

Цховребова Сюзанна Нодаровна

Магистрант НАЧОУ ВПО СГА

Направление: Юриспруденция

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

Правовая природа договора о приемной семье

Аннотация: В статье дается анализ правовой природы договора о приемной семье, так как дискуссионность данного вопроса, продолжающаяся в доктрине до сих пор, приводит как к появлению норм права не адекватно регулирующих соответствующие отношения, так и к ошибкам в правоприменении.

Ключевые слова: приемная семья, договор о приемной семье, опека и попечительство

Роль родителей в жизни и воспитании своих детей, их благотворное воздействие на интеллектуальные, нравственные и иные качества ребенка являются бесспорным. В соответствии с нормами международного права, Конституцией Российской Федерации, статьей 1 Семейного кодекса Российской Федерации провозглашен приоритет семейного воспитания детей в качестве одного из основных принцип российского законодательства. Согласно статье 54 Семейного Кодекса Российской Федерации каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, при этом семья первоочередна, она предпочтительна. Однако, к сожалению, в жизни это не всегда возможно. Случаются ситуации, когда родители умирают, их лишают родительских прав, и ребенок в этом случае остаются без родителей, а, следовательно, без их защиты и опоры.

В связи с этим российское законодательство выделяют три формы устройства детей оставшихся без попечения родителей: 1) усыновление

(удочерение) – гл. 19 Семейного кодекса Российской Федерации (далее СК РФ); 2) передача под опеку (попечительство) – гл. 20 СК РФ; 3) приемная семья – гл. 21. СК РФ.

Приемная семья не является новеллой российского законодательства. Ее истоки уходят еще в 879 года и в конечном итоге она проявляет себя в виде самостоятельного института семейного права, сущность которого заключается в передаче органами опеки и попечительства детей, оставшихся без попечения родителей в семью на воспитание на условиях, определенных законом, иными правовыми актами и договором [1].

Одним из отличительных признаков приемной семьи является специфическое основание возникновения – договор о ее создании. В современной редакции он называется договором о приемной семье. Именно на основании данного, заключенного между определенными субъектами договора, образуется приемная семья.

Данному договору, вроде как, уделяется серьезное внимание в Семейном кодексе РФ. Можно смело говорить, что единственным договором, правовой режим которого урегулирован в ст. ст. 152, 153, 153.1, 153.2 СК РФ является договор о приемной семье.

Однако все же, специальных статей, посвященных содержанию договора в законодательстве отсутствует. В пункте 3 Правил заключения договора об осуществлении опеки или попечительства в отношении несовершеннолетнего подопечного [2], утвержденных постановлением Правительства РФ от 18 мая 2009 г. N423, сказано, что договор заключается по месту жительства подопечного и опекуна в течение 10 дней со дня принятия органом опеки и попечительства решения о назначении опекуна. Однако содержание подобных договоров, в том числе договора о приемной семье, существенные и иные условия Правительство РФ определять не вправе. Поэтому не может быть составлен и типовой договор об осуществлении опеки или попечительства. В Федеральном законе «Об опеке и попечительстве» оговариваются лишь некоторые условия, которые могут включаться в текст договора: действия,

которые опекун совершать не вправе (п. 4 ст. 15); размер, случаи и порядок выплаты вознаграждения опекуну (попечителю) (п. 3 ст. 14, п. 2 ст. 16); состав имущества подопечного, в отношении которого разрешено безвозмездное пользование (если такое предусмотрено) (п. 3 ст. 16) [3].

Благодаря этому до настоящего времени нет достаточной правоприменительной и судебной практики для формирования целостной позиции относительно определения самого понятия исследуемого договора и его отраслевой принадлежности. Очевидно, что отсутствие в теории единообразного определения данного понятия ведет к двусмысленному практическому пониманию его юридической природы.

Эта проблема сложна и неоднозначна. Она объясняется, с одной стороны, тем, что до сих пор праведы-цивилисты не прекращают спор о самостоятельности семейного права как отрасли российского права. С другой стороны, полемику провоцирует сама нестандартная правовая конструкция договора о приемной семье, связанная с положением приемного ребенка в данных правоотношениях и со спецификой правоотношений, в которых состоят приемные родители с органом опеки и попечительства.

Необходимость разрешения вопроса о правовой природе договора о приемной семье диктуется тем, что в противном случае мы будем иметь дело с появлением правовых норм, неадекватно регулирующих соответствующие отношения. Кроме того, неверное определение правовой природы договора приводит к правоприменительным ошибкам.

Анализ юридической литературы дает нам основание сделать вывод о том, что в современной цивилистике сложилось несколько точек зрения на определение отраслевой принадлежности договора о приемной семье.

