарушается тайна усыновления. Это право является одним из самых тяжело реализуемых на

³⁰ ст. 63 СК РФ

³¹ п. 2 ст. 65 СК РФ

практике прав, поскольку вступает в противоречие с конституционным правом усыновителя на личную и семейную тайну.

Как верно отмечает М. В. Антокольская, ... столь жесткая позиция действующего законодательства по поводу сохранения тайны усыновления в отношении самого ребенка представляется устаревшей. Ребенок, достигший совершеннолетия, должен иметь право получить доступ ко всем касающимся его сведениям... В некоторых случаях это может оказаться необходимым, например при диагностике наследственных заболеваний или для предотвращения брака с близкими кровными родственниками, о родстве с которыми усыновленный и не подозревает³².

3. Право ребенка на образование и обязанность усыновителей обучить его и обеспечить получение ребенком основного общего образования. Образование осуществляется усыновителями в процессе воспитания ребенка, и тогда на них возлагается обязанность обучить ребенка. Но они не могут обладать знаниями во всех областях, поэтому для получения ребенком специальных знаний и навыков на них возлагается обязанность уже по обеспечению ребенку условий для получения соответствующего уровня образования, включая обязанность не препятствовать посещению ребенком образовательного учреждения.

Усыновителям предоставлено право выбора образовательного учреждения и формы обучения ребенка исходя из его интересов и мнения. По мере взросления ребенка они должны все более учитывать мнение ребенка.

4. Право ребенка на общение с родственниками³³ и обязанность усыновителей не препятствовать такому общению³⁴.

Данные право и обязанность охватывают как общение ребенка с другим усыновителем и родственниками обоих усыновителей, так и общение ребенка

³² Антокольская М. В. Указ. соч. С. 301

³³ ст. 55 СК РФ

³⁴ п. 1 ст. 66, п. 2 ст. 67 СК РФ

с его родителем, бабушкой, дедушкой и другими родственниками со стороны умершего родителя, если по решению суда сохранены правоотношения между ними и ребенком.

При неисполнении усыновителем возложенной на него обязанности суд может удовлетворить требование усыновителя, которому чинят препятствия, о передаче ему несовершеннолетнего ребенка.

При нарушении прав родственников на общение с ребенком орган опеки и попечительства может обязать усыновителя не препятствовать этому общению. Если он не подчиняется этому решению, то суд может вынести решение об устранении препятствий к общению с ребенком.

Право на общение может быть ограничено в целях защиты интересов ребенка в тех случаях, когда такое общение причиняет вред физическому или психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

5. Право ребенка на обеспечение его интересов и на защиту его прав и законных интересов³⁵ связано с обязанностью усыновителей защищать права и интересы усыновленного ребенка³⁶.

В связи с этим законодательно установлено, что усыновители являются законными представителями усыновленных детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами без специальных полномочий как на территории России, так и за ее пределами. В случае разногласий между усыновителями и детьми орган опеки и попечительства назначает представителя для защиты прав и интересов детей (например, при подготовке дела об отмене усыновления).

6. Право ребенка выражать свое мнение при решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства³⁷. Этому праву ребенка

³⁵ п. 2 ст. 54 и ст. 56 СК РФ

³⁶ ст. 64 СК РФ

³⁷ ст. 57 СК РФ

корреспондирует обязанность усыновителей решать вопросы, касающиеся его воспитания и образования исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения.

К имущественным правоотношениям усыновителя и усыновленного ребенка относятся обязательства усыновителя по содержанию ребенка, включая алиментные обязательства и обязательства по несению дополнительных расходов на ребенка. Их содержание образуют те же права и обязанности, что и при родительских отношениях. Основаниями для их возникновения, изменения и прекращения являются те же обстоятельства, что и при родительских отношениях.

При рассмотрении дел об усыновлении важное значение имеет соблюдение тайны усыновления. На данный момент в России тайна усыновления ребенка охраняется законом. Судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка³⁸.

Разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, совершенное лицом, обязанным хранить факт усыновления как служебную или профессиональную тайну, либо иным лицом из корыстных или иных низменных побуждений, наказывается штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до четырёх месяцев с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового³⁹.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении Правил передачи детей на

³⁸ ст. 139 СК РФ

³⁹ Ст. 155 УК РФ

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» граждане Российской Федерации, желающие усыновить ребенка, подают в орган опеки и попечительства по месту своего жительства заявление с просьбой дать заключение о возможности быть усыновителями с приложением следующих документов:

- 1) Краткая автобиография;
- 2) Справка с места работы лица, желающего усыновить ребенка, с указанием должности и размера средней заработной платы за последние 12 месяцев и (или) иной документ, подтверждающий доход указанного лица, или справка с места работы супруга (супруги) лица, желающего усыновить ребенка, с указанием должности и размера средней заработной платы за последние 12 месяцев и (или) иной документ, подтверждающий доход супруга (супруги) ⁴⁰;
- 3) копия финансового лицевого счета и выписка из домовой (поквартирной) книги с места жительства или документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение;
- 4) справка органов внутренних дел, подтверждающая отсутствие обстоятельств, указанных в подпункте 9 пункта 3 настоящих Правил; то, есть судимость, уголовное преследование (за исключением когда уголовное преследование в отношении которых прекращено по реабилитирующим основаниям) за преступления против жизни и здоровья, свободы, чести и достоинства личности (за исключением незаконного помещения в психиатрический стационар, клеветы и оскорбления), половой неприкосновенности и половой свободы личности, против семьи и несовершеннолетних, здоровья населения и общественной нравственности,

⁴⁰ пп. 2 в ред. Постановления Правительства РФ от 02.07.2013 N 558

против общественной безопасности, а также лиц, имеющих неснятую или непогашенную судимость за тяжкие или особо тяжкие преступления⁴¹.

5) медицинское заключение медицинской организации о состоянии здоровья лица, желающего усыновить ребенка, оформленное в порядке, установленном Министерством здравоохранения Российской Федерации;⁴²

6) копия свидетельства о браке (если состоят в браке);

7) копия свидетельства или иного документа о прохождении подготовки лица, желающего усыновить ребенка, в порядке, установленном пунктом 4 статьи 127 Семейного кодекса Российской Федерации (кроме близких родственников детей, а также лиц, которые являются или являлись усыновителями и в отношении которых усыновление не было отменено).

8) справки о соответствии жилых помещений санитарным и техническим правилам и нормам, выданные соответствующими уполномоченными органами (выдаются по запросу органа опеки и попечительства на безвозмездной основе⁴³;

9) копия пенсионного удостоверения, справка из территориального органа Пенсионного фонда Российской Федерации или иного органа, осуществляющего пенсионное обеспечение.⁴⁴

Документы, перечисленные в подпунктах 2 - 4 настоящего пункта, действительны в течение года со дня их выдачи, а медицинское заключение о состоянии здоровья - в течение 6 месяцев.

Лицо, обращающееся с просьбой об усыновлении, должно предъявить паспорт, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, - иной документ, удостоверяющий личность.

⁴¹ пп. 4 в ред. Постановления Правительства РФ от 14.02.2013 N 118

⁴² пп. 5 в ред. Постановления Правительства РФ от 04.09.2012 N 882

⁴³ пп. 8 введен Постановлением Правительства РФ от 12.05.2012 N 474

⁴⁴ пп. 9 введен Постановлением Правительства РФ от 02.07.2013 N 558

Для подготовки заключения о возможности быть усыновителями орган опеки и попечительства составляет акт по результатам обследования условий жизни лиц, желающих усыновить ребенка.

На основании заявления и приложенных к нему документов, а также акта обследования условий жизни лиц, желающих усыновить ребенка, орган опеки и попечительства в течение 15 рабочих дней со дня подачи заявления готовит заключение об их возможности быть усыновителями, которое является основанием для постановки на учет в качестве кандидатов в усыновители.

Основанием для решения вопроса о возможности усыновления конкретного ребенка является заявление кандидата с просьбой об усыновлении, которое подается им в суд.

Дела об усыновлении (удочерении) ребенка рассматриваются в порядке особого производства, поскольку отсутствует спор о праве.

При решении вопроса о допустимости усыновления¹ суд устанавливает наличие обязательных условий для усыновления, учитывает личные качества ребенка (его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык) и личные качества усыновителя (его поведение на работе, в быту, наличие судимости за преступления против личности, за корыстные и другие умышленные преступления и т.п.), состояние его здоровья и приживающихся вместе с ним членов семьи, а также возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании, сложившиеся в семье взаимоотношения, отношения, возникшие между членами семьи усыновителя и ребенком. Эти обстоятельства в равной мере учитываются при усыновлении ребенка как посторонними лицами, отчимом, мачехой, так и его родственниками.

Суд, рассмотрев заявление по существу, выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении полностью или в части удовлетворения просьбы усыновителя о записи его в качестве

родителя ребенка в записи акта о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка.

Суд, рассмотрев заявление по существу, выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении полностью или в части удовлетворения просьбы усыновителя о записи его в качестве родителя ребенка в записи акта о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка. Так, суд отказывает в удовлетворении заявления, если имеются обстоятельства, исключающие для заявителя возможность быть усыновителем (например, лица, не состоящие в браке между собой, в отношении одного и того же ребенка) либо родитель отозвал данное им ранее согласие на усыновление.

В резолютивной части решения об усыновлении указывается об удовлетворении просьбы заявителя, о признании ребенка усыновленным конкретным лицом, а также все данные об усыновленном и усыновителе, необходимые для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния: о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителя в акте о рождении ребенка, об изменении фамилии, имени, отчества, даты и места рождения ребенка, а также о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя, если эти вопросы были положительно разрешены судом по просьбе заявителя либо заинтересованных лиц.

Копия решения суда об усыновлении ребенка направляется судом в течение 3 дней со дня вступления его в законную силу в орган ЗАГСа по месту принятия решения суда для государственной регистрации усыновления ребенка.

Государственная регистрация усыновления (удочерения) ребенка производится на основании вступившего в законную силу решения суда об

его усыновлении органом загса по месту вынесения судебного решения или по месту жительства усыновителей (усыновителя).

Государственная регистрация усыновления производится по устному или письменному заявлению усыновителей (усыновителя).

Одновременно с заявлением должно быть представлено решение суда об усыновлении ребенка и предъявлены документы, удостоверяющие личности усыновителей (усыновителя).

В случае, если усыновители (усыновитель) в течение месяца со дня усыновления ребенка не сделали такое заявление, усыновление ребенка регистрируется на основании решения суда, поступившего в орган загса из суда, вынесшего данное решение.

Орган загса составляет запись акта об усыновлении и на основании нее выдает свидетельство об усыновлении. В случае, если по решению суда об усыновлении ребенка усыновители (усыновитель) записываются его родителями (родителем), такие сведения вносятся в запись акта об усыновлении.

На основании записи акта об усыновлении вносятся соответствующие изменения в запись акта о рождении ребенка⁴⁵.

Отрицательное заключение и основанный на нем отказ, в постановке на учет в качестве кандидатов в усыновители орган опеки и попечительства доводит до сведения заявителя в 5-дневный срок с даты его подписания. Одновременно заявителю возвращаются все документы, и разъясняется порядок обжалования решения.

2. Правовые последствия усыновления ребенка.

Усыновление - это не только форма устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, но и юридический факт, вызывающий

⁴⁵ М.С. Каменецкая «Семейное право России» Учебно-практическое пособие: М.: ЕАОИ, 2007 стр 311

определенные правовые последствия. В результате усыновления усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству во всех личных и имущественных правах и обязанностях приравниваются к родственникам по происхождению⁴⁶, то есть ребенок приобретает новых родителей и других родственников. Именно по этой причине запрещены браки между усыновителями и усыновленными⁴⁷.

Между усыновителем и усыновленным ребенком возникают взаимные личные и имущественные права и обязанности, равные тем, которые существуют между родителями и детьми, причем не только семейные права и обязанности, но также права и обязанности, предусмотренные другими отраслями законодательства (гражданским, жилищным, трудовым, пенсионным и др.). Это происходит как в случае усыновления ребенка супругами, так и одним из них, либо лицом, не состоящим в браке. Причем указанные правовые последствия наступают независимо от записи усыновителей в качестве родителей в актовой записи о рождении ребенка.

