

*Васечкина А.В.,
студент 2 курс, студент-магистрант
Институт права Федерального государственного автономного
образовательного учреждения высшего образования «Волгоградский
государственный университет»
Россия, г. Волгоград*

ИНТЕРЕСЫ ДЕТЕЙ, ОСТАВШИЕСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ УСТАНОВЛЕНИЯ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА

***Аннотация:** Данная статья посвящена такой актуальной проблеме на сегодняшний день, как опека над детьми, оставшиеся без попечения родителей. А также, основные положения, необходимые для установления опеки.*

***Ключевые слова:** попечительство, Российская Федерация, орган опеки, ребенок, осуществление опеки, попечитель.*

***Annotation:** This article is devoted to such an urgent problem today as custody of children left without parental care. And also, the basic provisions necessary for the establishment of guardianship.*

***Key words:** guardianship, Russian Federation, guardianship authority, child, guardianship, Trustee.*

Опека и попечительство - одна из форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Это - промежуточная форма между устройством граждан в специальные учреждения и усыновлением, поскольку подопечный не становится полноправным членом семьи как при усыновлении, однако отдельные элементы семейного воспитания в данном случае присутствуют.

Определение опеки и попечительства дано только в ст. 2 Закона об опеке и попечительстве, согласно которой опека - форма устройства малолетних граждан (не достигших возраста четырнадцати лет несовершеннолетних граждан) и

признанных судом недееспособными граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия, а попечительство - форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет и граждан, ограниченных судом в дееспособности, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со статьей 30 Гражданского кодекса Российской Федерации.¹

В настоящее время допускается назначение опекуна или попечителя на время. Согласно п. 1 ст. 13 Закона об опеке и попечительстве родители могут подать в орган опеки и попечительства совместное заявление о назначении их ребенку опекуна или попечителя на период, когда по уважительным причинам они не смогут исполнять свои родительские обязанности, с указанием конкретного лица. В акте органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя по заявлению родителей должен быть указан срок действия полномочий опекуна или попечителя.

Впервые в семейном законодательстве РФ (п. 2 ст. 13 Закона об опеке и попечительстве) предусмотрена возможность, когда единственный родитель несовершеннолетнего ребенка на случай своей смерти либо оба родителя на случай своей одновременной смерти (то есть смерти в один и тот же день) вправе определить опекуна или попечителя ребенку.

Поданное заявление об определении на случай своей смерти или своей одновременной смерти ребенку опекуна или попечителя может быть отменено путем подачи в орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка

¹ Федеральный закон от 24.04.2008 N 48-ФЗ (ред. от 03.08.2018) "Об опеке и попечительстве"//Собрание законодательства РФ", 28.04.2008, N 17, ст. 1755

заявления единственного родителя, заявления одного из родителей или совместного заявления обоих родителей. Заявление единственного родителя или совместное заявление обоих родителей об определении на случай своей смерти или своей одновременной смерти ребенку опекуна или попечителя, а также заявление в связи с изменением или отменой поданного заявления об определении на случай своей смерти или своей одновременной смерти ребенку опекуна или попечителя должно быть собственноручно им (ими) подписано с указанием даты составления соответствующего заявления.

Выбор родителями при их жизни на случай своей смерти опекуна (попечителя) своему ребенку по сути дела означает свободу их действий в определении будущего опекуна (попечителя), что далеко не всегда в полной мере соответствует правильно понимаемым интересам несовершеннолетнего. Когда речь идет о воле единственного родителя на случай его смерти, то налицо своеобразное завещание, обязательность соблюдения которого сомнительна. Не случайно поэтому, что последнее слово остается за органами опеки и попечительства, чей выбор будет определяющим.

Перечислены правовые акты, которыми регулируются отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки и попечительства над детьми, оставшимися без попечения родителей. Помимо Семейного кодекса РФ, речь также идет о Гражданском кодексе РФ, Федеральном законе "Об опеке и попечительстве" и принимаемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актах Российской Федерации.

Важное значение имеет Постановление Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 "Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан". Указанным Постановлением были утверждены:

Правила подбора, учета и подготовки граждан, выразивших желание стать опекунами или попечителями несовершеннолетних граждан либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание в иных установленных семейным законодательством Российской Федерации формах;

Правила осуществления отдельных полномочий органов опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан образовательными организациями, медицинскими организациями, организациями, оказывающими социальные услуги, или иными организациями, в том числе организациями для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей;

Правила заключения договора об осуществлении опеки или попечительства в отношении несовершеннолетнего подопечного;

Правила создания приемной семьи и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания ребенка (детей) в приемной семье;

Правила осуществления органами опеки и попечительства проверки условий жизни несовершеннолетних подопечных, соблюдения опекунами или попечителями прав и законных интересов несовершеннолетних подопечных, обеспечения сохранности их имущества, а также выполнения опекунами или попечителями требований к осуществлению своих прав и исполнению своих обязанностей;

Правила ведения личных дел несовершеннолетних подопечных;

Форма отчета опекуна или попечителя о хранении, об использовании имущества несовершеннолетнего подопечного и об управлении таким имуществом.²

Как и в отношении усыновления при назначении опеки и попечительства необходим учет мнения ребенка, а в случае достижения ребенком возраста 10 лет - учет мнения ребенка обязателен.

