

Кукецяк Дмитрий Леонидович

Магистрант НАЧОУ ВПО СГА

Направление: Юриспруденция

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

**Правовая природа споров, возникающих между родителями и
лицами, удерживающими ребенка**

Аннотация. В статье исследуются отношения, возникающие между родителями ребенка и лицами, удерживающими его у себя, рассматриваются правовые основания удерживания третьими лицами ребёнка как ограничение права родителей ребенка на его воспитание, исследуется природа соответствующих правовых норм и причины их закрепления в Семейном кодексе РФ.

Ключевые слова: ребенок, родители, орган опеки и попечительства, конфликт интересов, лишение, ограничение родительских прав, замещающая семья.

В соответствии с п. 1 ст. 63 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) [1] родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами.

Право на воспитание – сложное право, включающее комплекс мероприятий нравственного и правового характера: заботу о здоровье ребёнка, его психическом и умственном развитии, обучении, надзор за его действиями, предупреждение противоправных поступков ребёнка, подготовку его к общественно-полезной деятельности [2].

Семейное законодательство РФ предоставляет родителям ряд юридических гарантий реализации и защиты данного права от третьих лиц.

Вопросам защиты родительских прав в отношении с третьими лицами посвящена ст.68 СК РФ, в соответствии с которой родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения. В случае возникновения спора родители вправе обратиться в суд за защитой своих прав.

Однако, не смотря на абсолютный характер данного права родителей, семейное законодательство содержит нормы, допускающие отказ в удовлетворении иска родителей о возврате им ребенка, если суд придет к выводу, что передача ребенка родителям не соответствует его интересам.

Особенности предоставления родителям судебной защиты в подобной ситуации разъяснены в постановлении Пленума Верховного суда РФ в постановлении №10 от 27.05.1998 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» [3].

Во-первых, суд должен руководствоваться положениями ст.57 СК РФ, предусматривающей право ребенка выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, быть заслушанным в ходе судебного разбирательства, а также обязательность учета мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет.

Во-вторых, при рассмотрении таких дел суд учитывает реальную возможность родителя обеспечить надлежащее воспитание ребенка, характер сложившихся взаимоотношений родителя с ребенком, привязанность ребенка к лицам, у которых он находится, и другие обстоятельства, влияющие на создание нормальных условий жизни и воспитания ребенка родителем, а также лицами, у которых он фактически проживает и воспитывается.

В-третьих, если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что ни родители, ни лица, у которых находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд, отказывая в удовлетворении иска, передает несовершеннолетнего на попечение органа опеки и попечительства с тем, чтобы были приняты меры для защиты прав и интересов ребенка и был

выбран наиболее приемлемый способ устройства дальнейшей его судьбы (п.2 ст.68 СК РФ).

Таким образом, суд может отказать родителям в защите их прав, и при этом признать невозможность оставления ребенка с третьими лицами.

Анализ приведенных положений СК РФ и разъяснений Пленума Верховного суда РФ позволяет утверждать, что если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что третьи лица, удерживающие ребенка не на основании закона или решения суда, в отличие от родителей в состоянии обеспечить надлежащее воспитание и развитие ребенка, то суд может отказать в удовлетворении иска родителей, оставив ребенка с третьими лицами.

На наш взгляд, ч. 2 п. 1 ст. 68 СК РФ нуждается в самостоятельном исследовании с точки зрения применения к родителям мер семейно-правовой ответственности. Отказ в удовлетворении рассматриваемого иска означает не только отказ в защите родительских прав, но и признание ненадлежащего характера осуществления родителями своих прав. Соответственно, это может послужить основанием для лишения (ограничения) родителей родительских прав, что является применением со стороны государства к ним мер семейно-правовой ответственности [4].

Отдельного внимания и обсуждения заслуживают требования родителей о возврате детей от лиц, удерживающих их у себя на законных основаниях. С одной стороны, родители имеют преимущественное право перед всеми третьими лицами, с другой стороны, у отдельных третьих лиц могут быть законные основания для воспитания детей.