Приравнивание законом усыновленного ребенка к родным детям усыновителя означает, что усыновители, как и родители, имеют право и обязаны заботиться о воспитании и всестороннем развитии усыновленного ребенка⁴⁸. Усыновители также обязаны содержать своих усыновленных детей⁴⁹, что предполагает возможность взыскания с усыновителей алиментов в случае неисполнения алиментной обязанности. Соответственно трудоспособные совершеннолетние усыновленные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи усыновителей и заботиться о них⁵⁰.

⁴⁶ п. 1 ст. 137 СК

⁴⁷ ст. 14 СК

⁴⁸ ст. 63 СК

⁴⁹ ст. 80, 85 СК

⁵⁰ ст. 87 СК

Усыновители являются законными представителями несовершеннолетнего усыновленного ребенка и выступают в защиту его прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе и в судах, без специальных полномочий⁵¹.

Как законные представители несовершеннолетних усыновленных детей усыновители совершают гражданско-правовые сделки от имени усыновленных детей, не достигших возраста четырнадцати лет (малолетних), или дают согласие на совершение сделок усыновленными детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет⁵². Усыновители в установленном законом порядке несут ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним усыновленным ребенком в возрасте до четырнадцати лет⁵³, если не докажут, что вред причинен не по их вине. Если же вред причинен усыновленным ребенком в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, то его усыновители несут субсидиарную (дополнительную) ответственность при отсутствии у усыновленного ребенка доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, если не докажут, что вред возник не по их вине⁵⁴.

Правомочия усыновителей по управлению имуществом усыновленного ребенка такие же, как у родителей, и регламентируются ст. 60 СК и ст. 37 ГК.

В соответствии с нормами наследственного права при наследовании по закону усыновленные дети после смерти усыновителей, а усыновители - после смерти усыновленных детей, являются наследниками первой очереди⁵⁵.

Усыновитель вправе вселить в жилое помещение усыновленного ребенка без согласия других постоянно с ним проживающих членов семьи и без учета требований законодательства о норме жилой площади на одного

⁵¹ ст. 64 СК

⁵² ст. 26, 28 ГК

⁵³ ст. 28, 1073 ГК

⁵⁴ ст. 26, 1074 ГК

⁵⁵ ст. 1142 ГК РФ

человека⁵⁶. Жилое помещение занимает усыновителем и членами его семьи по договору найма жилого помещения или по договору социального найма жилого помещения⁵⁷.

Усыновленные дети имеют право на пенсию по случаю потери кормильца (усыновителя) наравне с родными детьми, а усыновители - наравне с родителями без каких-либо дополнительных условий, тогда как отчим и мачеха имеют право на такую пенсию только в тех случаях, если они воспитывали и содержали умершего пасынка или падчерицу не менее пяти лет⁵⁸.

Женщинам, усыновившим новорожденных детей, предоставляется отпуск по беременности и родам за период со дня усыновления и до истечения семидесяти дней (при усыновлении двух или более детей - ста десяти дней) со дня рождения детей и по их желанию, отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет⁵⁹. Отпуск по уходу за усыновленным ребенком до достижения им возраста трех лет может быть использован полностью либо по частям также отцом (усыновителем) ребенка, бабушкой, дедушкой или другими родственниками, фактически осуществляющими уход за ребенком⁶⁰. За время отпуска по уходу за ребенком сохраняется место работы (должность). Кроме того, при усыновлении ребенка в возрасте до трех месяцев усыновителю (женщине) выплачивается в установленном законом размере пособие по беременности и родам за период со дня его усыновления и до истечения семидесяти календарных дней (в случае одновременного усыновления двух или более детей - ста десяти календарных дней) со дня рождения ребенка.

⁵⁶ ст. 679 ГК; ст. 54 ЖК

⁵⁷ ст. 672 ГК

⁵⁸ ст. 52 Закона о государственных пенсиях в РФ; ч. 1 Ст. 33 и ч. 2 Ст. 34 Закона РФ от 12 февраля 1993 г. № 4469-1 "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, и их семей" // Ведомости РФ. 1993. № 9. Ст. 328; СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4693.

⁵⁹ ст. 257 ТК РФ

⁶⁰ ст. 256 ТК РФ

Усыновители (один из них) также имеют право на единовременное пособие при усыновлении ребенка в возрасте до трех месяцев в размере пятнадцатикратного минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на день рождения ребенка. В случае усыновления двух или более детей указанное пособие выплачивается на каждого ребенка⁶¹.

Усыновители имеют право и на другие виды пособий на усыновленных детей, в том числе:

а) на ежемесячное пособие на период отпуска по уходу за усыновленным ребенком до достижения им возраста полутора лет в размере двух минимальных размеров оплаты труда, установленного, федеральным законом, независимо от числа детей, за которыми осуществляется уход;

б) на ежемесячное пособие на ребенка (на каждого усыновленного и проживающего совместно с ним ребенка) до достижения им шестнадцати лет, а на учащегося общеобразовательного учреждения - до окончания им обучения, но не позднее чем до достижения им восемнадцати лет, в размере семидесяти процентов минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом⁶².

Изменение имя, отчества и фамилии. За усыновленным ребенком сохраняются его имя, отчество и фамилия.

По просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваиваются фамилия усыновителя, а также указанное им имя.

Отчество усыновленного ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а при усыновлении ребенка женщиной - по имени лица, указанного ею в качестве отца усыновленного ребенка.

⁶¹ Ст. 11-12 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей"; п. 19 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей.

⁶² Ст. 3, 13, 15-17 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей"; п. 25, 27, 37, 38, 39 Положения о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей.

Если фамилии супругов-усыновителей различные, по соглашению супругов-усыновителей усыновленному ребенку присваивается фамилия одного из них.

Об изменении фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка указывается в решении суда о его усыновлении.

Изменение фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка, достигшего возраста десяти лет, может быть произведено только с его согласия.

При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина. По мнению О. Косовой, данная норма некорректна применительно к усыновлению пасынков и падчериц:

... вместе с ребенком проживает один из родителей, постоянно осуществляющий о нем заботу и попечение. Этот родитель и фактически, и юридически связан как с ребенком, так и с потенциальным усыновителем, своим супругом... По-видимому, к рассматриваемой ситуации должны применяться специальные правила, необходимо введение в законодательство... уточняющей нормы... «Не теряют родительских прав и обязанностей в отношении усыновляемого ребенка его отец или мать, состоящие в браке с усыновителем (мачехой или отчимом ребенка) и дающие свое согласие на такое усыновление⁶³.

Изменение даты и места рождения усыновленного ребенка.

Для обеспечения тайны усыновления по просьбе усыновителя могут быть изменены дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на три месяца, а также место его рождения.

⁶³ Косова О. Усыновление пасынков и падчериц: процедурные вопросы // Российская юстиция. 2001. № 2.

Изменение даты рождения усыновленного ребенка допускается только при усыновлении ребенка в возрасте до года.

По причинам, признанным судом уважительными, изменение даты рождения усыновленного ребенка может быть разрешено при усыновлении ребенка, достигшего возраста одного года и старше.

Об изменениях даты и (или) места рождения усыновленного ребенка указывается в решении суда о его усыновлении.

На основании записи акта об усыновлении вносятся соответствующие изменения в запись акта о рождении ребенка.

В случае изменения места рождения ребенка по желанию усыновителей (усыновителя) может быть составлена новая запись акта о рождении ребенка органом загса по месту рождения ребенка, указанному в решении суда. Сведения о составлении новой записи акта о рождении ребенка вносятся в ранее произведенную запись акта о его рождении. Орган загса выдает новое свидетельство о его рождении на основании измененной или вновь составленной в связи с усыновлением записи акта о рождении ребенка.

В случае, если в решении суда об усыновлении ребенка указано о сохранении личных неимущественных и имущественных отношений усыновленного ребенка с родителями (одним из родителей), сведения о родителях (одном из родителей), указанные в записи акта о рождении ребенка, изменению не подлежат.

Отмена усыновления – отобрание ребенка у усыновителя, влекущее прекращение на будущее время семейных и других, основанных на факте усыновления ребенка, правоотношений, а также восстановление родительских и других, основанных на факте родства с ребенком, правоотношений в случае, если этого требуют интересы ребенка. Отмена усыновления может выступать в качестве меры семейно-правовой

ответственности за совершение усыновителем семейного правонарушения⁶⁴.

К ним относятся:

1. Уклонение усыновителя от выполнения обязанностей родителя. Оно предполагает наличие системы в действиях или бездействии усыновителя и может выражаться в отсутствии заботы о нравственном и физическом развитии ребенка, его обучении, материально-бытовом обеспечении, в оставлении ребенка без присмотра, в злом уклонении от уплаты алиментов.

2. Злоупотребление своими правами, т. е. умышленные действия усыновителя, направленные на использование своих семейных прав в ущерб интересам ребенка. Например, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству и другим преступлениям, употреблению спиртных напитков или наркотиков, принуждение ребенка к участию в религиозной секте, незаконное расходование имущества ребенка и т.п.

3. Жестокое обращение с ребенком. Оно может выражаться в виновных действиях или бездействии усыновителя: осуществление физического или психического насилия над ребенком, покушение на его половую неприкосновенность, применение недопустимых способов воспитания. Например, побои, истязания, пытки, угрозы, унижение, запугивание и насильственные действия сексуального характера и другие.

4. Наличие у усыновителя заболевания хроническим алкоголизмом или наркоманией. Для отмены усыновления достаточно установления факта наличия такого заболевания, который подтверждается соответствующим медицинским заключением.

Кроме того, суд может отменить усыновление ребенка и при отсутствии виновного поведения усыновителя, когда по обстоятельствам (как зависящим, так и не зависящим от воли усыновителя) не сложились отношения, необходимые для нормального развития и воспитания ребенка. В этом

⁶⁴ ст. 141 СК РФ

случае отмена усыновления выступает в качестве меры защиты прав и интересов ребенка на воспитание в благополучной для него семье. Например, отсутствие взаимопонимания в силу личных качеств одного из них, в результате чего усыновитель не пользуется авторитетом у ребенка либо ребенок не ощущает себя членом семьи усыновителя. Если в результате произведенного усыновления были нарушены права ребенка, установленные законодательством РФ и международными договорами, то такое усыновление независимо от гражданства усыновителя подлежит отмене в судебном порядке⁶⁵.

Обязательными участниками процесса являются орган опеки и попечительства и прокурор.

В ходе рассмотрения дела суд устанавливает наличие оснований для отмены усыновления. Если основанием является семейное правонарушение, то согласие ребенка на отмену не требуется. Во всех остальных случаях суд разрешает дело исходя из интересов ребенка и с учетом мнения самого ребенка, если он достиг возраста 10 лет.

Суд обязательно проверяет возраст ребенка, поскольку отмена усыновления не допускается, если ко времени подачи искового заявления усыновленный достиг возраста 18 лет. Исключение составляют случаи, когда на отмену усыновления имеется взаимное согласие усыновителя и совершеннолетнего усыновленного, а также его родителей, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

В ходе разбирательства дела суд разрешает вопрос о сохранении за ребенком присвоенных ему в связи с усыновлением имени, отчества и фамилии.

В резолютивной части решения об отмене усыновления указывается об отмене усыновления ребенка конкретными лицами (лицом), о восстановлении взаимных прав и обязанностей ребенка и его родителей и родственников (если

⁶⁵ п. 2 ст. 165 СК РФ

этого требуют интересы ребенка), о передаче ребенка на воспитание родителям или органу опеки и попечительства, о сохранении за ребенком присвоенных ему в связи с усыновлением имени, отчества и фамилии, о взыскании алиментов с бывших усыновителей (усыновителя) в пользу ребенка (если этого требуют интересы ребенка).

Копия решения об отмене усыновления в течение 3 дней со дня вступления его в законную силу направляется в орган загса по месту государственной регистрации усыновления.

На основании решения суда об отмене усыновления в запись акта об усыновлении вносятся сведения об отмене усыновления и восстанавливаются первоначальные сведения о фамилии, имени, отчестве, о месте и дате рождения ребенка, а также сведения о родителях ребенка в записи акта о рождении. Ранее выданное свидетельство о рождении аннулируется, и выдается новое свидетельство с учетом изменений, внесенных в запись акта о рождении.

Правовые последствия отмены усыновления состоят в том, что права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей, а также родственников усыновителей прекращаются с момента вступления решения суда в

законную силу и восстанавливаются права и обязанности ребенка и его родителей, а также родственников, если этого требуют интересы ребенка⁶⁶.