В п. 5 комментируемой статьи указано на недопустимость разлучения братьев и сестер при установлении опеки и попечительства. Исключения составляют случаи, когда такое разлучение в интересах ребенка. В частности, это возможно в тех случаях, когда при расторжении брака дети были поделены между родителями, а впоследствии один из родителей умер и в связи с этим ребенку надо назначить опекуна.

² Постановление Правительства РФ от 18.05.2009 N 423 (ред. от 21.12.2018) "Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан"/"Собрание законодательства РФ", 25.05.2009, N 21, ст. 2572

Для установления опеки и попечительства необходимо заключение договора об опеке и попечительстве. Разновидностью договора об опеке и попечительстве является договор о приемной семье. Договор об осуществлении опеки и попечительства не является гражданско-правовым договором в чистом виде, поскольку определенные властные правомочия в отношении опекунов и попечителей предоставлены органам опеки и попечительства.

Что касается договора о патронатной семье, то в литературе выделяют следующие его признаки. В частности основными, отличительными чертами патронатной (фостерной) семьи от других форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является то, что такая семья не становится полноправным представителем законных интересов детей, ее услуги носят ярко выраженный возмездный характер, регламентировано ограничение на количество детей: не более трех воспитанников (исключение - родные братья и (или) сестры), обучение кандидатов в патронатные (фостерные) родители, а также сопровождение семьи профессиональными специалистами носят обязательный характер. Кроме того, ни ребенок, ни воспитатель не приобретают родственных прав и обязанностей по отношению друг к другу. Из этого следует, что по истечении срока действия договора все правоотношения между ребенком и замещающим воспитателем прекращаются³.

Нельзя не обратить внимания на то, что законодатель не указывает, о какой именно разновидности гражданского договора идет речь, когда упоминается договор о приемной семье. Между тем в п. 2 ст. 152 СК РФ установлено, что к договору о приемной семье, который является разновидностью договора об осуществлении опеки или попечительства, применяются правила гражданского законодательства о возмездном оказании услуг постольку, поскольку это не противоречит существу таких отношений. Таким образом, можно прийти к

³ Сычева Е.И., Самойлова В.В. К вопросу о наличии признаков предпринимательской деятельности у патронатной семьи как российского варианта "фостерной" семьи // Семейное и жилищное право. 2017. N 1; СПС "КонсультантПлюс".

выводу, что и в данном случае речь идет о специфической разновидности договора о возмездном оказании услуг.⁴

Сущностные составляющие механизма обеспечения детей, оставшихся без попечения родителей, в настоящее время определены на уровне федерального законодательства.⁵ Также четко обозначены и законодательные полномочия субъектов РФ в данной области, что позволяет исключить возможные злоупотребления на местах. В Волгоградской области принят пакет документов, регулирующих предоставление жилых помещений данной категории граждан. В соответствии с Законом Волгоградской области от 5 февраля 2013 г. № 5-ОД «Об обеспечении дополнительных гарантий прав на жилое помещение детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в Волгоградской области» законные представители обязаны после достижения указанной категории детей возраста 14 лет предоставить заявление в орган опеки и попечительства о предоставлении благоустроенного жилья. Заявление подается по месту жительства несовершеннолетнего. Если несовершеннолетнего передали под попечительство в возрасте старше 14 лет и его место жительства в связи с этим было изменено, то, полагаем, необходимо предоставить выбор несовершеннолетнему места постановки на учет исходя из сохранения возможных родственных и иных связей. Контроль за подачей такого заявления возлагается на органы опеки и попечительства, которые в случае его отсутствия имеют право самостоятельно включить несовершеннолетнего в список лиц, имеющих право на благоустроенное жилье. Если заявление не было подано, то по окончании попечительства граждане имеют право самостоятельно подать заявление о постановке их на учет в качестве нуждающихся в жилье. Все лица принимаются на учет в порядке календарной очередности. Но дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, имеют право на внеочередное получение социального

⁴ "Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // "Собрание законодательства РФ", 01.01.1996, N 1, ст. 16

⁵ Федеральный закон «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» от 21 дек. 1996 г. № 159-ФЗ : (ред. от 3 июля 2016 г.) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – 23 дек. – № 52. – Ст. 5880.