Одни ученые утверждают, что исследуемый договор имеет трудовой характер [4, с. 27–28.]. Вторые убеждены, что он является семейно-правовым: А.М. Нечаева и С.Ю. Чашкова [5, с. 152.], О.Ю. Ситкова [6, с. 94–105.], М.И. Фетюхин [7, с. 5]. Третьи предполагают, что это разновидность гражданско-правовых договоров – И.А. Банников [8, с. 23.], Алексеева О.Г. [9]. Четвертые

причисляют к административным договорам – М.Е. Жабреев [10, с. 177–219], О.А. Камалов [11, с. 24].

Наконец, пятые считают правовую природу договора смешанной – П.В. Крашенинников и П.И. Седугин [12, с. 339], Д.В. Огородов и М.Ю. Чельшев [13, с. 10], О.Г. Зубарева [14].

Уважая научную позицию ученых относительно отраслевой правовой природы договора о приемной семье, формирующегося, по-видимому, не только в силу субъективных пристрастий, но и с учетом вышеотмеченных объективных закономерностей развития российского права и законодательства, в то же время попробуем дать наше личное мнение о правовой природе изучаемого юридического явления.

Конечно, употребление в старой редакции ст. 152 СК РФ таких терминов, как «труд», «оплата труда», наводит на мысль о том, что между органом опеки и попечительства и родителем-воспитателем складываются трудовые правоотношения. Точка зрения о трудовой природе отношений приемных родителей и органа опеки и попечительства поддерживает Г.С. Скачкова. [4, с. 27–28.] По ее мнению, воспитание ребенка в приемной семье является определенной трудовой функцией. Причем такая работа производится приемными родителями по найму, за вознаграждение, выплачиваемое им органами опеки и попечительства, выступающими в данном случае в качестве работодателя.

Тем не менее, во-первых, особенность деятельности родителя-воспитателя заключается в том, что ему поручается чрезвычайно обширный круг обязанностей – воспитывать ребенка, заботиться о его здоровье, интеллектуальном, духовном, физическом развитии. Таким образом, он исполняет по отношению к приемному ребенку те же обязанности, что и родитель по отношению к своим детям, но при этом свободен в выборе времени исполнения своих обязанностей, режимом и распорядком дня не связан. Данные обстоятельства не позволяют выделить конкретную трудовую функцию родителя-воспитателя, время его труда и отдыха в приемной семье. Более того,

приемный родитель не может воспользоваться правом на предоставление отпуска по уходу за ребенком (ст. 256 ТК РФ).

Во-вторых, доверительный характер правоотношений призывает их прекращения в необходимых случаях даже при отсутствии виновного поведения исполняющей стороны, а это невозможно осуществить в рамках трудового правоотношения.

В-третьих, работодатель обязуется обеспечить работнику подобающие условия труда, в то время как воспитание детей осуществляется родителем-воспитателем, т. е. силами исполнителя, а приобретаемые в целях воспитания и обучения на выделяемые заказчиком средства предметы переходят в собственность самого приемного ребенка.

В-четвертых, трудовая функция охватывает выполнение работы по обусловленной специальности, квалификации, должности. В случае же с приемными родителями говорить об их образовании, стаже работы невозможно, поскольку Семейный кодекс РФ и Положение о приемной семье, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 (в ред. Постановления Правительства РФ от 01.02.2005 № 49), не предъявляют к ним такого рода требований.

В-пятых, личный характер исполнения обязанностей приемного родителя в приемной семье исключает возможность его замены другим лицом и не позволяет органу опеки и попечительства заменить его другим «работником».

В-шестых, при заключении трудового договора, согласно трудовому законодательству (ст. 65 ТК РФ) лицо, поступающее на работу, должно предоставить работодателю, помимо иных документов, и трудовую книжку. При приеме на работу работнику может быть назначен испытательный срок, что не предусмотрено для приемного родителя.

В своевременной доктрине присутствует точка зрения, в соответствии которой в случае присутствия в качестве одной из сторон правоотношений органа государственного управления, то договор можно отнести к административному типу.

Соглашаясь с данной точкой зрения, относительно того, что договор имеет специфический субъектный состав, следует все отметить, что в соответствии с гражданским законодательством, публично-правовые образования в лице своих органов управления, должностных лиц могут быть полноценными участниками гражданского оборота, При этом, признаваясь таковыми, они являются не только полноценными, но и равноправными партнерами, об этом говорит и один из основополагающих принципов российской цивилистики, принцип равенства правового положения субъектов правоотношений. Кроме того, цель исследуемого договора состоит именно в установлении, изменении и прекращении таковых, и не как не преследование целей в сфере государственного управления.

Более последовательными и обоснованными является суждения ученых о семейном характере договора о приемной семье. Доводы приверженцев данной теории обоснованы тем, что Семейный кодекс Российской Федерации, который нам и вторит о приемной семье не дает ни одной отсылки к его «старшему брату» Гражданскому кодексу Российской Федерации, хотя и вспоминает о нем, когда речь заходит о брачном договоре.