ГЛАВА 2 ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО

⁶⁶ М.С. Каменецкая «Семейное право России» Учебно-практическое пособие: М.: ЕАОИ, 2007 стр 315

1. Общие положения об опеке и попечительстве над детьми.

Наиболее благоприятным способом устройства лиц, нуждающихся в уходе или воспитании, является проживание в семье родных и близких. Супруг, родители, дети, внуки, иные родственники (как правило, близкие) не только безвозмездно осуществляют уход за гражданином, а в отношении ребенка - воспитание, но и, что более важно, поддерживают его духовно. Необходимость в общении - естественная потребность личности, и ее реализация в полной мере возможна лишь при проживании в семье, с теми людьми, кто близок в силу родства или иных личных отношений.

И напротив, забота о гражданах может осуществляться теми или иными государственными или муниципальными учреждениями социального обслуживания. Одним из недостатков такой формы охраны прав и интересов граждан недееспособных или не полностью дееспособных является ее затратный характер. Речь идет не только о том, что учреждения социального обслуживания и детские учреждения требуют финансирования со стороны государства. Дело и в том, что, к сожалению, во многих случаях помещаемые в учреждения граждане обязаны возмещать расходы на свое содержание⁶⁷.

Компромиссом между устройством граждан в специальные учреждения и организацией заботы о них со стороны семьи во многих случаях становится опека (попечительство).

Термин «опека (попечительство)» используется законодателем в различных смысловых значениях. Это, во-первых, форма охраны прав и интересов гражданина (вид правовой помощи), во-вторых, это система правовых связей, правоотношений лиц (закон употребляет термин «опека устанавливается»), в-третьих, это институт законодательства.

⁶⁷ Михеева Л.Ю. Общие положения об опеке и попечительстве – М., 2010. С. 65.

Итак, во-первых, опека (попечительство) - это одна из форм охраны прав и интересов тех граждан, которые не в состоянии самостоятельно осуществлять свои права и исполнять свои обязанности (недееспособных или не полностью дееспособных граждан).

Охрана прав и интересов гражданина при этом не всегда осуществляется с помощью физического перемещения подопечного в жилище опекуна (попечителя) или, наоборот, поселения опекуна к подопечному. Опека (попечительство) как форма охраны представляет собой определение судьбы гражданина, состоящее в прикреплении к нему лица, обязанного совершать фактические и юридические действия в пользу подопечного - как те, о которых сам подопечный просит, так и те, в которых он объективно нуждается⁶⁸.

Согласно ст. 31 Гражданского кодекса РФ «опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются также в целях их воспитания».

В отличие от помещения в социальное или иное учреждение опека (попечительство) предполагает предоставление каждому подопечному индивидуального «помощника» (опекуна, попечителя). Ввиду того, что опекун (попечитель) проводит с подопечным больше времени, уделяет ему больше внимания и заботы, преимущества данной формы совершенно очевидны.

При определении круга лиц, которые могут быть назначены опекунами или попечителями, родственные или иные семейные связи с подопечным учитываются, однако не являются обязательными.

В то же время назначенный опекун или попечитель может являться одновременно членом семьи подопечного лица. Например, семейное законодательство признает опекунов и попечителей несовершеннолетних членами семьи по отношению к своим подопечным. Над лицом, признанным в судебном порядке недееспособным, опекуном может быть назначен его супруг,

⁶⁸ Семейное право / Под ред. С. Холенева - М., 2005. С. 187.

родитель или иной родственник, что, однако, не повлияет на правоотношения, связанные с опекой.

Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются при отсутствии у них родителей, усыновителей, лишения судом родителей родительских прав, а также в случаях, когда такие граждане по иным причинам остались без родительского попечения, в частности когда родители уклоняются от их воспитания либо защиты их прав и интересов⁶⁹.

Основанием установления опеки и попечительства над детьми является факт утраты ими по тем или иным причинам родительского попечения. Опека и попечительство над детьми преследуют две основные цели:

- а) воспитание детей, оставшихся без попечения родителей;
- б) защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей⁷⁰.

Законодательством установлено, что опека устанавливается над малолетними детьми, то есть не достигшими четырнадцати лет⁷¹, а попечительство - над несовершеннолетними детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет⁷².

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления - выборные и другие органы, наделенные полномочиями на решение вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти⁷³.

Документы для оформления опеки и попечительства над ребенком.

Решение о передаче ребенка производится на основании следующих документов:

- 1) заявление кандидата в опекуны (попечители);
- 2) документов на кандидата в опекуны (попечители):

⁶⁹ п.3 ст. 31 ГК

⁷⁰ п.3 ст. 31 ГК

⁷¹ п. 2 ст. 145 СК

⁷² п. 2 ст. 145 СК и п. 1 ст. 33 ГК

⁷³ п. 1 ст. 34 ГК

- копий паспорта, ИНН, свидетельства о браке, пенсионного свидетельства;

- автобиография кандидата в попечители (опекуны);

- справка о регистрации по форме 9 и справка по ф. 7 (характеристика жилой площади) или копии правоустанавливающих документов на жилплощадь;

- справка из лечебно-профилактических учреждений об отсутствии психических и инфекционных заболеваний у всех лиц, проживающих совместно с кандидатом в попечители (опекуны);

- медицинское заключение о состоянии здоровья попечителя (опекуна). (форма № 164у-96, срок действия 3 месяца);

- характеристика с места работы кандидата в попечители (опекуны) (не работающие лица, предоставляют справку из жилищных органов по месту жительства);

- справка о доходах с места работы кандидата в попечители (опекуны) (в справке указывается размер средней ежемесячной заработной платы и должность). Пенсионеры предоставляют справку из пенсионного фонда. Не работающий кандидат в попечители (опекуны) предоставляет справку о доходах того члена семьи, который его содержит;

- справка о наличии или отсутствии судимостей у кандидата в попечители (опекуны) (срок действия справки 6 месяцев);

- письменное согласие всех членов семьи кандидата в попечители (опекуны) на установление им попечительства или опеки (согласие требуется от всех членов семьи будущего опекуна (попечителя), достигших 14-ти летнего возраста).

Помимо этого орган опеки и попечительства может затребовать от кандидата документ подтверждающий прохождение подготовки им в специализированных центрах.

3) документов на несовершеннолетнего ребенка:

- до 14-ти лет – копия свидетельства о рождении ребенка;
- с 14-ти лет – копии свидетельства о рождении и паспорта ребенка;

4) документальное подтверждение того, что несовершеннолетний ребенок остался без опеки родителей:

- решение суда о лишении родительских прав, признание родителей безвестно отсутствующими, недееспособными или ограниченно дееспособными, ограничении родительских прав;

- копии свидетельства о смерти обоих или одного родителя;

- справка об инвалидности 1 и 2 групп, исключающая трудоспособность родителей;

- справка о розыске одного или обоих родителей;

- согласие родителей на установление попечительства (опеки) (при условии, что выполнение родительских обязанностей затруднено наличием инвалидности или условиями работы).

- справка о регистрации детей (ребенка) по форме 9 и по форме 7 (могут быть предоставлены копии правоустанавливающих документов);

- письменное согласие на назначение конкретного опекуна (попечителя) от ребенка старше 10-ти лет;

- справка из воспитательного, лечебного, учебного, социального учреждения, в котором находится или посещает несовершеннолетний;

- медицинское заключение о состоянии ребенка (срок действия справки 3 месяца).

Решение о назначении опекуна или попечителя над детьми соответствующим органом принимается в течение месяца с того момента, когда ему стало известно о необходимости установления попечительства или опеки. Не назначение ребенку, оставшемуся без родительской опеки, в отведенный законом срок опекуна (попечителя) приводит к возложению обязанностей последнего, непосредственно на орган опеки и попечительства.

Обжаловать решение о назначении опекуна (попечителя), согласно п. 1 ст. 35 ГК РФ, может заинтересованное лицо в судебном порядке.

Назначение опекуна (попечителя) возможно только с его согласия⁷⁴. Данное условие является обязательным, потому как принуждение к исполнению попечительских или опекунских обязанностей не может соответствовать интересам ребенка, а цели опеки (попечительства) вряд ли будут достигнуты. Воля принять на себя обязанности попечителя или опекуна выражается в соответствующем заявлении гражданина в орган опеки и попечительства. Так же в этом вопросе важна воля ребенка, согласно п. 4 ст. 145 СК РФ, начиная с 10-ти летнего возраста, опекун или попечитель назначается только с согласия ребенка, до достижения десятилетнего возраста опека и попечительство осуществляется без учета его мнения.

Интересы детей учитываются и при передаче под опеку (попечительство) сестер и братьев, оставшихся без родительского попечения. Пунктом 5 ст. 145 СК РФ не допускается передача под опеку или попечительство сестер и братьев разным лицам, если такая передача не отвечает интересам самих детей.

В Семейном кодексе и Гражданском установлены определенные требования к лицам, назначаемым опекунами или попечителями. Опекунами (попечителями) могут быть назначены только совершеннолетние дееспособные лица⁷⁵. Закон запрещает быть опекунами (попечителями):

а) несовершеннолетним лицам независимо от приобретения ими полной дееспособности до достижения возраста совершеннолетия;

б) недееспособным лицам;

в) лицам, лишенным родительских прав. Запрет на исполнение обязанностей опекуна (попечителя) перечисленными лицами обусловлен сущностью и задачами опеки и попечительства. Принимая во внимание содержание функциональных обязанностей опекуна или попечителя детей

⁷⁴ п. 3 ст. 35 ГК

⁷⁵ п. 1 ст. 146 СК; п. 2 ст. 35 ГК

(воспитание, образование подопечных, защита их прав и интересов), закон устанавливает ряд дополнительных требований к личности опекуна (попечителя). В частности, п. 3 ст. 146 СК уточняется, кто еще не может быть назначен опекуном (попечителем) по причине неспособности надлежащим образом обеспечить семейное воспитание ребенка:

- а) лица, страдающие хроническим алкоголизмом или наркоманией;
- б) лица, ранее отстраненные от выполнения обязанностей опекунов или попечителей;
- в) лица, у которых дети были отобраны без лишения родительских прав, то есть ограниченные в родительских правах;
- г) бывшие усыновители, если усыновление было отменено по их вине;
- д) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять воспитание ребенка.

Орган опеки и попечительства не вправе назначить опекуном (попечителем) лицо, которое по состоянию здоровья не может исполнять обязанности по воспитанию ребенка. Требования к состоянию здоровья опекунов (попечителей) не отличаются от соответствующих требований, предъявляемых к лицам, желающим стать усыновителями. Порядок медицинского освидетельствования граждан, желающих стать опекунами (попечителями), определен Министерством здравоохранения РФ⁷⁶.

При решении органом опеки и попечительства вопроса о назначении конкретного лица опекуном или попечителем ребенка должны учитываться также следующие обстоятельства:

- а) способность лица к выполнению обязанностей опекуна (попечителя);
- б) его личные и нравственные качества;

⁷⁶ Приказ Министерства здравоохранения РФ от 10 сентября 1996 г. № 332 "О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями" // БНА. 1996. № 8.; Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять ребенка под опеку (попечительство), взять в приемную семью. Утвержден постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 // СЗ РФ. 1996. № 19. Ст. 2304.

в) отношения между ним и ребенком, нуждающимся в опеке или попечительстве;

г) отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя);

д) если это возможно - желание самого ребенка⁷⁷. Критерии, по которым должна оцениваться способность лица к выполнению обязанностей опекуна (попечителя), законодательно не определены, что предполагает необходимость индивидуального подхода к решению данного вопроса в каждом конкретном случае с учетом обстоятельств различного характера (возраст опекуна, попечителя, образование, род занятий и т. п.). Безусловно, что функции опекуна (попечителя) проще выполнять человеку, имеющему определенные навыки воспитания собственных детей либо располагающему необходимыми для этого качествами в силу своего жизненного опыта, образования либо специальной подготовки. Многое зависит и от сложившихся у кандидатов в опекуны (попечители) отношений с ребенком, поскольку доброта, чуткость и взаимопонимание позволяют компенсировать отсутствие у опекуна (попечителя) специального образования.