жилья. Таким образом, для них существует отдельная очередь. Закон № 159-ФЗ в настоящее время четко закрепил, что право на получение жилого помещения сохраняется до фактического обеспечения жильем, на что неоднократно было указано правоприменительной практикой.⁶

В настоящее время ставится вопрос о введении института социального воспитателя, который предполагает заключение с возмездными опекунами трудового договора. Трудовой договор в данном случае предоставляет больше гарантий соблюдения сторонами отношений своих прав и обязанностей, условий реализации и совершенствования профессиональных компетенций. Заключение трудового договора позволит социальным воспитателям, имеющим на воспитании, например, более трех детей из указанных категорий, не заниматься иной трудовой деятельностью, трудовой стаж работы социальных воспитателей будет включаться в общий трудовой стаж и учитываться при начислении пенсии. Трудовой договор позволит обеспечить социальных воспитателей всем комплексом социальных прав, вытекающих из трудовых отношений, включая оплачиваемый отпуск.⁷

Например, при рассмотрении Липецким областным судом дела об усыновлении ребенка гражданами Италии суд предложил органу опеки и попечительства установить родственников (совершеннолетних братьев, сестер, дедушек, бабушек, прабабушек, прадедушек, тетей, дядей) ребенка и опросить их о возможности устройства ребенка в их семьи. Органы опеки и попечительства представили суду списки установленных родственников (совершеннолетние брат и сестра, два дяди и одна тетя), а также их письменные заявления, в которых родственники ребенка указали на невозможность взять ребенка в свои семьи, а также на то, что они не возражают против усыновления ребенка.

⁶ Иншакова А.О., Кагальницкова Н.В. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ СОЦИАЛЬНО УЯЗВИМЫХ ДЕТЕЙ – НЕОТЪЕМЛЕМАЯ СОСТАВЛЯЮЩАЯ РЕАЛИЗАЦИИ СОЦИАЛЬНОЙ ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА // Правовая парадигма. - 2017. - Т. 16. - № 1

⁷ "Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации"(2-е издание, переработанное и дополненное) (Гришаев С.П.) (Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2017)

Обобщение судебной практики свидетельствует о том, что, как и в предыдущие годы, в большинстве случаев отказ российских граждан от принятия детей на воспитание в свои семьи был обусловлен состоянием здоровья передаваемых на усыновление детей, наличием у них отягощенной наследственности. В некоторых случаях на такой отказ влияли возраст детей, его внешние данные, пол, неблагополучный социальный статус его родителей.

Так, решением Забайкальского краевого суда отказано в удовлетворении заявления граждан Испании об усыновлении несовершеннолетнего в связи с тем, что в ходе судебного разбирательства было установлено, что не все предусмотренные законом условия для передачи ребенка на воспитание в семью иностранных граждан были соблюдены, а именно не исчерпаны все возможные меры и способы к устройству усыновляемого в семьи российских граждан, поскольку сведения о ребенке активно предлагались для ознакомления российским гражданам лишь в 2012 году. Кроме того, в судебном заседании был допрошен гражданин Российской Федерации, в семье которого воспитывается родная сестра усыновляемого, который пояснил, что они с супругой на протяжении длительного времени обсуждают возможность взять этого ребенка под опеку и в настоящее время они собирают документы на установление опеки. С учетом названных обстоятельств суд правильно пришел к выводу о том, что передача несовершеннолетнего на усыновление гражданам Испании в указанном случае не будет соответствовать интересам ребенка и повлечет нарушение как его прав, так и прав граждан Российской Федерации.⁸

⁸ "Администратор образования", N 12, июнь, 2016 "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 9, сентябрь, 2016

ИСПОЛЬЗОВАННЫЕ ИСТОЧНИКИ

1. Федеральный закон от 24.04.2008 N 48-ФЗ (ред. от 03.08.2018) "Об опеке и попечительстве" // "Собрание законодательства РФ", 28.04.2008, N 17, ст. 1755
2. Федеральный закон «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» от 21 дек. 1996 г. № 159-ФЗ : (ред. от 3 июля 2016 г.) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – 23 дек. – № 52. – Ст. 5880.
3. "Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // "Собрание законодательства РФ", 01.01.1996, N 1, ст. 16
4. Постановление Правительства РФ от 18.05.2009 N 423 (ред. от 21.12.2018) "Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан" // "Собрание законодательства РФ", 25.05.2009, N 21, ст. 2572
5. "Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации"(2-е издание, переработанное и дополненное) (Гришаев С.П.) (Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2017)
6. Сычева Е.И., Самойлова В.В. К вопросу о наличии признаков предпринимательской деятельности у патронатной семьи как российского варианта "фостерной" семьи // Семейное и жилищное право. 2017. N 1; СПС "КонсультантПлюс".
7. Иншакова А.О., Кагальницкова Н.В. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ СОЦИАЛЬНО УЯЗВИМЫХ ДЕТЕЙ – НЕОТЪЕМЛЕМАЯ СОСТАВЛЯЮЩАЯ РЕАЛИЗАЦИИ СОЦИАЛЬНОЙ ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА // Правовая парадигма. - 2017. - Т. 16. - № 1
8. "Администратор образования", N 12, июнь, 2016 "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 9, сентябрь, 2016.