Законодатель предоставляет родителям право требовать возврата ребенка только от лиц, удерживающих его не на основании закона или судебного решения. В п. 7 постановления Пленума Верховного суда РФ установлено, что при рассмотрении исков родителей о передаче им детей лицами, у которых они находятся на основании закона или решения суда (опекунов, попечителей, приемных родителей, воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения иных учреждений), необходимо выяснять,

изменились ли ко времени рассмотрения спора обстоятельства, послужившие основанием передачи ребенка указанным лицам и учреждениям, и отвечает ли интересам детей их возвращение родителям.

Нельзя согласиться с мнением О.С. Батовой, определяющей данные споры как споры родителей или лиц, их заменяющих, об отобрании детей от третьих лиц [5]. Тем самым автор исключает возможность существования споров между родителями и лицами, их заменяющими, иными словами, удерживающими ребенка на законных основаниях о возврате ребенка.

Согласно п. 4 ст. 148.1 СК РФ, опекун или попечитель вправе требовать на основании решения суда возврата ребенка, находящегося под опекой или попечительством, от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований, в том числе от родителей или других родственников либо усыновителей ребенка. Очевидно, предполагается право опекуна (попечителя) требовать возврата ребенка в судебном порядке от названных лиц. Основанием для предъявления соответствующего требования является акт органа опеки и попечительства о назначении опекуном (попечителем) ребенка [6]. Несмотря на то, что родители могут быть и не лишены родительских прав, согласно п.2 указанной статьи, с момента возникновения прав и обязанностей опекуна (попечителя) они утрачивают свои права и обязанности по представительству и защите прав и интересов ребенка.

Признание ребенка оставшимся без попечения родителей в силу некоторых обстоятельств (например, родитель осужден к лишению свободы) может повлечь неоднозначные последствия. Согласно ст.ст.121 и 123 СК РФ ребенок в такой ситуации может быть передан на воспитание в семью – под опеку (попечительство). Однако, осужденный родитель не был лишен родительских прав и, соответственно, сохраняет преимущественное право на воспитание своего ребенка перед всеми третьими лицами. После освобождения он имеет все законные основания потребовать возврата ему ребенка, но и назначенный опекун (попечитель) имеет законные основания удерживать у себя ребенка. Сказанное демонстрирует особый характер взаимоотношений

родителей и лиц, удерживающих детей, что свидетельствует об особой правовой природе возникающих при этом споров.

Изложенное позволяет сделать следующие выводы:

1) законодатель, признавая за родителями преимущественное перед всеми третьими лицами право воспитывать своего ребенка, предусматривает, что возможность осуществления данного права может быть ограничена нахождением ребенка на воспитании третьих лиц как в силу законных оснований, так и при отсутствии таковых;

2) споры о возврате ребенка, возникающие между родителями и удерживающими его третьими лицами, относятся к категории споров, затрагивающих интересы ребенка и поэтому должны разрешаться исходя из интересов ребенка;

3) действующее семейное законодательство предполагает следующие способы разрешения комментируемых споров:

а) ребенок остается на воспитании у третьих лиц, не имеющих на то законных оснований;

б) ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства;

в) ребенок передается родителям;

г) ребенок остается на воспитании у третьих лиц, имеющих на то законные основания.

Литература

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 года № 223-ФЗ (в ред. от 30.06.2008г. № 71-ФЗ) [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru

2. Орлов В.С., Белякова А.М., Пронина В.С. Правовая охрана детства. М., 1975.

3. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 27.05.1998 № 10 (ред. от 06.02.2007) «О применении судами законодательства при разрешении

споров, связанных с воспитанием детей» [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru

4. Пчелинцева Л.М. Семейное право России: Учебник для вузов. М., 2004.

5. Батова О.С. Процессуальные особенности рассмотрения споров, связанных с воспитанием детей: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007.

6. Федеральный Закон РФ от 24.04.2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» // Российская газета. 2008. № 94. 30 апреля.

© Бюллетень магистранта 2014 год № 3