По возможности орган опеки и попечительства должен учитывать и желание самого ребенка, особенно когда ребенок в силу возраста и уровня развития в состоянии его осознанно выразить, хотя данное требование и не является обязательным. В отличие от усыновления⁷⁸ при передаче ребенка под опеку (попечительство) его желание или нежелание иметь своим опекуном (попечителем) конкретное лицо правового значения не имеет, даже если ребенку исполнилось десять лет. Однако в ситуации, когда ребенок негативно относится к конкретному кандидату в опекуны (попечители), важно выяснить причины такого отношения и вынести решение по возможности с учетом мнения ребенка.

⁷⁷ п. 3 ст. 35 ГК; п. 2 ст. 146 СК

⁷⁸ ст. 132 СК

Соблюдение предусмотренных ГК и СК требований к личности опекуна (попечителя) направлено не только на обеспечение выполнения им своих обязанностей, но и на предотвращение возможных фактов насилия, оскорбления и иных противоправных действий в отношении детей, находящихся под опекой (попечительством), со стороны опекуна (попечителя) или членов его семьи, что не исключено в жизни.

На практике опекунами (попечителями) чаще всего назначаются близкие родственники ребенка (дедушка, бабушка, тетя, дядя, брат, сестра), тогда удастся наиболее оптимально учесть требования к личности опекуна (попечителя) и желание самого ребенка. Однако и в этом случае закон не делает каких-либо исключений, позволяющих принять решение о назначении родственника ребенка его опекуном (попечителем) при наличии предусмотренных законодательством препятствий.

Орган опеки и попечительства может назначить ребенку опекуна (попечителя) и по просьбе самих родителей, если они по каким-либо причинам (длительная командировка, болезнь и т. п.) не могут лично осуществлять воспитание ребенка. При этом родители могут предложить органу опеки и попечительства кандидатуру опекуна (попечителя).

Права и обязанности опекуна (попечителя) возникают с момента вынесения органом опеки и попечительства решения о его назначении. Опекуну (попечителю) выдается опекунское удостоверение, ему разъясняются его права и обязанности, передаются необходимые документы подопечного. В дальнейшем орган опеки и попечительства обязан осуществлять постоянный контроль за деятельностью опекунов (попечителей) и оказывать им необходимую помощь в воспитании подопечных и решении других вопросов.

Основания прекращения опеки и попечительства предусмотрены статьями 39 и 40 ГК РФ. Все основания можно разделить на три группы.

Первая группа оснований - это случаи «автоматического» прекращения, связанные с приобретением подопечным гражданской дееспособности в необходимом объеме. В указанных ситуациях для прекращения опеки или попечительства не требуется издания специального акта, аналогичного акту о назначении. Отношения прекращаются сами собой, что подтверждается документами, свидетельствующими о появлении у гражданина дееспособности⁷⁹.

1) Достижение несовершеннолетними подопечными соответствующего возраста.

При достижении малолетним лицом возраста 14 лет опека трансформируется в попечительство. При этом в соответствии с законом специального оформления полномочий попечителя не требуется. Следовательно, ранее вынесенное постановление о назначении опекуна создает для этого лица статус попечителя (а ранее выданное удостоверение опекуна свидетельствует о полномочиях попечителя).

При достижении несовершеннолетним возраста 18 лет попечительство прекращается автоматически.

2) Кроме того, гражданская дееспособность в полном объеме наступает в соответствии со ст. 21 ГК РФ при вступлении несовершеннолетнего гражданина в брак.

В случае вступления в брак до достижения совершеннолетия гражданская дееспособность наступает у лица в полном объеме в день государственной регистрации заключения брака. В этот же день прекращается попечительство над несовершеннолетним.

3) Эмансипация представляет собой объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным в связи с тем, что этот гражданин «работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской

⁷⁹ п.2 ст. 40 ГК РФ

деятельностью»⁸⁰. При этом несовершеннолетнему должно исполниться не менее 16 лет.

4) И наконец, еще одна ситуация, в которой прекращается опека над ребенком. Если опекун был назначен ребенку несовершеннолетних родителей⁸¹, то достижение таким родителем 18 лет, а равно его эмансипация или вступление в брак до 18 лет прекращают полномочия опекуна над ребенком. В данном случае сам родитель непосредственно приобретает полную гражданскую дееспособность, а следовательно, вправе совершать необходимые юридические действия от своего имени и от имени своего ребенка.

5) Восстановление дееспособности лица.

Для того чтобы лицо, признанное недееспособным вследствие психического расстройства, приобрело гражданскую дееспособность в полном объеме, необходимо соответствующее решение суда⁸². Моментом прекращения опеки будет в данном случае день вступления решения суда в законную силу.

Вторая группа оснований прекращения опеки (попечительства) объединяется законодательством общим термином - освобождение опекуна (попечителя) от исполнения обязанностей.

Освобождение от выполнения обязанностей должно оформляться с помощью специального постановления.

Так, если опекун (попечитель) обращается в орган опеки и попечительства с просьбой снять с него бремя забот о подопечном, то орган опеки и попечительства, рассмотрев заявление, вправе принять решение, удовлетворив просьбу или отказав в ее удовлетворении. П. 2 ст. 39 ГК РФ приводит примерный перечень уважительных причин, которые могут служить причиной освобождения от выполнения обязанностей, - болезнь опекуна (попечителя), изменение имущественного положения, отсутствие

⁸⁰ ст. 27 ГК РФ

⁸¹ ст. 62 СК РФ

⁸² п. 3 ст. 29 ГК РФ

взаимопонимания с подопечным. Однако это не все возможные причины. В качестве иных можно рассматривать ухудшение состояния здоровья подопечного, требующее его лечения в условиях стационара, изменение семейного положения опекуна (попечителя), переезд его в другую местность и пр. В каждом конкретном случае орган опеки и попечительства решает этот вопрос по своему усмотрению. Однако отказ в удовлетворении просьбы опекуна (попечителя) может быть обжалован им в суд в общем порядке⁸³.

Основанием для освобождения опекуна (попечителя) от выполнения обязанностей может также оказаться перемена в судьбе ребенка.

Так, ребенок мог быть передан под опеку в связи с лишением его родителей родительских прав или ограничением в родительских правах. Закон предусматривает возможность восстановления в родительских правах⁸⁴ и отмены ограничения родительских прав⁸⁵.

Решение суда о восстановлении в родительских правах может содержать пункт о возврате ребенка родителям (одному из них), но может и не устанавливать этого. Таким образом, при отсутствии в решении суда указания на передачу ребенка родителям орган опеки и попечительства вправе решить вопрос о прекращении опеки (попечительства) над ребенком самостоятельно, по своему усмотрению (разумеется, исходя из интересов ребенка). Отмена опеки (попечительства) может оказаться преждевременной по разным причинам, связанным с местом жительства родителя или ребенка, состоянием здоровья ребенка и пр.

В то же время решение суда об отмене ограничения родительских прав, как следует из ст. 76 СК РФ, всегда содержит в себе указание на возвращение ребенка родителям (одному из них). Таким образом, по вступлении решения в законную силу орган опеки и попечительства обязан произвести освобождение опекуна (попечителя) от выполнения обязанностей.

⁸³ Михеева Л.Ю. Институт опеки и попечительства и его перспективы – М., 2010. С. 54.

⁸⁴ ст. 72 СК РФ

⁸⁵ ст. 76 СК РФ

Судьба ребенка может измениться и в том случае, если он будет передан на усыновление. Усыновление считается состоявшимся с момента вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления. Зачастую заявление об установлении усыновления подают сами опекуны (попечители) ребенка, желающие установить с ребенком более прочную юридическую связь.

Последняя группа оснований прекращения опеки (попечительства) - случаи, относящиеся к отстранению опекунов (попечителей) от исполнения обязанностей.

Пункт 3 ст. 39 ГК РФ закрепляет общее основание для отстранения - ненадлежащее выполнение опекуном или попечителем лежащих на нем обязанностей. По смыслу закона данная мера может быть применена лишь при наличии вины опекуна (попечителя). Указанная норма предусматривает и частные случаи такого виновного поведения:

- использование опекуном (попечителем) опеки или попечительства в корыстных целях;
- оставление подопечного без надзора и необходимой помощи без уважительных причин.

Таким образом, отстранение опекуна или попечителя должно незамедлительно произойти при обнаружении органом опеки и попечительства таких фактов его виновного поведения, как растрата вверенного опекуну (попечителю) имущества подопечного, ухудшение состояния здоровья подопечного по причине ненадлежащего ухода. Такие же последствия должны наступить в случае, если опекун (попечитель) не обеспечивает подопечного необходимым питанием, одеждой, обувью и прочим необходимым, а также если подопечный ребенок не посещает учебное заведение (при получении основного общего образования).

Однако для отстранения опекуна (попечителя) не обязательно наступление перечисленных негативных последствий. Достаточно обнаружения органом опеки и попечительства угрозы причинения вреда

имуществу подопечного, его физическому или психическому здоровью или развитию. Если такая угроза создана виновным неисполнением или ненадлежащим исполнением опекуном (попечителем) своих обязанностей, то орган опеки и попечительства вправе применить данную меру.

Права и обязанности опекунов и попечителей над детьми во многом сходны с родительскими правами и обязанностями.

В первую очередь следует выделить такую обязанность, как обязанность воспитывать ребенка (заботиться о его психическом, духовном и нравственном развитии). Осуществление воспитания является одновременно и правом опекуна, который может избирать для этого любые способы. Во-первых, опекун (попечитель) не вправе, воспитывая ребенка, причинять вред его физическому и психическому здоровью, нравственному развитию. «Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей»⁸⁶.

Во-вторых, закон предписывает опекуну (попечителю) учитывать при выборе способов воспитания мнение ребенка⁸⁷. Ребенок имеет право быть заслушанным всегда, следовательно, как опекун (попечитель), так и работники органа опеки и попечительства и иные лица обязаны его выслушать. При этом учитывать мнение ребенка необходимо, по общему правилу, лишь после достижения им десяти лет. Учет мнения ребенка не означает принятия желаемого им решения (например, не ходить в школу). Согласие или несогласие ребенка имеет юридическое значение лишь в случаях, прямо указанных в законе (при усыновлении, передаче в приемную семью и пр.)⁸⁸.

В-третьих, способы воспитания ребенка должны избираться опекуном (попечителем) с учетом рекомендаций органа опеки и попечительства). Такие

⁸⁶ ст. 65 СК РФ.

⁸⁷ ст. 57 СК РФ

⁸⁸ Гулидов П.В. Объективные предпосылки изменения Российского законодательства об опеке и попечительстве // Журнал российского права. 2010. N 6. С. 312.

рекомендации (советы) могут быть выражены как в письменной, так и в устной форме. Однако опекун (попечитель) не обязан строго им следовать. Несоблюдение рекомендаций органа опеки и попечительства по поводу воспитания ребенка не может служить, например, основанием для отстранения опекуна (попечителя) от исполнения обязанностей, если при этом им не были допущены более серьезные нарушения.

Осуществление воспитательных функций опекуном (попечителем), как правило, невозможно без совместного проживания с ребенком⁸⁹. Однако понятно, что такой необходимости нет в тех случаях, когда ребенок почти достиг совершеннолетия и достаточно самостоятелен.

Следующая обязанность опекунов (попечителей) - заботиться о здоровье ребенка и его физическом развитии. И вновь закон не устанавливает способов осуществления такой заботы. В этом и нет необходимости. Опекун (попечитель) ребенка обязан совершать все необходимые действия, чтобы обеспечить полноценное физическое развитие ребенка. В первую очередь ребенка надо обеспечить питанием. В круг этих действий входит также медицинский уход (осуществляемый в случае болезни самим опекуном или в необходимых случаях специалистом) и профилактика заболеваний ребенка, включающая занятия спортом и т.п.

Другим немаловажным фактором, формирующим полноценную личность, является общение. Законодательство специально регулирует порядок общения ребенка с родственниками, основываясь на том, что именно данные социальные связи для него наиболее полезны и необходимы.

Представительство и защита прав и интересов ребенка - та обязанность опекуна (попечителя), исполнение которой осуществляется с помощью юридических действий.

⁸⁹ п.2 ст. 36 ГК РФ

Таких действий опекуны (попечители) должны совершать немало. В первую очередь речь пойдет о сделках, заключаемых от имени подопечного. Роли опекунов и попечителей здесь различны.

