

**Сушина Евгения Олеговна**

Магистрант

**Направление:** Юриспруденция

**Магистерская программа:** Гражданское право, семейное право, международное частное право

**Актуальные проблемы назначения опеки и попечительства над детьми-сиротами и детьми, оставшимися без попечения родителей**

**Аннотация.** В статье рассматриваются актуальные вопросы, связанные с правовым механизмом назначения опеки и попечительства над детьми-сиротами и детьми, оставшимися без попечения родителей. В России институт опеки и попечительства является самым востребованным, даже по сравнению с усыновлением.

**Ключевые слова:** орган опеки и попечительства, дети-сироты, несовершеннолетние, права детей, возмездная опека, безвозмездная опека.

Интересы семьи и детей представляют собой такую правовую группу, которая предполагает защиту прав семьи и ребенка, способы и механизмы которой изложены в нормативно-правовых предписаниях. В первую очередь, родители отвечают за особенности развития и надлежащего воспитания ребенка, а охраняемые законом интересы несовершеннолетнего представляются главным предметом заботы со стороны его законных представителей.

В соответствии со статьей 38 Конституции РФ, материнство и детство, семья находятся под защитой государства, а патронат детей является в равной степени правом и обязанностью государства.

Норма, указанная в законе, раскрывается и гарантируется семейным законодательством России. В статье Семейного кодекса указано, что родители обладают равными родительскими правами, то есть комплексом прав и

обязанностей, которыми наделяются как субъекты родительских правоотношений.

Следовательно, государство устанавливает, что именно форма воспитания детей в семье их родителями является оптимальной и поощряемой государством.

Но в то же время в ряде случаев воспитание детей родителями является невозможным. Помимо несчастных случаев, приведших к смерти родителей, в Российской Федерации остро стоит проблема сиротства.

Как отмечает К.И. Юрова, существует, по меньшей мере, пять основных категорий сирот [5, с. 216]:

1. Дети, являющиеся биологическими сиротами, то есть лицами, у которых погибли их законные представители.
2. Дети, чьи законные представители добровольно не занимались воспитанием ребенка и отказались от родительских прав.
3. Дети, в отношении законных представителей которых было принято судебное решение по делу о лишении прав родителей.
4. Дети, в отношении родителей которых не применялась радикальная мера ответственности в виде лишения родительских прав, однако которые фактически не осуществляют своих обязанностей, в то время как дети проживают в интернатах или иных государственных учреждениях.
5. Дети, которые проживают с родителями, которые не занимаются их воспитанием (так называемые «домашние сироты»).

Согласно мнению Т.А. Мосиенко и С.А. Мартиросян, проблема реализации опекуна в Российской Федерации остается достаточно острой и актуальной, учитывая наличие огромного количества детей-сирот и объективной невозможности реализации во всех случаях воспитания ребенка в приемной семье. Следовательно, в ряде случаев государство в интересах ребенка должно вмешиваться в ситуацию, предлагая альтернативные формы воспитания ребенка. Одной из таких форм является опека и попечительство [1].

Орган, осуществляющий функции опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних, наделен широким спектром полномочий, обязанностей, которые раскрыты в Федеральном законе «Об опеке и попечительстве» [4, с. 27].

Дети, утратившие родительское попечение, числятся на учете в Государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, к 31 декабря 2020 года в нем состояло на учете 47242 ребенка.

Именно обусловленная большим количеством детей, лишенных родительской опеки, а также тот факт, что опека остается самой общепринятой и расхожей формой семейного устройства детей, потребность в усовершенствовании механизма опеки и попечительства рождает актуальность рассматриваемого в публикации вопроса.

Следует признать, опека и попечительство является очень широким термином, которое применяется как в отношении не достигших совершеннолетия граждан, так и в отношении граждан, достигших совершеннолетия, по отношению к которым принято судебное решение о наличии у них недееспособности или ограниченной дееспособности.

В то же время, несмотря на многоаспектность данных понятий, можно согласиться с мнением В.А. Цветкова о том, что под опекой и попечительством как семейными формами устройства детей, утративших родительское попечение, можно трактовать индивидуализированные, имеющие определенные сроки, формы устройства, которые осуществляются опекуном (попечителем) без денежного вознаграждения или с выплатой вознаграждения на основании акта органа местного самоуправления (и) договора о приемной или же патронатной семье, подразумевающие защиту прав, представление интересов, удовлетворение базовых потребностей ребенка, воспитание, не обремененные обязательствами по содержанию ребенка в виде алиментов и не связанные друг с другом наследственными правами и обязанностями.

Необходимо отметить, что опека может осуществляться как в рамках договорных, так и в рамках внедоговорных отношений.

В первом случае, опека осуществляется возмездно, за деньги государства или, что менее вероятно, третьих лиц. Во втором случае, речь идет о безвозмездном исполнении гражданами обязанностей опекуна или попечителя.