Однако, на наш взгляд, данный договор не единственный, не закрепленный в Гражданском Кодексе Российской Федерации, у что смысла выделять его в отдельную группу нет, тем более ст. 3 ФЗ «Об опеке и попечительстве» определяет, что отношения в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки и попечительства регулируются Гражданским кодексом РФ, а к отношениям, возникающим из договора о приемной семье, применяются правила гражданского законодательства о возмездном оказании услуг, поскольку это не противоречит существу данных отношений (п. 2 ст. 152 СК РФ).

Мы не можем согласиться с исследователем О.Г. Зубаревой, которая утверждает, что открытые им оригинальные признаки позволяют договор о приемной семье отнести к группе семейно-правовых обязательств на оказание социальных услуг, так как по своей правовой природе он обладает искомой

спецификой [14]. Предметом исследуемого договора является воспитание ребенка в семье.

На самом деле, особенности правовых конструкций опеки и попечительства, приемной семьи и патроната в Российской Федерации такова, что они расположены на стыке двух отраслей права – гражданского и семейного. Однако если институт в целом уравновешен семейными и гражданскими нормами права, и правоотношения, возникающие между приемными родителями и органом опеки и попечительства, имеют неоднородный сложный характер, часть из них, регламентирующая договорное урегулирование отношений, тяготеет к гражданско-правовой сфере, часть к семейным нормам. Согласно, что важной тенденцией в сфере правового регулирования отношений в приемной семье следует признать расширение договорного регулирования данных отношений, с сохранением публичного (императивного) начала [15, с. 238].

На наш взгляд, по своей правовой природе договор о приемной семье нельзя отнести ни к классическим, ни к гражданско-правовым договорам, ни к семейным, ни к каким-то иным, а смешанные договоры следует рассматривать шире, нежели сугубо одноотраслевое явление. Данный договор содержит условия, определяемые несколькими отраслями права. Импонирует термин, используемый М.Ю. Чельшевым, делающим вывод о данном договоре как о «полиотраслевом» (разноотраслевом, многоотраслевом) смешанном договоре, который в его классификации противостоит одноотраслевым договорам.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что договор о приемной семье по своей правовой природе является неким комплексным договором, направленным на достижение определённой цели – устройство конкретного ребёнка, нуждающегося в семейном воспитании и защите, в семью приёмного родителя, благодаря чему реализуется его основное право на жизнь и воспитание в семье, предусмотренное ст. 54 Семейного кодекса РФ

Литература

1. Певцова И.Е. Право ребенка на семью и его конституционно-правовое обеспечение: Автореф. ... канд. юрид. наук. Челябинск, 2013.

2. Постановление Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 21. Ст. 2572.

3. Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. N 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» // Российская газета. 2008. № 94. 30 апреля.

4. Скачкова Г.С. Особенности правового регулирования труда приемных родителей // Трудовое право. 2003. № 8.

5. Чашкова С.Ю. Проблемы правового регулирования отношений в приемной семье / Защита прав ребенка в современной России / Отв. ред. А.М. Нечаева. М., 2004.

6. Ситкова О.Ю. Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью: теоретический аспект / Семейные правоотношения: вопросы теории и практики: материалы Международной научно-практической конференции. (Воронеж, 8 декабря 2006 г.) / Под ред. О.И. Величковой, О.Н. Шеменевой. Воронеж: Издательско-полиграфический центр Воронежского государственного университета, 2007.

7. Фетюхин М.И., Кочетков С.Ю., Фетюхин Ю.М. Приемная семья как форма опеки и попечительства. Волгоград, 2000.

8. Банников И.А. Договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью в Российской Федерации: Автореф. ... канд. юрид. наук. М., 2007.

9. Алексеева О.Г., Заец Л.В., Звягинцева Л.М. и др. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) / Под общ. ред. С.А. Степанова. М.: Проспект; Институт частного права, 2015.

10. Жабреев М.В. Публичные образования и их органы: гражданско-правовой статус и участие в гражданских правоотношениях // Цивилистические записки: сб. научн. трудов. М., 2001.

11. Камалов О.А. Гражданская правосубъектность муниципальных образований: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2001.

12. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П.В. Крашенинникова, П.И. Седугина. М., 2001.

13. Огородов Д.В., Чельшев М.Ю. Смешанные договоры в частном праве: отдельные вопросы теории и практики // Законодательство и экономика. 2005. № 10.

14. Зубарева О.Г. Правовая природа договора об осуществлении опеки или попечительства (договора о приемной семье) // Законодательство. 2011. № 3.

15. Данилова И.С. Институт приемной семьи в системе форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2015.

© Бюллетень магистранта 2015 год № 5