Опекун совершает сделки от имени малолетних граждан, за исключением тех сделок, которые малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе совершать самостоятельно. В их число входит:

- 1) мелкие бытовые сделки;
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.⁹⁰

Попечитель дает согласие подопечному на совершение сделок, кроме тех сделок, которые он вправе совершать самостоятельно:

- 1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- 2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- 3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные организации и распоряжаться ими;
- 4) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки⁹¹.

Полномочия опекунов и попечителей не распространяются на сделки с тем имуществом подопечного, которое передано в доверительное управление⁹². Согласно ст. 37 ГК РФ для совершения опекунами (попечителями) указанных действий в ряде случаев требуется предварительное разрешение органа опеки и попечительства.

⁹⁰ п. 2 ст. 28 ГК РФ

⁹¹ 2 ст. 26 ГК РФ

⁹² ст. 38 ГК РФ

2. Права детей, находящихся под опекой (попечительством).

Перечень прав детей, находящихся под опекой (попечительством), дан в ст. 148 СК и включает в себя права как личного, так и имущественного характера. Подопечные дети имеют все те права, которыми СК наделяет несовершеннолетних детей. Поэтому в ст. 148 СК лишь конкретизируются положения гл. 11 Семейного кодекса о правах несовершеннолетних детей в связи с установлением над ними опеки (попечительства). Кроме того, специальное законодательное выделение прав детей, находящихся под опекой (попечительством), должно служить дополнительной гарантией соблюдения их законных прав и интересов. Дети, находящиеся под опекой (попечительством), имеют право на:

- а) воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу со стороны опекуна (попечителя), совместное с ним проживание;
- б) обеспечение им условий для содержания, воспитания, образования, всестороннего развития и уважение их человеческого достоинства;
- в) причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты;
- г) сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением, а при отсутствии жилого помещения имеют право на получение жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством;
- д) защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя);
- е) обладание правами, предусмотренными ст. 55 и 57 СК (то есть право на общение с родителями и другими родственниками; право выражать свое мнение).

Опекуны и попечители обладают полностью совпадающей с субъективным неимущественным правом родителей свободой выбора средств и

методов воспитания подопечного ребенка с соблюдением ограничений⁹³. В силу этих ограничений средства и методы воспитания должны исключать причинение вреда физическому и психическому развитию ребенка, а также пренебрежительное жестокое, грубое унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию ребенка.

Для несовершеннолетних особое значение имеют принадлежащие им, как и другим гражданам, личные неимущественные права, среди которых чаще всего выделяют следующие:

1) права, обеспечивающие физическое благополучие личности: право на жизнь, здоровье, благоприятную окружающую среду;

2) права, способствующие формированию индивидуальности личности, - право на имя, на индивидуальный облик, право на честь, достоинство, деловую репутацию;

3) права, обеспечивающие автономию личности в обществе: право на тайну частной жизни и право на неприкосновенность частной жизни.⁹⁴

Право несовершеннолетнего подопечного на заботу со стороны опекуна (попечителя) совпадает с правом детей на заботу со стороны родителей и предполагает необходимость удовлетворения его жизненно важных потребностей (питание, уход, одежда, медицинская помощь, книги, игрушки, учебники и т.п.).

Право ребенка, находящегося под опекой (попечительством), на воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу с его стороны и совместное с ним проживание основано на закрепленном в СК праве ребенка жить и воспитываться в семье⁹⁵ и соответствует положениям гражданского законодательства о месте жительства несовершеннолетних детей, находящихся под опекой или попечительством⁹⁶. В частности, п. 2 ст. 20 ГК

⁹³ П.1 ст. 65 СК РФ

⁹⁴ Гражданское право. Часть I. Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. - М., 1997. - С.135..

⁹⁵ ст. 54 СК

⁹⁶ ст. 20 и п. 2 ст. 36 ГК

предусматривает, что местом жительства несовершеннолетних, не достигших возраста четырнадцати лет, признается место жительства их законных представителей - опекунов, а п. 2 ст. 36 ГК обязывает опекунов и попечителей несовершеннолетних проживать совместно со своими подопечными. Лишь в ряде случаев, когда опекун (попечитель) не имеет возможности в силу уважительных причин (болезнь, длительная командировка, необходимость ухода за больным родственником и т. п.) лично воспитывать ребенка, он имеет право на временное помещение подопечного ребенка в соответствующее воспитательное учреждение

Не вызывает сомнений, что предусмотренные законом цели опеки или попечительства могут быть достигнуты, как правило, при совместном проживании ребенка с его опекуном (попечителем), то есть в условиях их постоянного общения и контакта. В этой связи регистрационный учет детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, может осуществляться по месту их временного пребывания в семье опекуна (попечителя)⁹⁷. Причем последующее их снятие с регистрационного учета по месту пребывания возможно только с разрешения органа опеки и попечительства. Законом⁹⁸ допускается раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим шестнадцати лет, но только с разрешения органа опеки и попечительства и при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного.

С совместным проживанием с опекуном (попечителем) в немалой степени связана и реализация права ребенка на обеспечение ему условий для содержания, воспитания, образования, а также физического, психического, духовного и нравственного развития⁹⁹. Естественно, что задачи воспитания ребенка не могут быть достигнуты без неукоснительного соблюдения принципа

⁹⁷ п. 2 ст. 8 Закона "О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей"

⁹⁸ п. 2 ст. 36 ГК

⁹⁹ 54, 63 СК

уважения его человеческого достоинства, исключаящего пренебрежительное, жестокое и грубое обращение с детьми.

Право ребенка, оставшегося без попечения родителей, на обеспечение ему условий для получения образования основано на положениях Конвенции о правах ребенка, Конституции РФ и Закона РФ «Об образовании» об обязательности, бесплатности и общедоступности основного общего образования для каждого ребенка. Содержание этого права конкретизируется федеральным законодательством и другими нормативными правовыми актами РФ. Установлено, что дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, имеют право на бесплатное обучение в государственных и муниципальных учреждениях начального профессионального образования на основе полного государственного обеспечения. В качестве дополнительной гарантии реализации права детей, утративших попечение родителей, на получение образования введено правило, в соответствии с которым решение об их исключении из общеобразовательных учреждений может приниматься только с согласия органов опеки и попечительства.

Опекун (попечитель) должен обеспечить осуществление несовершеннолетним подопечным права на получение основного общего образования, соблюдая при этом требования об обязательном учете мнения ребенка при выборе образовательного учреждения и формы его обучения. При соблюдении данного условия опекун (попечитель) обладает следующими правами и обязанностями в сфере образования несовершеннолетних¹⁰⁰:

- выбор формы обучения;
- выбор образовательных учреждений;
- защита законных прав и интересов ребенка в процессе получения образования;
- участие в управлении образовательным учреждением;
- выполнение устава образовательного учреждения.

¹⁰⁰ Ст.52 Закона РФ «Об образовании»

Право подопечного ребенка на обеспечение ему условий для содержания подкрепляется установленной ГК РФ обязанностью опекунов (попечителей) заботиться о содержании своих подопечных. Для исполнения этой обязанности опекун (попечитель) вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства производить необходимые для содержания несовершеннолетнего подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода. Распоряжаясь предназначенными для несовершеннолетнего подопечного ребенка средствами, опекун (попечитель) обеспечивает ему необходимое содержание. В свою очередь государство устанавливает и гарантирует конкретные формы материального обеспечения детей, оставшихся без попечения родителей, и тем самым создает необходимые условия для их содержания опекунами (попечителями).

Предусмотренное ст. 148 СК право подопечного ребенка на обеспечение ему условий для содержания подкрепляется установленной ГК¹⁰¹ обязанностью опекунов (попечителей) заботиться о содержании своих подопечных. Для исполнения этой обязанности опекун (попечитель) вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства производить необходимые для содержания несовершеннолетнего подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода¹⁰². Таким образом, распоряжаясь предназначенными для несовершеннолетнего подопечного ребенка средствами, опекун (попечитель) обеспечивает ему необходимые условия для содержания. В свою очередь, государство устанавливает и гарантирует конкретные формы материального обеспечения детей, оставшихся без попечения родителей, и тем самым создает необходимые условия для их содержания.

К источникам средств существования несовершеннолетних подопечных относятся:

¹⁰¹ п. 1 ст. 36

¹⁰² п. 3 ст. 37 ГК

а) ежемесячные денежные средства, выплачиваемые государством на содержание опекаемых детей. Причем в соответствии с п. 3 постановления Правительства РФ от 20 июня 1992 г. № 409 "О неотложных мерах по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" (с изменениями и дополнениями) на детей, находящихся под опекой (попечительством), распространены нормы материального обеспечения и льготы, установленные законодательством для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся в воспитательных учреждениях;

б) ежемесячные пособия, выплачиваемые в РФ гражданам, имеющим детей, согласно Федеральному закону от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей" (с последующими изменениями и дополнениями)- в тех случаях, когда оснований для выплаты ежемесячных денежных средств на подопечного нет;

в) доходы от управления имуществом несовершеннолетних подопечных (проценты по вкладам в банках, дивиденды по акциям и т. п.);

г) алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты, причитающиеся детям, находящимся под опекой (попечительством).

Отдельно в ст. 148 СК выделено право ребенка, находящегося под опекой (попечительством), на сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением. Собственником жилого помещения (квартира, часть квартиры, жилой дом) ребенок мог стать на основании наследования его по закону или по завещанию, приватизации, получения в дар, купли-продажи. Сохранение за детьми, находящимися под опекой (попечительством), права собственности на принадлежащее им жилое помещение обусловлено положениями гражданского и жилищного законодательства¹⁰³. Передача под опеку (попечительство) несовершеннолетнего ребенка не влечет за собой прекращение права

¹⁰³ ст. 209, 288 ГК; ст. 3 Закона о приватизации жилищного фонда в РФ

собственности на принадлежащее ему имущество, в том числе и на жилое помещение.

Граждане - собственники жилых помещений владеют, пользуются и распоряжаются ими по своему усмотрению, в том числе вправе продавать, дарить, сдавать в аренду эти помещения, а также совершать с ними иные сделки, не противоречащие законодательству. Однако несовершеннолетний подопечный ребенок не вправе самостоятельно распоряжаться жилым помещением. Необходимо предварительное разрешение органа опеки и попечительства на совершение сделок в отношении жилых помещений, собственниками которых являются дети, оставшиеся без попечения родителей¹⁰⁴.

Одним из важных прав ребенка, находящегося под опекой (попечительством), является его право на защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя). Защита прав и законных интересов ребенка в таких случаях осуществляется органом опеки и попечительства или судом. В суд ребенок вправе самостоятельно обратиться после достижения возраста четырнадцати лет. Основанием для принятия органом опеки и попечительства необходимых мер по защите прав и законных интересов подопечного ребенка может быть как заявление (обращение) самого ребенка о фактах злоупотребления со стороны опекуна или попечителя (жестокое обращение с ребенком, расходование средств, выплачиваемых на содержание ребенка, на личные нужды), так и сведения об этом, полученные из иных источников (в том числе сообщений должностных лиц и граждан). Причем при подтверждении фактов злоупотребления со стороны опекуна (попечителя) последний может быть отстранен от исполнения этих обязанностей органом опеки и попечительства.

В соответствии с п. 2 ст. 148 СК ребенок, находящийся под опекой (попечительством), имеет право на общение с родителями, если они не лишены

¹⁰⁴ ст. 37 ГК

родительских прав, и другими родственниками. Опекун (попечитель) обязаны обеспечить подопечным детям возможность осуществления этого права. Если родители ограничены в родительских правах, то опекун (попечитель) может разрешить ребенку с ними общаться при условии, что такое общение не противоречит интересам ребенка¹⁰⁵. Подопечный ребенок также вправе выражать свое мнение при решении опекуном (попечителем) любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. При этом учет мнения подопечного ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам¹⁰⁶. А в некоторых случаях (изменение имени и (или) фамилии ребенка; восстановление родителей в родительских правах; усыновление; передача в приемную семью) органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия подопечного ребенка, если он достиг возраста десяти лет¹⁰⁷.