Таким образом, речь идет о двух принципиально отличающихся, по мнению автора, друг от друга институтах.

Безвозмездная опека чаще всего осуществляется родственниками детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и, по сути своей, близка к усыновлению, так как предусматривает воспитание ребенка в семье (причем, чаще всего, в его/ее собственной).

Договорная опека представляет собой социально полезную, но не лишенную расчета деятельность. Более того, договорная опека зачастую носит временный характер и в меньшей степени способствует реализации ключевой задачи воспитания ребенка в условиях, как можно более приближенных к семейным.

Исходя из вышеизложенного, по мнению автора, возмездная и безвозмездная опека представляют собой принципиально разные уровни опеки и попечительства. Очевидно, что, имея возможность платить средства за осуществление опеки и попечительства, государство имеет возможность устанавливать повышенные требования к опекунам и попечителям, осуществляющим такую деятельность на возмездной основе.

На взгляд автора, таким требованием, предъявляемым для опекунов, осуществляемых свои функции на возмездной основе, может стать требование относительно наличия опыта воспитания собственных (или усыновленных) детей. Очевидно, что такому опекуну, который уже имеет успешный опыт воспитания своего ребенка, можно с меньшей долей риска доверить опеку и попечительство над чужим ребенком. Договорная основа возмездной опеки и попечительства открывает широкие возможности для определения и проверки условий содержания опекаемых лиц.

Представляется, что органы, наделенные полномочиями по опеке и попечительству, должны активнее использовать принцип свободы договора для

установления в таком договоре дополнительных гарантий прав граждан. Как отмечает Р.В. Товмасян, в настоящее время, отсутствует перечень мер, в соответствие с которыми орган, реализующий функции в сфере опеки и попечительства, должен принять решение об установлении опеки или попечительства на платной или бесплатной основе [2, с. 136].

Исходя из вышеизложенного, кандидаты в опекуны или попечители всегда будут стремиться к заключению договоров опеки и попечительства на платной основе. Представляется, что вышеуказанная дифференциация требований к опекуну, осуществляющему свою деятельность на платной и бесплатной основе, может стать важным критерием для дифференциации возмездной и безвозмездной опеки. Следует обратить внимание и на другие проблемы, возникающие в регулировании на уровне закона механизма установления опеки. Исходя из сути статьи 146 Семейного кодекса РФ, опекунами (попечителями) лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста, могут стать только лица, достигшие совершеннолетия и обладающие дееспособностью. В данном контексте следует согласиться с мнением Ю.В. Усковой, что такая норма ограничивает права несовершеннолетних братьев и сестер, достигших 16-летнего возраста, устанавливая опеку над своими несовершеннолетними родственниками [3, с. 1648].

Представляется, данную норму также можно распространить на братьев и сестер родителей подопечного, которые тоже должны иметь право быть законными представителями.

В то же время, в каждом конкретном случае орган опеки и попечительства должен, исходя из таких факторов как трудоустройство потенциального опекуна или попечителя, взаимоотношения между опекуном и подопечные, разница в их возрасте, наличия жилья, характеристики опекуна или подопечного, решать вопросы относительно того, будет ли в интересах ребенка установление такой опеки.

Думается, не менее актуальной проблемой при назначении опеки является учет преимущественного права на ее осуществление со стороны

близких родственников, закрепленное в ст. 10 Федерального закона «Об опеке и попечительстве», которое не всегда реализуется на практике.

С учетом вышеизложенного можно сделать следующие выводы.

1. Понятие опеки и попечительства является многоаспектным и рассматривается как вид социальной заботы, система правоотношений, институт законодательства, способ восполнения дееспособности и защиты прав и интересов несовершеннолетних граждан и недееспособных лиц, форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, соответствующие органы местного самоуправления.

2. Опека и попечительство были и остаются наиболее распространенными (востребованными) правовыми формами устройства нуждающихся в социальной поддержке совершеннолетних и несовершеннолетних граждан.

#### Литература

1. Мосиенко Т.А., Мартиросян С.А. Проблемы назначения опеки и попечительства над детьми-сиротами и детьми, оставшимися без попечения родителей // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. 2021. № 1 (128).

2. Товмасян Р.В. Правовое регулирование опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних: пробелы и противоречия // Вестник ОмГУ. Серия. Право. 2011. № 1.

3. Ускова Ю.В. Некоторые аспекты и проблемы установления опеки (попечительства) в российском законодательстве // Научный журнал КубГАУ. 2014. № 100.

4. Шерстнева Н.С. Опека и попечительство как форма воспитания несовершеннолетних // Семейное и жилищное право. 2007. № 2.

5. Юрова К.И. Правовые аспекты совершенствования института опеки и попечительства в Российской Федерации // Научно-методический электронный журнал «Концепт». 2016. Т. 15 [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://e-koncept.ru/2016/96444.htm> (дата обращения: 21.12.2021).