Федеральным законодательством для детей, находящихся под опекой (попечительством), предусмотрен ряд льгот. На детей, находящихся под опекой (попечительством), полностью распространяются также льготы, установленные законодательством для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в том числе:

а) Бесплатные путевки в школьный или студенческий спортивно-оздоровительный лагерь труда и отдыха, при медицинских показаниях — в санаторно-курортное учреждение. К месту лечения или отдыха и обратно предоставляется бесплатный проезд за счет бюджетных средств;

б) Подопечные дети имеют право на получение бесплатного медицинского обслуживания и оперативного лечения в любых государственных или муниципальных лечебно-профилактических учреждениях, в частности при проведении оздоровительных мероприятий,

¹⁰⁵ ст. 75 СК

¹⁰⁶ ст. 57 СК

¹⁰⁷ ст. 59, 72, 132, 154 СК

диспансеризации и регулярных медосмотров. Все это также осуществляется за счет средств из соответствующего бюджета;

в) Дети под опекой имеют право собственности на земельный участок, который ранее был предоставлен их родителям или родителю на правах собственного участка в постоянном (бессрочном) пользовании для ведения фермерского хозяйства, животноводства, садоводства, подсобного хозяйства, дачного хозяйства, личного жилищного строительства, а также на земельную долю, право на которую получили родители подопечного в процессе приватизации или реорганизации предприятия и организации агропромышленного комплекса;

г) Льготы детям, находящимся под опекой, предполагают бесплатный проезд обучающихся в образовательном учреждении любого типа на городском транспорте (кроме такси), пригородном, сельском, внутрирайонном, а также бесплатный проезд во время каникул к месту проживания и обратно к образовательному учреждению;

д) Сироты и дети, которые остались без родительского попечения, кроме государственного обеспечения, предусмотрена стипендия, которая увеличена не меньше, чем на 50 % по сравнению с обычным размером стипендии, которая установлена в этом образовательном учреждении. Также предусмотрена выплата в размере 100% заработной платы, которая начислена во время производственной практики или обучения;

е) Дети-сироты и дети, оставшиеся без родительского попечения, в течение всего обучения ежегодно получают пособие на приобретение письменных принадлежностей и учебной литературы в сумме, равной 3-м стипендиям. Выплата таких пособий осуществляется не позже, чем за 30 дней до начала учебного года.

ГЛАВА 3 ПРИЕМНАЯ СЕМЬЯ

1. Образование приемной семьи

Приемная семья – основанное на договоре о передаче ребенка на воспитание в семью правоотношение между ребенком, оставшимся без попечения родителей, и совершеннолетним дееспособным гражданином в целях воспитания, содержания и образования ребенка, а также защиты его прав и интересов. Приемная семья дает возможность обеспечить детям их право на семейное воспитание, которому законом отдается безусловное предпочтение¹⁰⁸.

Субъектами семейных правоотношений, основанных на договоре о передаче ребенка на воспитание в приемную семью, являются приемный ребенок и приемный родитель.

Приемный ребенок – лицо, не достигшее возраста 18 лет и утратившее попечение родителей.

Приемный родитель – совершеннолетний гражданин, заключивший договор о передаче ребенка на воспитание в свою семью с органом опеки и попечительства¹⁰⁹.

Приемная семья существенно отличается от других форм принятия детей на воспитание. От усыновления - договорным и временным характером отношений, от опеки и попечительства - возрастными границами подопечных и способом оформления отношений; от отношений с лицами, взявшими детей на фактическое воспитание и содержание - также оформлением, невозможностью требований по взаимному содержанию¹¹⁰.

¹⁰⁸ Федеральный закон от 21.12.1996 N 159-ФЗ (ред. от 31.12.2014) "О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей"

¹⁰⁹ Каменецкая М.С. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО РОССИИ: Учебно-практическое пособие: М.: ЕАОИ, 2007. – с.328

¹¹⁰ Сердюк Е.О. Передача ребенка на попечение в приемную семью. //Народное образование. № 4, 2002. с. 94.

Приемная семья образуется на основании договора о передаче ребенка на воспитание в семью, который заключается между органом опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка и приемными родителями, то есть супругами или отдельными гражданами, желающими взять детей на воспитание в семью¹¹¹. Основанием для заключения такого договора является заявление лиц, желающих взять ребенка на воспитание, с просьбой о передаче им на воспитание конкретного ребенка, которое подается в орган опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка. В договоре указывается срок его действия и оговаривается порядок его продления. Примерная форма договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью представлена в Приложении № 1 к Положению о приемной семье. Необходимые изменения и дополнения в текст примерного договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью могут быть внесены по соглашению сторон с учетом конкретной жизненной ситуации. К заявлению должно быть приложено действующее в течение одного года заключение органа опеки и попечительства о возможности быть приемными родителями и другие необходимые документы.

Приемными родителями могут стать только совершеннолетние лица обоего пола, как состоящие в браке, так и не состоящие в браке, способные воспитывать детей и создать им условия для всестороннего развития¹¹². Закон устанавливает запрет для отдельных категорий граждан быть приемными родителями. Это касается лиц, в возможности которых обеспечить надлежащее семейное воспитание детей имеются по объективным причинам серьезные и веские сомнения. К ним отнесены:

а) граждане, признанные судом недееспособными вследствие психического расстройства, в результате которого не могут понимать значения

¹¹¹ п. 1 ст. 152 СК

¹¹² п. 1 ст. 153 СК

своих действий или руководить ими¹¹³, или ограниченно дееспособными вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, в связи с чем ставят свою семью в тяжелое материальное положение¹¹⁴;

б) лица, лишённые по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах¹¹⁵;

в) лица, отстранённые от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей (при использовании ими опеки (попечительства) в корыстных целях, при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи)¹¹⁶;

г) бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине (в случае уклонения усыновителей от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребления родительскими правами, жестокого обращения с усыновленными, заболевания хроническим алкоголизмом или наркоманией¹¹⁷;

д) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию детей.

Подбор приемных родителей осуществляется органами опеки и попечительства¹¹⁸. Лица, желающие взять ребенка на воспитание в приемную семью, подают в орган опеки и попечительства по месту своего жительства заявление с просьбой дать заключение о возможности быть приемными родителями. К заявлению должны быть приложены следующие документы: справка с места работы с указанием должности и размера заработной платы либо копия декларации о доходах, заверенная в установленном порядке; документ, подтверждающий наличие жилья у лица, желающего взять ребенка

¹¹³ ст. 29 ГК

¹¹⁴ ст. 30 ГК

¹¹⁵ ст. 69-71, 73 СК

¹¹⁶ п. 3 ст. 39 ГК

¹¹⁷ ст. 141 СК

¹¹⁸ п. 2 ст. 153 СК; п. 7-11 Положения о приемной семье

на воспитание в приемную семью (копия финансового лицевого счета с места жительства и выписка из домовой книги для нанимателей жилого помещения в государственном и муниципальном жилищном фонде либо документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение); копия свидетельства о заключении брака (если состоят в браке); медицинская справка лечебно-профилактического учреждения о состоянии здоровья лица (лиц), желающего взять ребенка на воспитание в приемную семью.

Порядок создания приемной семьи и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания ребенка или детей в приемной семье определяется постановлением Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан»¹¹⁹.

Для подготовки заключения о возможности быть приемными родителями орган опеки и попечительства составляет акт по результатам обследования условий жизни лиц, желающих взять ребенка на воспитание в приемную семью.

Препятствием к этому являются только предусмотренные законом обстоятельства. Приемные родители, в отличие от опекунов (попечителей), состоят в договорных отношениях с органом опеки и попечительства и получают вознаграждение за выполнение своих обязанностей. Кроме того, между детьми и приемными родителями в принципе должны возникнуть более тесные связи, чем между подопечными детьми и опекунами (попечителями), на что указывает само наименование субъектов приемной семьи: "приемные родители" и "приемный ребенок".

В Положении о приемной семье сказано, что в семье, принявшей ребенка на воспитание, общее количество детей, родных, усыновленных и принятых на

¹¹⁹ Российская газета. 2009. 27 мая.

воспитание, не должно превышать восьми человек¹²⁰, и приведен перечень детей, которые могут быть переданы на воспитание в приемную семью. Это:

- дети-сироты;
- дети, родители которых неизвестны;
- дети, родители которых судебным решением признаны безвестно отсутствующими;
- дети лиц признанных недееспособными;
- дети родителей лишенных родительских прав или ограничены в них;
- дети лиц осужденных к лишению свободы вступившим в законную силу приговором суда;
- дети лиц, которые не могут по состоянию здоровья содержать и воспитывать своих детей,
- а также дети лишенные родительского попечения;
- дети, помещенные в воспитательные, лечебно-профилактические учреждения и учреждения социальной защиты населения.

С учетом того, что приемная семья создается только на основе договора, законодатель предполагает, что отношения по воспитанию детей в приемной семье строятся исключительно на добровольной основе¹²¹. Срок, на который дети помещаются в приемную семью, указывается в договоре о передаче ребенка в приемную семью¹²².

Инициатором заключения договора выступают граждане, желающие принять ребенка на воспитание.

Орган опеки и попечительства предоставляет приемным родителям информацию о ребенке (детях), который может быть передан на воспитание в приемную семью, и выдает направление для посещения ребенка по месту его жительства (нахождения).

¹²⁰ п. 2 Положения о приемной семье

¹²¹ Пронин И.В. Проблемы при передаче ребенка в приемную семью. //Законность. №10, 2003. с.47.

¹²² п. 15 Положения о приемной семье

При подборе ребенка (детей) из воспитательных учреждений и лечебно-профилактических учреждений, учреждений социальной защиты населения или других аналогичных учреждений вне зависимости от их ведомственной принадлежности и организационно-правовой формы администрация этих учреждений обязана ознакомить лиц (лицо), желающих взять ребенка (детей) на воспитание, с личным делом ребенка и медицинским заключением о состоянии его здоровья¹²³.

Если заявитель в своем заявлении выразили желание взять на воспитание больного ребенка, ребенка с ослабленным здоровьем, с отклонениями в физическом и умственном развитии или ребенка-инвалида, то заключении органа опеки и попечительства должно быть особо указано на наличие у будущих приемных родителей условий ли воспитания именно такого ребенка. В том случае, если заключение органа опеки и попечительства будет иметь форму отказа, то такой отказ может быть обжалован в суде.

Следует учитывать, что дети, находящиеся в родстве между собой, должны воспитываться в одной приемной семье, если нет медицинских противопоказаний или других причин, препятствующих этим детям воспитываться в одной приемной семье.

Передача ребенка в приемную семью осуществляется только с основания заключения органа опеки и попечительства и с согласия воспитательного лечебно-профилактического учреждения социальной защиты населения, если ребенок находится в одном из этих учреждений. Если ребенок, передаваемый в семью старше 10 лет, то не только учет его мнения, а четкое выражение им согласия является обязательным.

Предварительно, поскольку договор предусматривает передачу на воспитание конкретного ребенка, граждане, которые изъявили желание принять в семью ребенка, выбирают такого ребенка и согласовывают свой выбор с

¹²³ Королев Ю. А. Усыновление - проблемы решенные и нерешенные. //Адвокат. № 2, 2000. с.52.

органом опеки и попечительства, который обязан не только представить будущим приемным родителям всю интересующую их информацию о ребенке, который может быть передан им на воспитание, но и разрешить посещение этого ребенка по месту его жительства или нахождения.

Если ребенок передается на воспитание в приемную семью из воспитательного либо лечебно-профилактического учреждения, то на эти учреждения возлагается обязанность без помех и проволочек ознакомить будущих приемных родителей с личным делом подлежащего передаче ребенка и имеющейся медицинской документацией о состоянии его здоровья¹²⁴.

Положение о приемной семье содержит перечень документов, которые администрация вышеназванных учреждений либо лицо, у которого находится подлежащий передаче в приемную семью ребенок, обязаны представить в орган опеки и попечительства. Это:

- свидетельство о рождении ребенка;
- выписку из истории развития ребенка (истории новорожденного) о состоянии здоровья;
- справку о состоянии здоровья матери и течении родов (в случае передачи ребенка из родильного дома, родильного отделения лечебно-профилактического учреждения);
- документ об образовании (для детей школьного возраста);
- документы о родителях (копию свидетельства о смерти, приговор или решение суда, справку о болезни, розыске родителей и другие документы, подтверждающие отсутствие родителей или невозможность воспитания ими своих детей);
- документы, подтверждающие наличие правовых оснований для передачи ребенка на воспитание в приемную семью свидетельство о смерти родителя или родителей;

¹²⁴ Чертков С.П. О проблемах приемных семей. //Закон и право. № 3, 2000. с. 61.

- копия решения суда о признании родителей недееспособными, безвестно отсутствующими или умершими;
- акт о том, что ребенок был подкинут, и др.);
- заключение о состоянии здоровья ребенка;
- справку о наличии и местонахождении братьев и сестер;
- опись имущества, принадлежащего ребенку, и сведения о лицах, отвечающих за его сохранность;
- документы о закреплении ранее занимаемой жилой площади за несовершеннолетним;
- копию решения суда о взыскании алиментов, документы, подтверждающие право на пенсию, пенсионную книжку на ребенка, получающего пенсию, документ о наличии счета, открытого на имя ребенка в банковском учреждении.
- заключение экспертной комиссии о физическом и умственном развитии ребенка, выданное в установленном порядке.

Указанные документы передаются непосредственно приемным родителям не позднее двухнедельного срока после заключения договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью.

После заключения договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью все эти документы вместе с дополнительными документами, передаются органом опеки и попечительства приемным родителям¹²⁵.

Орган опеки и попечительства должен выдать приемным родителям удостоверение установленного образца, которое позволяет им защищать права и интересы принятого в семью на воспитание ребенка без специальных на то полномочий.

Последнее десятилетие в Российской Федерации держится довольно стойкая тенденция: из ста тысяч детей, оставшихся без попечения родителей, 70

¹²⁵ П. 25 Положение о приемной семье.

процентов передаётся, на воспитание в семьи, 30 процентов устраивается на воспитание в детские интернатные учреждения¹²⁶.

Содержание договора о передаче ребенка на воспитание в семью определяется ст. 153.1. СК. Из нее следует, что данный договор должен обязательно предусматривать:

- а) условия содержания, воспитания и образования ребенка;
- б) срок, на который ребенок помещается в приемную семью;
- в) права и обязанности приемных родителей;
- г) обязанности по отношению к приемной семье органа опеки и попечительства;
- д) основания и последствия прекращения договора.

2. Содержание ребенка (детей) переданного в приемную семью.

Общий принцип содержания ребенка в приемной семье - приравнение его к детям - воспитанникам домов ребенка, детских домов и детям, оставшимся без попечения родителей, находящимся в интернатных учреждениях.

Содержание ребенка есть неременная предпосылка его развития, роста. Оказание ему материальной поддержки со стороны его родителей относится поэтому к главным обязанностям матери и отца¹²⁷.

Злостное уклонение от выполнения этих обязанностей является основанием для лишения родительских прав¹²⁸. Но если родителей нет либо они не могут или не хотят содержать своих несовершеннолетних детей, возникает проблема жизнеобеспечения последних, которая может быть решена путем возложения на опекуна или приемного родителя обязанности распорядиться причитающимися подопечному средствами.

¹²⁶ Нестеров Р. Е. Приемные родители. //Российская юстиция. № 8, 2003. с.46.

¹²⁷ П. 1 ст. 80 СК РФ.

¹²⁸ Ст. 69 СК РФ.

С другой стороны, при отсутствии родительского попечения возникает необходимость обеспечивать и воспитание ребенка, на что он имеет право¹²⁹. Хотя Семейный кодекс не предусматривает в качестве самостоятельного право несовершеннолетнего на образование, само собой разумеется, что получение им основного общего образования - одна из важных предпосылок его воспитания, осуществляемого приемными родителями

Таков еще один аспект жизни ребенка, без разносторонней заботы о котором он нормально существовать не может. Отсутствие такой заботы опять-таки может быть восполнено с помощью приемных родителей, которым предстоит защищать все права и интересы своего ребенка. Вместе с тем обращает на себя внимание тот факт, что защита прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан (в число которых входят несовершеннолетние) обеспечивается путем возложения на приемных родителей установленных законом прав и обязанностей.

Приемные родители, которые несут перед обществом ответственность за принятого на воспитание ребенка, обязаны воспитывать его на основе взаимного уважения, организовывать общий быт и досуг, создавать оптимальные условия для получения им образования, заботиться о его здоровье, физическом, психическом и нравственном развитии, защищать его права и интересы.

Согласно Семейному кодексу РФ, каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно. При отсутствии родителей, при лишении их родительских прав и в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органами опеки и попечительства¹³⁰.

Для более полного обеспечения названного права ребенка семейное законодательство вводит наряду с традиционными институтами усыновления и

¹²⁹ п. 1 ст. 54 СК РФ.

¹³⁰ п. 2 ст. 54 СК РФ.

опеки также институт приемной семьи. Дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче на воспитание в семью на усыновление, под опеку или в приемную семью. Лишь при отсутствии возможности поместить детей в семью они передаются на воспитание в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей¹³¹.

На содержание каждого ребенка приемной семье ежемесячно выплачиваются денежные средства в порядке и размере, установленных Правительством РФ. Размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества принятых на воспитание детей, устанавливаются законами субъектов Российской Федерации¹³².

Исходя из Закона Челябинской области от 13 марта 2000 года N 112-ЗО ОБ ОПЛАТЕ ТРУДА ПРИЕМНЫХ РОДИТЕЛЕЙ И ДОПОЛНИТЕЛЬНЫХ МЕРАХ СОЦИАЛЬНОЙ ПОДДЕРЖКИ ПРИЕМНЫХ СЕМЕЙ можно отметить:

В зависимости от количества детей, принятых на воспитание, приемной семье (независимо от образования, стажа, места работы, дохода приемных родителей) в счет оплаты труда ежемесячно на одного ребенка выплачивается сумма из расчета 13 разряда Единой тарифной сетки с начислением районного коэффициента. За каждого следующего ребенка сумма увеличивается на 15 процентов. Указанная сумма выплачивается одному из родителей.

За воспитание каждого переданного на воспитание в приемную семью ребенка, не достигшего 3-летнего возраста, ребенка с отклонениями в развитии, ребенка - инвалида размер оплаты труда, предусмотренный в настоящей статье, увеличивается на 15 процентов.

На ребенка, передаваемого на воспитание в приемную семью на один год и более, приемной семье одновременно выплачиваются денежные средства на

¹³¹ П. 1 ст. 123 Семейный Кодекс РФ.

¹³² Ст. 153.1 СК РФ

приобретение мебели в размере 15067 рублей. В случае передачи на воспитание в приемную семью двух и более детей денежные средства на приобретение мебели выплачиваются на каждого ребенка.

Приемной семье ежемесячно на одного ребенка выплачиваются денежные средства на приобретение предметов хозяйственного обихода, личной гигиены, игр, игрушек и книг в размере 160 рублей.

Денежные средства на оплату жилищно-коммунальных услуг и услуг бытового обслуживания выплачиваются приемным семьям, в которых воспитываются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, ежемесячно в полном размере.

Выплата денежных средств, предусмотренных настоящим Законом, прекращается в следующих случаях:

- а) достижение ребенком совершеннолетия;
- б) передача ребенка под опеку (попечительство);
- в) расторжение договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью либо устройство ребенка на полное государственное обеспечение в образовательное, воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социального обслуживания и в другие учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей;
- г) усыновление ребенка;
- д) объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным) в соответствии с федеральным законодательством;
- е) смерть ребенка.

Приемные родители обязаны воспитывать ребенка, заботиться о его здоровье, нравственном и физическом развитии, создавать необходимые условия для получения им образования, готовить его к самостоятельной жизни. Приемные родители несут за приемного ребенка ответственность перед обществом.

Приемные родители являются законными представителями приемного ребенка, защищают его права и интересы, в том числе в суде, без специальных на то полномочий.

Права приемных родителей не могут осуществляться в противоречии с интересами ребенка. Приемные родители вправе помещать детей в дошкольные образовательные учреждения на общих основаниях.

Органы опеки и попечительства по месту нахождения имущества (в том числе жилого помещения) ребенка обеспечивают контроль за его использованием и сохранностью.

Ребенок в приемной семье имеет право на поддержание личных контактов с кровными родителями, родственниками, если это не противоречит интересам ребенка (детей), его нормальному развитию, воспитанию. Контакты родителей с ребенком (детьми) допускаются с согласия приемных родителей.

В спорных случаях порядок общения между ребенком (детьми), его родителями, родственниками и приемными родителями определяется органами опеки и попечительства.

Договор должен исполняться лично приемными родителями и надлежащим образом в соответствии с его условиями и требованиями закона. Односторонний отказ от исполнения не допускается.

При возникновении между приемными родителями и органом опеки спора он рассматривается сторонами в срок, установленным договором, в целях выработки согласованного решения, а при не достижении соглашения – передается на разрешение в суд. В связи с этим возможно изменение и расторжение договора как по соглашению сторон, так и по решению суда.

В ст. 153.2. СК РФ предусмотрены лишь основания для расторжения договора:

– наличие уважительных причин: болезнь, отсутствие взаимопонимания с ребенком, изменение семейного или имущественного

положения, конфликтные отношения между детьми – при расторжении договора по инициативе приемных родителей;

– возникновение в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка, возвращение ребенка родителям, усыновление ребенка – при расторжении договора по инициативе органа опеки и попечительства.

Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью может быть расторгнут по основаниям, указанным в самом договоре. Помимо расторжения договора, его действие прекращается с достижением ребенком возраста совершеннолетия и со смертью ребенка или приемного родителя. В последнем случае ребенок передается снова на попечение органа опеки, который решает вопрос о его устройстве.

Семейным законодательством¹³³ допускается возможность немедленного отобрания ребенка у приемных родителей в связи с непосредственной угрозой жизни ребенка или его здоровью на основании акта органа опеки и попечительства. О проведенной мере орган опеки незамедлительно уведомляет прокурора.

Орган опеки и попечительства обеспечивает временное устройство ребенка, поэтому изменяются правоотношения между приемным родителем и ребенком.

После вынесения административного акта орган опеки принимает меры для расторжения договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью.

ИЗ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

«В приемную семью супругов И. были переданы десятилетний ребенок А. и одиннадцатилетняя К., оставшиеся после смерти матери без попечения. В договоре, заключенном между органами опеки и попечительства и приемными родителями, было предусмотрено, что орган опеки и

¹³³ ст. 77 СК РФ

попечительства в течение шести месяцев выделит приемным родителям трехкомнатную квартиру с мебелью. Однако в течение двух лет квартира не была предоставлена. В этот период у супругов родилась двойня, и они вынуждены были обратиться в суд с требованием о предоставлении квартиры, поскольку проживать в двухкомнатной квартире с четырьмя детьми невозможно. Однако орган опеки и попечительства в суде заявил, что квартиру он выделить не имеет возможности, но супруги имеют право расторгнуть договор и в этом случае приемных детей отправят в детский дом. Кроме того, орган опеки и попечительства хотел по своей инициативе расторгнуть договор, поскольку четверо детей в приемной семье слишком много. К тому же приемные родители не будут надлежащим образом заботиться о приемных детях, так как у них появились свои.

При рассмотрении спора в суде возникли следующие вопросы. Является ли основанием для расторжения договора о передаче детей в приемную семью рождение у супругов своих детей? Могут ли супруги требовать предоставления им квартиры? Могут ли супруги расторгнуть договор? В каких случаях органы опеки и попечительства могут расторгнуть договор о передаче детей в приемную семью? Как должен быть разрешен возникший спор между приемными родителями и органом опеки и попечительства?

Рождение у приемных родителей детей не предусмотрено семейным законодательством в качестве основания для расторжения договора.

Максимальное количество детей в приемной семье в соответствии с постановлением Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан» – восемь человек. Согласно п. 2 ст. 152 СК РФ супруги могут потребовать расторжения договора при наличии уважительных причин, в том числе изменения семейного или имущественного положения. Органы опеки и попечительства могут

потребовать расторжения договора в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка, в случае возвращения ребенка родителям, в случае усыновления ребенка. Спор должен быть решен судом исходя из интересов приемных детей. Если единственным основанием для расторжения договора является изменение семейного положения супругов, то дети должны быть оставлены в приемной семье, а условия договора о передаче ребенка в приемную семью со стороны органов опеки и попечительства должны быть исполнены.»

На первый взгляд может показаться, что воспитание приемных детей ничем не отличается от воспитания родных. Действительно, задачи воспитания и родных, и приемных одинаковы, особенно если приемные дети – маленькие. Однако есть и особые моменты, которые нужно знать и учитывать приемным родителям; им понадобится умение помочь приемным детям войти в семью. А это очень не просто – создавать условия для адаптации так, чтобы дети почувствовали себя полноправными членами нового сообщества.

Психологические проблемы семьи, взявшей на воспитание ребенка, можно условно разделить на две группы. Первая группа этих проблем связана с особенностями переживаний, поведения и ожиданий приемных родителей. Вторая – касается трудностей вхождения в новую семью и адаптации в ней приемного ребенка. Эти проблемы тесно связаны между собой, тем не менее, в их содержании есть свои специфические особенности, которые следует учитывать как приемным родителям, так и представителям специальных служб опеки и попечительства, которые занимаются вопросами усыновления.

Психологические проблемы приемных родителей.

Усыновление со времен Древнего Рима является важным социальным институтом. Однако до сих пор отношение к нему неоднозначное: одни считают, что ребенку лучше жить в семье, другие, наоборот, говорят о преимуществах общественного воспитания в специальных учреждениях. Этому не стоит удивляться, ведь чужой ребенок в семье всегда нечто необычное. Тем

более это необычно для людей, решившихся взять на воспитание ребенка, о котором они практически ничего не знают. Приемным родителям нелегко избавиться от некоторой неуверенности и определенного напряжения, когда после долгого колебания они, наконец, принимают столь ответственное решение и осознают, что вот и они на самом деле стали воспитателями, и теперь еще одна человеческая судьба зависит только от них. Многих еще долго сопровождает «воспитательская дрожь»: сумеют ли они справиться со взятыми на себя обязательствами и благополучно провести ребенка через рифы жизни, удовлетворить в полной мере его душевные потребности, помогая ему стать самостоятельной и неповторимой личностью.

Ребенку, потерявшему собственных родителей, для полноценного развития необходимо семейное окружение, наполненное любовью, взаимным доверием и уважением. У супругов, которые не могут иметь своих детей, есть много родительских потребностей, остающихся неудовлетворенными, и много родительских чувств, остающихся невыраженными. Поэтому при усыновлении происходит встреча неудовлетворенных потребностей одной и другой стороны, что позволяет им быстрее достичь взаимопонимания. Однако, в жизни не всегда проходит все так гладко, как мечталось: вновь созданный детско-родительский союз хотя и благороден, но очень хрупок, поэтому ему так необходимы внимание, помощь и психологическая поддержка. В нем таятся определенные опасности, о которых следует знать приемным родителям, чтобы своевременно их предупредить.

Бытует мнение, что самая большая опасность для семейного содружества – раскрытие тайны усыновления. И приемные родители, поддавшись такому заблуждению, принимают разные меры предосторожности: прекращают встречи со знакомыми, переезжают в другой район или даже город, чтобы оградить ребенка от возможного душевного потрясения, связанного с раскрытием этой семейной тайны. Но опыт показывает, что все эти предосторожности недостаточно действенны, и самая твердая гарантия – это

правда, которую ребенок должен узнать от своих приемных родителей. Именно правда является самым главным условием хорошей воспитательной атмосферы. И если ребенок с первых дней пребывания в приемной семье вырастает с сознанием того, что он «неродной», но его любят так же, как и остальных детей, тогда серьезная опасность семейному союзу не грозит.

Вторая опасность приемных родителей связана с наследственными качествами ребенка. Многие из них опасаются «дурной наследственности» и всю жизнь напряженно следят за особенностями поведения усыновленного ребенка, выискивая в нем проявление тех «пороков», которыми их наградили биологические родители. Конечно, нельзя изменить природный тип нервной системы и превратить слабые способности ребенка в талант даже при самых героических усилиях и неустанном воспитательном усердии приемных родителей. Но это почти и все, что воспитание не может. На все остальное, связанное с личностью ребенка, оно может успешно повлиять. Многие плохие привычки, которые ребенок приобрел в прежнем окружении, особая манера поведения, которой он пытался уравновесить эмоциональную ограниченность своей жизни, отсутствие практических знаний и умений доброжелательного взаимодействия с другими людьми – со всем этим целенаправленное, последовательное и наполненное любовью воспитание прекрасно может справиться. Самое главное, что требуется от приемных родителей, - это терпение и готовность своевременно оказать необходимую помощь новому члену семьи во вхождении его в ту жизнь, к которой он не привык.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Отношение государства к детям, находящимся в опасной жизненной ситуации, к которым в первую очередь, относятся дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, является показателем гуманности современного общества.

В последние годы в России наблюдается устойчивый рост числа детей, оставшихся без попечения родителей. Причем лишь небольшое число этих детей остались без попечения родителей в результате их смерти. Остальные относятся к явлению так называемого «социального сиротства», т.е. являются сиротами при живых родителях.

В соответствии с требованиями норм международного права ребенок, который временно или постоянно лишен своего семейного окружения или который не может оставаться в таком окружении, имеет право на особую защиту и помощь, предоставляемые государством. В Российской Федерации задачей государственной важности является создание условий для полноценного физического, интеллектуального, духовного, нравственного и социального развития детей, оставшихся без попечения родителей, подготовки их к самостоятельной жизни в современном обществе, а также оказание им психологической, медицинской и педагогической помощи.

В настоящее время в РФ в соответствии с Семейным Кодексом введены следующие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей:

1) Усыновление

Усыновление как форма социального устройства детей-сирот является безусловно лучшим решением их судеб, так как дети обретают для себя именно семью, а не какую-либо ее замену. Основным принципом усыновления является наилучшее обеспечение защиты интересов ребенка. Но в связи со сложной экономической ситуацией в нашей стране количество случаев усыновления в

последнее время сократилось при возросшем количестве детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

2) Опекa и попечительство

Самыми распространенными формами устройства ребенка на воспитание в семью является опека и попечительство – это способы восполнения дееспособности, защиты прав, интересов и воспитания несовершеннолетних детей, оставшихся без родительского попечения. Поскольку опека и попечительство над несовершеннолетними детьми назначается с целью обеспечения их права на семейное воспитание и при этом опекуны (попечители) получают денежные средства на эти цели, то эта форма устройства детей – сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в настоящее время, является эффективной.

3) Приемная семья

Приемная семья является новым институтом семейного законодательства. Он возник и развился из идеи создания детских домов семейного типа, где сочетаются признаки детского учреждения и семейного воспитания детей. Таким образом, приемная семья – это форма устройства детей – сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, которая содержит в себе некоторые черты опеки, детского учреждения и усыновления. Они являются приоритетными в Российской Федерации и основной формой устройства детей.

Однако же для улучшения положения детей-сирот и обеспечения их прав необходимо:

- продолжить работу по семейному устройству детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, развивать новые формы семейного устройства этой категории детей (в рамках действующего законодательства);

- продолжить работу по совершенствованию деятельности органов опеки и попечительства;

- обеспечить реализацию действующего законодательства по охране и защите прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (на

жилье, получение образования, трудоустройства), путем урегулирования межбюджетных отношений структур власти;

–привлекать для финансирования образовательных учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, средства внебюджетных источников;

–ежегодно включать в бюджет РФ статьи расходов на строительство и приобретение жилья для выпускников детских домов, на выплату средств опекунам (попечителям) детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, воспитывающихся в семьях.

В соответствии с требованиями норм международного права ребенок, который временно или постоянно лишен своего семейного окружения или не может более оставаться в таком окружении, имеет право на особую защиту и помощь, предоставляемые государством (статья 20 Конвенции о правах ребенка). В Российской Федерации задачей государственной важности является создание условий для полноценного физического, интеллектуального, духовного, нравственного и социального развития детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, подготовки их к самостоятельной жизни в современном обществе. Для этого предусматривается комплексное осуществление мероприятий, как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов федерации, направленных на формирование и реализацию государственной политики по отношению к детям, оставшимся без попечения родителей, и обеспечивающих их социальную защищенность, профессиональную подготовку, трудоустройство и полноценную интеграцию в общество. По мнению специалистов, наиболее предпочтительной формой устройства ребенка при невозможности возврата в биологическую (кровную) семью является передача на усыновление, под опеку родственникам или в замещающую семью.

В работе с воспитанниками и выпускниками интернатных учреждений должно уделяться особое внимание развитию у них адаптивных навыков,

помогающих наиболее безболезненно включиться в социум, которыми могут стать:

- трудовая адаптация выпускников интернатных учреждений;
- индивидуальные программы сопровождения данной категории населения.

Основные направления социальной работы с детьми, оставшимися без попечения родителей эффективно работают лишь до достижения детьми совершеннолетнего возраста, а после они не регламентируют ни какой работы по интеграции молодёжи из стен детских домов в общество. Зачастую они остаются одни перед своими новыми, порой не разрешимыми для них проблемами.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Раздел I Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года // Российская газета. –1993.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. от 26.01.1996 N 14-ФЗ. Принят ГД ФС РФ 22.12.1995(действующая редакция от 06.04.2015).
3. Семейный кодекс от 29.12.1995 Российской Федерации N 223-ФЗ. принят ГД ФС РФ 08.12.1995. принят ГД ФС РФ 08.12.1995 (действующая редакция от 20.04.2015)
4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ принят ГД ФС РФ 24.05.1996. (ред. от 08.06.2015)
5. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 N 188-ФЗ принят ГД ФС РФ 22.12.2004. (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.05.2015)
6. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ принят ГД ФС РФ 21.12.2001. (действующая редакция от 06.04.2015)
7. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ. (действующая редакция от 08.06.2015)
8. Федеральный Закон РФ «Об образовании» Принят: Государственной Думой 21 декабря 2012 года. Одобрен: Советом Федерации 26 декабря 2012 года.
9. Федеральный закон от 21 декабря 1996 г. N 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей"
10. Федеральный закон от 28 декабря 2012 г. № 272-ФЗ "О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации".

11. Закон РФ от 12 февраля 1993 г. № 4469-1 "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, и их семей" // Ведомости РФ. 1993. № 9.

12. Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей".

13. Федеральный закон от 21.12.1996 N 159-ФЗ (ред. от 31.12.2014) "О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей"

14. Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»

15. Федеральный Закон о Государственном Банке Данных о детях, оставшихся без попечения родителей N 44-ФЗ 16 апреля 2001 года

16. Закона Челябинской области от 13 марта 2000 года N 112-ЗО «Об оплате труда приемных родителей, дополнительных мерах социальной поддержки приемных семей»

17. Постановлением Правительства Российской Федерации от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства»

18. Приказ Министерства здравоохранения РФ от 10 сентября 1996 г. № 332 "О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями" // БНА. 1996. № 8.; Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять ребенка под опеку (попечительство), взять в приемную семью. Утвержден постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 // СЗ РФ. 1996. № 19.

Раздел II Литература

19. Рузакова О.А. «Семейное право. Учебник» 2010
20. М.С. Каменецкая «Семейное право России» Учебно-практическое пособие: М.: ЕАОИ, 2007
21. Косова О. Усыновление пасынков и падчериц: процедурные вопросы // Российская юстиция. 2001. № 2.
22. М.С. Каменецкая «Семейное право России» Учебно-практическое пособие: М.: ЕАОИ, 2007
23. Михеева Л.Ю. Общие положения об опеке и попечительстве – М., 2010.
24. Михеева Л.Ю. Институт опеки и попечительства и его перспективы – М., 2010.
25. Семейное право / Под ред. С. Холенева - М., 2005.
26. Гулидов П.В. Объективные предпосылки изменения Российского законодательства об опеке и попечительстве // Журнал российского права. 2010. N 6.
27. Гражданское право. Часть I. Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. - М., 1997.
28. Сердюк Е.О. Передача ребенка на попечение в приемную семью. //Народное образование. № 4, 2002.
29. Пронин И.В. Проблемы при передаче ребенка в приемную семью. //Законность. №10, 2003.
30. Королев Ю. А. Усыновление - проблемы решенные и нерешенные. //Адвокат. № 2, 2000.
31. Чертков С.П. О проблемах приемных семей. //Закон и право. № 3, 2000.
32. Нестеров Р. Е. Приемные родители. //Российская юстиция. № 8, 2003.

Раздел III Постановления высших судебных инстанций и материалы юридической практики

33. Постановлением Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан»

34. Судебная практика по семейным спорам / [Крашенинников П.В., Рузакова О.А.]; рук. коллектива, сост. П.В. Крашенинников. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2008.35. Постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 "Об утверждении Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью"