Учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь»

В. И. ПЕНКРАТ

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

Утверждено Министерством образования Республики Беларусь
в качестве учебника для курсантов и студентов
учреждений высшего образования
по специальности «Правоведение»

Минск
Академия МВД
2022

УДК 347.6
ББК 67.404.4
П25

Рецензенты:
кафедра гражданско-правовых дисциплин
факультета права учреждения образования
«Белорусский государственный экономический университет»;
кандидат юридических наук, доцент *О. А. Бакиновская*

ISBN 978-985-576-352-0 © УО «Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь», 2022

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ 7
Раздел I. ОБЩАЯ ЧАСТЬ 9
Глава 1. Семейное право как самостоятельная отрасль права 9
1.1. Понятие, предмет и метод семейного права 9
1.2. Задачи, основные принципы и функции семейного права 17
1.3. Система семейного права 20
1.4. Взаимодействие семейного права и других отраслей права 22
Вопросы для самоконтроля 24
Глава 2. История развития семейного права 25
2.1. История развития семейного права на территории современной Беларуси 25
2.2. Семейное право Белорусской ССР 30
2.3. Семейное право постсоветской Беларуси 33
Вопросы для самоконтроля 33
Глава 3. Семейное законодательство Республики Беларусь 35
3.1. Понятие семейного законодательства 35
3.2. Источники семейного права 37
3.3. Действие норм семейного права во времени, в пространстве и по кругу лиц 43
Вопросы для самоконтроля 44
Глава 4. Наука семейного права 46
4.1. Понятие науки и предмета науки семейного права 46
4.2. Методы исследования в науке семейного права 48
4.3. Взаимосвязь науки семейного права и других юридических наук 49
4.4. Семейное право как учебная дисциплина 50
Вопросы для самоконтроля 52
Глава 5. Семья и семейные правоотношения 53
5.1. Семья как правовая категория 53
5.2. Семейные правоотношения 57
5.3. Виды семейных правоотношений 62
5.4. Правоспособность и дееспособность субъектов семейных правоотношений 63
Вопросы для самоконтроля 65

Глава 6. Юридические факты в семейном праве 67
6.1. Понятие и признаки юридических фактов в семейном праве 67
6.2. Осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей 72
6.3. Сроки в семейном праве 80
6.4. Акты гражданского состояния 85
Вопросы для самоконтроля 91
Раздел II. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ 93
Глава 7. Брак по семейному праву 93
7.1. Понятие брака по семейному праву 93
7.2. Условия заключения брака 96
7.3. Порядок заключения брака 101
7.4. Недействительность брака 103
Вопросы для самоконтроля 108
Глава 8. Прекращение брака 109
8.1. Понятие прекращения брака 109
8.2. Общий судебный порядок расторжения брака 110
8.3. Особый судебный порядок расторжения брака 113
8.4. Административный порядок расторжения брака 115
8.5. Соглашение о детях 117
Вопросы для самоконтроля 118
Глава 9. Личные неимущественные права и обязанности супругов 119
9.1. Понятие личных неимущественных правоотношений между супругами 119
9.2. Виды личных неимущественных прав супругов 120
9.3. Личные обязанности супругов 123
Вопросы для самоконтроля 124
Глава 10. Имущественные права и обязанности супругов 125
10.1. Понятие и виды имущественных правоотношений супругов 125
10.2. Законный режим имущества супругов 126
10.3. Договорный режим имущества супругов 131
10.4. Ответственность супругов по обязательствам 140
10.5. Алиментные обязанности супругов и бывших супругов 142
Вопросы для самоконтроля 146
Глава 11. Установление происхождения детей 148
11.1. Основания возникновения прав и обязанностей родителей и детей 148
11.2. Добровольное признание отцовства 150
11.3. Установление отцовства в судебном порядке 151
11.4. Оспаривание записи о родителях 153
Вопросы для самоконтроля 155
Глава 12. Личные неимущественные права и обязанности родителей и детей 157
12.1. Личные неимущественные права и обязанности родителей в отношении своих детей 157

12.2. Споры, связанные с воспитанием детей 161
12.3. Лишение родительских прав 164
12.4. Ограничение родительских прав 171
Вопросы для самоконтроля 174
Глава 13. Имущественные правоотношения родителей и детей 175
13.1. Общая характеристика имущественных прав и обязанностей родителей и детей 175
13.2. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей 177
13.3. Обязанности родителей по содержанию нетрудоспособных совершеннолетних детей 185
13.4. Обязанности детей по содержанию родителей 187
13.5. Соглашение об уплате алиментов 190
Вопросы для самоконтроля 193
Глава 14. Порядок уплаты или взыскания алиментов 195
14.1. Уплата алиментов в добровольном порядке 195
14.2. Взыскание алиментов в судебном порядке 197
14.3. Прекращение алиментных обязательств 205
Вопросы для самоконтроля 206
Глава 15. Выявление, учет и устройство детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении 207
15.1. Выявление и защита детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении ..207
15.2. Учет детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении 211
15.3. Формы устройства детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении 213
Вопросы для самоконтроля 214
Глава 16. Усыновление (удочерение) 216
16.1. Понятие и значение усыновления 216
16.2. Условия усыновления 218
16.3. Порядок усыновления 224
16.4. Правовые последствия усыновления 228
16.5. Правовые средства обеспечения тайны усыновления 231
16.6. Отмена усыновления 233
Вопросы для самоконтроля 237
Глава 17. Опека, попечительство и иные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей 238
17.1. Понятие и значение опеки и попечительства 238
17.2. Права и обязанности опекуна и попечителя 244
17.3. Прекращение опеки и попечительства 248

17.4. Приемная семья, детский дом семейного типа 250
17.5. Патронатное воспитание несовершеннолетних 261
Вопросы для самоконтроля 264
Глава 18. Охрана детства. Права ребенка 266
18.1. Права детей: общие положения. Закон Республики Беларусь «О правах ребенка» 266
18.2. Социальные права детей 269
18.3. Материальные права детей 274
Вопросы для самоконтроля 276
Глава 19. Применение законодательства Республики Беларусь о браке и семье к иностранным гражданам и лицам без гражданства. Применение законодательства о браке и семье иностранных государств и международных договоров 278
19.1. Особенности правового регулирования семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства 278
19.2. Правовое регулирование брака и развода с участием иностранных граждан и лиц без гражданства 281
19.3. Установление отцовства (материнства) в Республике Беларусь. Признание отцовства (материнства), установленного вне пределов Республики Беларусь 285
19.4. Международное усыновление 286
19.5. Опека и попечительство с участием иностранных граждан и лиц без гражданства 294
Вопросы для самоконтроля 302
РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА 304

ПРЕДИСЛОВИЕ

Современная семья является результатом многовекового исторического развития. Семья как социальная общность во всех цивилизациях выступает важнейшим элементом глобального развития. Семейные отношения во многом определяют облик людей, от семьи зависит трудовая и общественная активность каждого человека. Семья фокусирует в себе практически все основные аспекты человеческой жизнедеятельности, что находит свое отражение в ее основных функциях: репродуктивной, воспитательной, экономической, коммуникативной, рекреативной. Вместе с тем семья формируется и изменяется в зависимости от общества, отражая его развитие.

Семейное право является достаточно сложной отраслью права как в теоретическом аспекте, так и в правоприменительной практике. Правильное и единообразное применение семейного законодательства является гарантией защиты прав и интересов членов семьи, в первую очередь несовершеннолетних детей, поэтому изучение учебной дисциплины «Семейное право» является непременным условием подготовки юристов, обладающих соответствующими знаниями в области правового регулирования семейных отношений.

Настоящий учебник подготовлен в соответствии с требованиями программы подготовки обучающихся в учреждениях высшего образования по специальности «Правоведение». В нем освещены все основные вопросы учебной дисциплины «Семейное право»: понятие семейного права, его предмет, метод, принципы; история развития семейного законодательства Беларуси, понятие семьи и особенности семейных правоотношений; понятие брака, условия его заключения, прекращение брака, признание брака недействительным; личные неимущественные и имущественные правоотношения супругов; основания возникновения личных неимущественных и имущественных правоотношений между родителями и детьми; алиментные обязанности супругов, родителей и детей; выявление и устройство детей, лишенных родительского попечения; применение семейного законодательства Беларуси к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Значительное внимание уделено сравнительно новым институтам белорусского законодательства – Брачному договору, Соглашению об уплате алиментов, Соглашению о детях, приемной семье, патронатному воспитанию.

Освоение учебной дисциплины предполагает практическое осмысление ее разделов и тем на семинарских и практических занятиях, в процессе которых обучающийся должен закрепить и углубить теоретические знания, приобрести необходимые умения и навыки по составлению соответствующих юридических документов, решению различных ситуационных задач.

В издании использованы современное семейное законодательство Республики Беларусь, зарубежных государств, судебная практика, международные договоры.

Учебник будет полезным для студентов (курсантов), магистрантов, аспирантов, преподавателей учреждений высшего образования юридического профиля, сотрудников правоохранительных органов, нотариусов, адвокатов, юрисконсультов, органов, регистрирующих акты гражданского состояния, и всех тех, кто интересуется вопросами семейного права.

В результате изучения учебной дисциплины обучающийся или заинтересованный читатель должен:

1) знать:

– отношения, регулируемые семейным правом;

– правовую природу брака;

– семейные права и обязанности супругов;

– семейные права и обязанности родителей и детей;

– алиментные обязательства супругов, родителей и детей;

– формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей;

2) уметь:

– анализировать действующее семейное законодательство Республики Беларусь и международные правовые акты;

– принимать правовые решения и совершать юридические действия в соответствии с действующим семейным законодательством;

3) владеть навыками:

– составления правовых документов;

– предоставления квалифицированных юридических заключений и консультаций по вопросам семейно-правовых отношений.

При подготовке учебника учтены изменения и дополнения в Кодекс Республики Беларусь о браке и семье по состоянию на 1 августа 2022 г.

Раздел I
ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Глава 1

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО КАК САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ ОТРАСЛЬ ПРАВА

1.1. Понятие, предмет и метод семейного права

Семья является одним из важнейших социальных институтов общества. Жизнь каждого человека начинается и заканчивается в семье. В семье человек получает базовые навыки участия в жизни общества и формируется как личность. Именно в семье закладываются основы нравственности, духовности и взаимопомощи. Семья является основой материальной и духовной поддержки человека. Через реализацию основополагающих функций семьи обеспечиваются продолжение человеческого рода, экономическое развитие общества, преемственность жизненного опыта каждой отдельно взятой семьи и возможность передать накопленный опыт и традиции семейной жизни из поколения в поколение. Здоровая, крепкая семья является залогом стабильности и процветания любого общества.

Государство проявляет заботу о семье путем принятия разнообразных государственных мер по сохранению и укреплению семьи, ее социальной поддержке, обеспечению семейных прав граждан. С помощью правовых норм государство стремится урегулировать поддающиеся регулированию семейные отношения, которые, будучи урегулированными нормами права, становятся правоотношениями и составляют основное содержание семейного права.

Термин «семейное право» трактуется не однозначно. Он включает в себя четыре взаимосвязанных понятия, которые не совпадают между собой по объему и содержанию. Его можно рассматривать:

– как самостоятельную отрасль права – совокупность правовых норм, регулирующих личные и связанные с ними имущественные отношения между гражданами, возникающие на основе брака, кровного родства, усыновления и других форм устройства детей в семью;

– как семейное законодательство – систему нормативных правовых актов, расположенных в определенном порядке в зависимости от их юридической силы;

– как правовую науку – систему знаний о семейно-правовых явлениях;

– как учебную дисциплину – систему взаимосвязанных между собой взглядов, суждений, идей о семейном праве как отрасли права, семейном законодательстве и науке семейного права.

В юридической литературе не существует единой точки зрения на семейное право как самостоятельную отрасль права. Одни авторы считают, что отсутствуют основания для выделения семейного права в самостоятельную отрасль права, так как семейным и гражданским правом регулируется тождественный круг отношений (имущественные и неимущественные); семейные и гражданские правоотношения строятся на основе равенства субъектов; в семейно-правовом регулировании используются императивный и диспозитивный методы регулирования семейных отношений, такие же как в гражданском праве. Этой точки зрения придерживаются ученые-правоведы М. В. Антокольская, С. И. Вильнянский, Н. Д. Егоров, О. С. Иоффе и некоторые другие, считающие семейное право подотраслью гражданского права[1].

Другой точки зрения придерживаются российские ученые-правоведы Г. К. Матвеев, А. М. Нечаева, А. М. Пчелинцева, В. А. Рясенцев и др., полагающие, что семейное право обладает достаточными отличительными особенностями, дающими основания для выделения его в качестве самостоятельной отрасли права[2]. Данную точку зрения на семейное право как самостоятельную отрасль права разделяют белорусские ученые-правоведы С. П. Соколов, В. Г. Тихиня, В. Ф. Чигирь, Т. Е. Чумакова, Н. Г. Юркевич и др.

[1] См.: Антокольская М. В. Семейное право : учебник. М. : Юристъ, 1999. С. 31–36 ; Вильнянский С. И. Лекции по советскому гражданскому праву. Ч. 1. Харьков : Изд-во Харьк. ун-та, 1958. С. 14–15 ; Егоров Н. Д. Гражданское право. Т. 3 / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. М. : Проспект, 1999. С. 258–267 ; Иоффе О. С. Советское гражданское право : курс лекций. Л. : Изд-во Ленингр. ун-та, 1965. С. 184 и др.

[2] См.: Белякова А. М., Ворожейкин Е. М. Советское семейное право : учебник / под ред. В. П. Грибанова. М. : Юрид. лит., 1974. С.10–12 ; Матвеев Г. К. Советское семейное право : учебник. М. : Юрид. лит., 1985. С. 34–37 ; Пчелинцева А. М. Семейное право России : учебник. М. : Норма, 2000. С. 5–8 ; Рясенцев В. А. Семейное право. М. : Юрид. лит., 1971. С. 8–20 и др.

К числу отличительных особенностей семейных отношений В. А. Рясенцев относит непередаваемость и неотчуждаемость семейных прав, их личный безвозмездный и длящийся характер, недопустимость правопреемства в семейных отношениях. Кроме того, он выделяет следующие *специфические черты*, присущие семейному праву:

– субъектами семейных отношений могут быть только граждане;

– семейным отношениям присущи устойчивость, постоянство, строгая индивидуализация участников и их незаменимость в данном отношении другими лицами;

– по своему содержанию семейные отношения являются личными.

Имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, отражают имущественную обособленность их участников (отношения собственности, их имущественно-распорядительная самостоятельность, эквивалент связей – товарно-денежные отношения), тогда как имущественные отношения в семье – это отношения общности имущества супругов, безвозмездная и безэквивалентная материальная помощь и поддержка нуждающихся членов семьи[1].

Аналогичных взглядов на семейное право как самостоятельную отрасль права придерживается А. М. Нечаева, при этом она в подтверждение своей точки зрения приводит следующие аргументы[2]:

– семейное право отвечает всем требованиям, предъявляемым к отрасли права как таковой;

– предмет семейно-правового регулирования в качестве своей основы содержит все признаки, характерные для семейно-правовых отношений;

– основу семейно-правовых отношений составляют их духовность, нравственные начала человеческого поведения;

– соображения экономического характера не превалируют при регулировании семейных отношений;

– методы регулирования семейных и гражданских правоотношений (императивно-диспозитивные) имеют только внешнее формальное сходство;

– для гражданских правоотношений характерны частноправовые начала, с которыми связана свобода гражданина в гражданско-правовой

[1] См.: Рясенцев В. А. Советское семейное право : учебник. М. : Юрид. лит.,1982. С. 10.

[2] См.: Нечаева А. М. Семейное право как самостоятельная отрасль // Государство и право на рубеже веков : материалы Всерос. конф. М., 2001. С. 25.

сфере современного общества, в регулировании уже возникших семейных правоотношений в основном преобладают публичные начала, особенно если речь идет о защите нарушенных прав ребенка;

– в отличие от гражданского семейное право несет большую воспитательную нагрузку, выполняет воспитательную миссию по отношению к самым широким слоям населения, поэтому тяготеет не к экономике, а к нормам нравственного порядка;

– внедрение экономических начал в семейное право чревато моральным опустошением человеческой личности;

– нормы семейного и гражданского права преследуют принципиально разные цели, поэтому существует разная степень заинтересованности государства в их осуществлении;

– семейное право по своей сути тяготеет к праву естественному – оно ближе к человеческой природе, имеющей свои ценности, большинство его предписаний непосредственно касаются прав каждой личности, которыми она наделяется с рождения, что составляет одну из главных особенностей человеческого бытия.

Несмотря на имеющиеся разногласия, преобладающей является современная точка зрения на семейное право как на самостоятельную отрасль права, имеющую свой предмет и метод, собственное законодательство, а также как на одно из направлений науки и соответствующую учебную дисциплину.

Самостоятельность любой отрасли права определяется специфичностью подлежащих правовому регулированию общественных отношений, к которым нормы других отраслей по общему правилу не применимы.

Исследования правоведов последних десятилетий (В. М. Ворожейкина, Г. К. Матвеев, А. М. Нечаева, М. М. Пчелинцева, В. А. Рясенцев, В. Ф. Чигир, Н. Г. Юркевич и др.) позволили выявить следующие *специфические черты* семейных отношений:

– основаниями их возникновения являются такие своеобразные юридические факты, как брак, родство, отцовство, материнство, усыновление, которые, как правило, являются длящимися, из этих фактов возникают не только личные неимущественные, но и имущественные отношения;

– по своему содержанию определяющими являются личные неимущественные отношения, а имущественные отношения как бы вытекают из личных неимущественных;

– семейным отношениям присуща строгая индивидуализация участников, по общему правилу они являются неотчуждаемыми;

– субъектами семейных отношений могут быть только граждане;

– семейные отношения имеют свои особые способы защиты нарушенных прав (например, лишение родительских прав);

– семейные отношения носят фидуциарный характер, так как в этих отношениях главное место занимают личные связи членов семьи;

– семейные отношения строятся на безвозмездной основе.

Закон к предмету семейного права относит порядок и условия заключения брака, права и обязанности членов семьи, порядок и условия прекращения брака и признания его недействительным, личные и имущественные отношения, возникающие в связи с усыновлением (удочерением) (далее – усыновление), опекой и попечительством, другими формами устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью, другие семейные отношения (ст. 2 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье (КоБС).

Все вышеуказанное в совокупности позволяет выделить предмет семейного права.

Предметом семейного права являются регулируемые нормами семейного права личные неимущественные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие из брака, кровного родства, усыновления, других форм устройства детей в семью.

Если понятие предмета семейного права связано с общественными отношениями, регулируемыми семейным правом, то понятие метода – с вопросом о том, как эти общественные отношения регулируются нормами семейного права.

Метод правового регулирования отражает содержание отраслевых норм по способу их воздействия на общественные отношения и наряду с предметом позволяет отграничить одну отрасль права от другой.

Метод семейного права – это совокупность способов, приемов, средств, при помощи которых регулируются общественные отношения, входящие в предмет семейного права.

Исходя из характеристики отношений, входящих в предмет семейно-правового регулирования, семейное право находится в сфере как частного, так и публичного права, что влечет за собой необходимость сочетания диспозитивных и императивных начал при регулировании семейных отношений. Это обусловлено тем, что отношения в предмете семейного права при их регулировании должны отражать не только интересы частных лиц (членов семьи) в сохранении семьи, невмеша-

тельстве в дела семьи и соблюдении членами семьи возложенных на них обязанностей, но и заинтересованность государства и общества в выполнении семьей своих социальных функций.

Сочетание публичных и частных интересов предопределяет наличие в семейном праве смешанного метода, сочетающего в себе как императивные начала, или запретительное регулирование, характерное для сферы публичного права, так и диспозитивные начала, или дозволительное регулирование, характерное для сферы частного права.

Метод семейного права по содержанию воздействия на общественные отношения является дозволительным, а по форме предписаний – императивным, вследствие чего он может быть определен как *дозволительно-императивный*.

Дозволительное регулирование (диспозитивный метод) строится по формуле «дозволено все, кроме прямого запрещения». Такое правовое регулирование присуще частному праву, поэтому ведущее место в нем занимают нормы, управомочивающие субъектов на инициативное совершение правовых действий в целях удовлетворения своих интересов. Дозволительный метод предполагает, что члены семьи сами могут моделировать свое поведение.

Дозволительность метода проявляется прежде всего в значительном количестве договоров, заключение которых предусмотрено КоБС: заключение Брачного договора (ст. 13, 13[1]), соглашения о месте жительства ребенка (ст. 74), соглашения о порядке осуществления родительских прав отдельно проживающим родителем (ст. 77), Соглашения об уплате алиментов (ст. 103[1]), договора о приемной семье (ст. 171) и т. д.

Императивное регулирование строится по формуле «запрещено все, кроме прямо дозволенного». Императивность метода семейного права заключается в том, что семейные отношения требуют создания охранительных норм, отвечающих не только интересам семьи, но и интересам государства.

Наиболее ярко императивность метода проявляется в регулировании брачных отношений, так как брак влечет за собой значительные семейно-правовые последствия и имеет важное значение не только для граждан, но и для всего общества в целом (ст. 12 КоБС). Примером императивности метода семейного права являются отношения по установлению происхождения детей (ст. 51, 57 КоБС), об обязанностях родителей, по отношению к своим несовершеннолетним детям (ст. 91 КоБС), по выявлению и устройству на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 117, 118 КоБС), и т. д.

Характерными особенностями метода семейно-правового регулирования являются:

– юридическое равенство участников семейных правоотношений, проявляющееся в отсутствии властного подчинения друг другу, т. е. один субъект семейного права не может повелевать другим;

– автономия воли участников семейных правоотношений, заключающаяся в том, что воля одного из участников семейных отношений не зависит от воли другого, каждый по своему усмотрению выбирает приемлемый вариант поведения;

– усиление диспозитивного начала в семейно-правовом регулировании – возможность выбора одного из нескольких вариантов поведения, предоставленных законом;

– индивидуальное ситуационное регулирование – обусловлено спецификой содержания семейных отношений, предоставляет возможность правоприменительным органам принимать решения с учетом конкретных жизненных обстоятельств (например, во многих нормах семейного права содержатся понятия, нуждающиеся в конкретизации при их применении (недостойное поведение супруга, непродолжительность пребывания в браке, уклонение от выполнения родительских обязанностей, злоупотребление родительскими правами, жестокое обращение с детьми и т. д.)).

В теории семейного права ***способы регулирования*** семейных отношений подразделяются на следующие виды[1]: запреты, дозволения, предписания к совершению определенных действий, правила-разъяснения.

Запреты четко выражены в нормативных правовых актах, которые предписывают воздержаться от определенных действий.

В зависимости от формы выражения запреты подразделяются на прямые и косвенные.

Прямые запреты – это нормы, в которых воля законодателя выражена конкретно в запретах от совершения определенных действий. Отступления от прямых запретов возможны только в случаях, предусмотренных законом.

Так, в законе содержится прямой запрет обратного взыскания алиментов, полученных без достаточного основания (часть вторая ст. 112

[1] См.: Нечаева А. М. Семейное право : курс лекций. М. : Юристъ, 1998. С. 13–21.

КоБС). Эта же норма содержит исключения, когда возможно обратное взыскание алиментов:

– если отмененное судебное постановление было основано на сообщенных заявителем ложных сведениях или представленных им подложных документах;

– если Соглашение о детях, Соглашение об уплате алиментов, Брачный договор были признаны судом недействительными вследствие заключения их под влиянием обмана, угроз или насилия со стороны получателя алиментов;

– при установлении приговором суда факта подделки судебного постановления, Соглашения об уплате алиментов, Брачного договора или исполнительного листа, на основании которых уплачивались алименты.

Косвенные запреты – это нормы, прямо не запрещающие определенное поведение, однако из содержания которых следует вывод о недопустимости каких-либо действий. Исключения из них также предусмотрены законом. Так, заключение брака производится по истечении трех дней со дня подачи заявления в органы, регистрирующие акты гражданского состояния (часть первая ст. 16 КоБС), что является косвенным запретом регистрации брака до истечения указанного срока. Вместе с тем законодатель допускает возможность сокращения или увеличения указанного срока при наличии уважительных причин или особых обстоятельств.

Дозволения – это разрешение на совершение определенных действий, зафиксированных в нормах семейного права. По форме выражения дозволения также бывают прямыми и косвенными.

Прямые дозволения разрешают определенное поведение. Так, закон предоставляет возможность заключить Брачный договор как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период состояния в браке (часть первая ст. 13 КоБС).

Косвенные дозволения – это предписания, содержание которых свидетельствует о возможности определенного поведения. Так, родители являются законными представителями своих несовершеннолетних детей и выступают в защиту их прав и законных интересов в отношениях с любыми лицами и организациями, в том числе в судах, без специального полномочия (часть вторая ст. 73 КоБС).

Наряду с запретами и дозволениями нормы семейного права содержат ***предписания*** к совершению определенных действий. Так, закон устанавливает, что после вступления решения суда о расторжении брака в законную силу суд в 10-дневный срок направляет копию решения суда в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту регистрации брака для производства отметки в записи акта о заключении брака (часть вторая ст. 42 КоБС).

К способам регулирования семейных отношений относятся и ***правила-разъяснения***. Например, в законе разъясняется, кто входит в круг близких родственников, между которыми не допускается заключение брака (ст. 60 КоБС); дается определение фиктивности брака (часть первая ст. 45 КоБС).

С учетом особенностей предмета и метода семейно-правового регулирования можно сформулировать определение семейного права.

Семейное право – это самостоятельная отрасль права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные и связанные с ними имущественные отношения между гражданами, возникающие на основе брака, кровного родства, усыновления и других форм устройства детей в семью.

1.2. Задачи, основные принципы и функции семейного права

Основные направления социальной политики государства в области семейных отношений, сформулированные в ст. 32 Конституции, нашли свое дальнейшее развитие и закрепление в ст. 1 КоБС, где определены задачи действующего законодательства о браке и семье.

Задачами законодательства о браке и семье являются:

– укрепление семьи в Республике Беларусь как естественной и основной ячейки общества на принципах общечеловеческой морали, недопущение ослабления и разрушения семейных связей;

– построение семейных отношений на добровольном брачном союзе женщины и мужчины, равенстве прав супругов в семье, на взаимной любви, уважении и взаимопомощи всех членов семьи;

– установление прав детей и обеспечение их приоритета в соответствии с КоБС;

– установление прав и обязанностей супругов, родителей и других членов семьи в соответствии с положениями Конституции, нормами международного права;

– охрана материнства и отцовства, законных прав и интересов детей, обеспечение благоприятных условий для развития и становления каждого ребенка;

– учет наилучших интересов ребенка при принятии государственными органами, иными организациями решений в отношении детей.

Как самостоятельная отрасль права семейное право характеризуется специфическими принципами, составляющими нормативно установленные основополагающие начала регулирования особого объекта – семейных правоотношений.

Под ***принципами*** (основными началами) семейного права понимаются закрепленные действующим семейным законодательством основополагающие начала и руководящие положения, определяющие сущность данной отрасли права и имеющие общеобязательное значение в силу их правового закрепления.

Таким образом, принципы семейного права являются базовыми идеями, лежащими в основе регулирования семейных правоотношений.

Основные принципы семейного права связаны с положениями Конституции, определяющими основы конституционного строя государства, основные права и свободы граждан.

Значение этих принципов состоит в том, что они помогают более глубоко уяснить сущность действующего семейного законодательства для его правильного применения и последующего совершенствования.

К основным принципам семейного права относятся:

– *принцип защиты семьи государством* (ст. 3 КоБС). Государство проявляет заботу о семье путем создания условий для экономической самостоятельности и роста благосостояния семьи, льготной налоговой политики, выплаты государственных пособий семьям, воспитывающим детей, предоставления государственной поддержки при строительстве (реконструкции) или приобретении жилых помещений в соответствии с законодательными актами, создания и развития широкой сети детских и медицинских учреждений, создания условий для сочетания родителями трудовой деятельности с выполнением семейных обязанностей, развития инфраструктуры быта;

– *принцип правового регулирования брачных и семейных отношений государством* (ст. 4 КоБС). Признается только брак, заключенный в государственных органах, регистрирующих акты гражданского состояния. Религиозные обряды, касающиеся вопросов брака и семьи, правового значения не имеют;

– *принцип равенства прав супругов в семейных отношениях* (ст. 20^1 КоБС). В семье и муж, и жена равны в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях: в праве выбора фамилии, занятий, профессии, места жительства, в равном праве на имущество, нажитом во время брака, в равных правах и обязанностях по воспитанию и содержанию детей и др.;

– *принцип добровольности брачного союза мужчины и женщины* (ст. 12 КоБС). Добровольность брачного союза предполагает свободное волеизъявление мужчины и женщины, которое будущие супруги выражают дважды: при подаче заявления в органы, регистрирующие акты гражданского состояния, и во время регистрации брака. Тем самым исключается чье-либо вмешательство в форме принуждения к вступлению в брак или запрета заключения брака. Нарушение принципа добровольности брака влечет за собой признание его недействительным;

– *принцип единобрачия (моногамии)* (ст. 19 КоБС). Семейное законодательство закрепляет принцип моногамии: лицо может состоять только в одном зарегистрированном браке. Вступление в брак без прекращения предыдущего влечет за собой негативное правовое последствие: повторный брак признается недействительным. Юридическую силу в таком случае сохраняет ранее заключенный брак;

– *принцип свободного расторжения брака под контролем государства* (ст. 35^1, 36, 37 КоБС). Свобода брака предполагает свободу развода. Бессмысленно сохранять семью, которая фактически распалась. Вместе с тем, чтобы предупредить неблагоприятные последствия развода как для самих супругов, так и для их несовершеннолетних детей, расторжение брака происходит под контролем государства в судебном или административном порядке;

– *принцип ответственности за ненадлежащее воспитание детей* (ст. 67 КоБС). Родители, опекуны, попечители несут ответственность за ненадлежащее воспитание и содержание детей в соответствии с законодательством;

– *принцип приоритета прав детей* (ст. 181 КоБС). Ребенок имеет право на особую, преимущественную и первоочередную заботу как со стороны родителей, так и со стороны государства;

– *принцип равноправия детей* (ст. 182 КоБС). Все дети имеют равные права независимо от происхождения, расовой, национальной и гражданской принадлежности, социального и имущественного положения, пола, языка, образования, отношения к религии, места жительства, состояния здоровья и иных обстоятельств, касающихся ребенка и его родителей. Равной и всесторонней защитой пользуются дети, рожденные в браке и вне брака;

– *принцип приоритета семейного воспитания детей* (ст. 66, 185 КоБС). Все дети имеют право на жизнь в семье в кругу родителей и родственников, на их заботу и внимание;

– *принцип приоритета защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи* (ст. 29, 30, 100 КоБС). Основой взаимоотношений в семье

является взаимная забота членов семьи, моральная и материальная поддержка друг друга, в первую очередь защита интересов наиболее экономически слабых членов семьи – нетрудоспособных и нуждающихся. Так, на трудоспособных совершеннолетних детей возлагается обязанность по содержанию своих нетрудоспособных родителей, нуждающихся в помощи. Право на содержание (алименты) имеет нетрудоспособный супруг, а при определенных обстоятельствах – и бывший супруг;

– *принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию* (ст. 20[1] КоБС). Все вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно исходя из равенства прав. Никто из супругов не имеет никаких преимуществ и не вправе диктовать свою волю другому.

Таким образом, основные начала семейного законодательства представляют собой фундаментальные положения, руководящие идеи, служащие базисом правового регулирования семейных отношений. Принципы семейного права способствуют пониманию сущности семейных отношений, служат основой для совершенствования положений семейного законодательства и формирования единообразной правоприменительной практики. Принципы семейного права имеют определяющее значение для уяснения сущности действующих семейно-правовых норм и выработки критериев их дальнейшего совершенствования.

Семейное право как отрасль права осуществляет следующие ***функции***:

– *регулятивную* – осуществляет регулирование семейных отношений в соответствии с действующим законодательством;

– *охранительную* – осуществляет защиту и охрану прав и законных интересов участников семейных отношений;

– *воспитательную* – в семейно-правовых нормах содержатся варианты поведения, одобряемые государством и обществом, а также предусматриваются неблагоприятные последствия за совершение поступков, нарушающих права, свободы и законные интересы граждан.

1.3. Система семейного права

Нормы семейного права, регулирующие семейные отношения, расположены в определенной последовательности, т. е. по определенной системе.

Под **системой семейного права** понимается взаимосвязь составляющих ее частей, различающихся по содержанию. Систему семейного права образуют его нормы и институты, которые находят свое выражение в структурных элементах КоБС.

Под *правовым институтом* понимают законодательно обобщенную совокупность правовых норм, обеспечивающих комплексное регулирование группы однородных и взаимосвязанных общественных отношений. Для института права характерны однородность его содержания, комплексность правового регулирования и законодательная обособленность[1].

Система семейного права включает в себя Общую и Особенную части.

Общая часть содержит нормы, имеющие значение для всех институтов Особенной части семейного права. К ней относятся нормы, определяющие:

– задачи и принципы семейного права;

– круг субъектов и регулируемых ими отношений;

– источники семейного права;

– основания применения к семейным отношениям аналогии закона или аналогии права, а также гражданского законодательства;

– условия осуществления семейных прав и исполнения семейных обязанностей;

– порядок и сроки защиты семейных прав.

Особенная часть семейного права содержит большое число институтов, которые регулируют определенные общественные отношения:

– брак – условия и порядок заключения и прекращения брака, недействительность брака;

– права и обязанности супругов – личные неимущественные права и обязанности супругов, законный и договорный режим имущества супругов, ответственность супругов по обязательствам;

– права и обязанности родителей и детей – установление происхождения детей, права и обязанности родителей, права несовершеннолетних детей;

– алиментные обязанности членов семьи – алиментные обязательства родителей и детей, алиментные обязательства супругов и бывших супругов, Соглашения об уплате алиментов, порядок уплаты и взыскания алиментов;

– формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей, – выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей, усыновление детей, опека и попечительство, приемная семья и патронатное воспитание детей;

– применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

---

[1] См.: Алексеев С. С. Проблемы теории права : курс лекций. Т. 1. Свердловск : Свердл. юрид. ин-т, 1972 . С. 139–140.

1.4. Взаимодействие семейного права и других отраслей права

Изучение семейного права показывает, что определенная часть семейных отношений осталась неурегулированной семейным законодательством, поэтому семейное право взаимодействует с другими отраслями права.

Наиболее тесное взаимодействие существует между нормами семейного и *гражданского права*. Гражданское, жилищное и иное законодательство применяется к семейным отношениям в случае отсутствия регулирования этих отношений законом (часть вторая ст. 7 КоБС).

Вместе с тем семейное право отличается от гражданского права по предмету правового регулирования:

– в отличие от семейного права имущественные отношения в гражданском праве имеют стоимостный характер и строятся на возмездной основе;

– имущественные отношения, регулируемые семейным правом, как бы вытекают из неимущественных отношений, а в гражданском праве такая связь, как правило, отсутствует;

– правоотношения в семейном праве складываются, как правило, между гражданами, в гражданском праве они могут возникать как между физическими, так и между юридическими лицами;

– семейные правоотношения носят длящийся характер без указания срока, а в гражданских правоотношениях срок имеет существенное значение;

– основной формой существования гражданских правоотношений является договор, а в семейном праве применение договоров ограничено (Брачный договор, Соглашение о детях, Соглашение об уплате алиментов, Соглашение о разделе имущества, Договор о передаче детей на воспитание в приемную семью).

Семейное право находится под активным воздействием *конституционного права*, определяющего принципы семейного права и основные его начала.

Цели и принципы правового регулирования семейных отношений связаны с положениями Конституции, определяющими основные права и свободы граждан (ст. 21, 28–30, 32, 41, 44, 45 и др.). Так, закрепленное Конституцией положение о защите государством брака, семьи, материнства, отцовства и детства (ст. 32) нашло воплощение в законе: семья, являясь естественной и основной ячейкой общества, находится под защитой государства (ст. 3 КоБС).

Взаимосвязь семейного права с *административным правом* обусловливает процедура государственной регистрации юридических фактов, влекущих за собой возникновение, изменение или прекращение семейных правоотношений.

Административным правом также предусмотрена ответственность за ряд нарушений семейно-правовых норм. Так, Кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях (КоАП) установлена ответственность за следующие правонарушения:

– невыполнение обязанностей по воспитанию детей (ст. 10.3);

– незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей (ст. 10.4);

– уклонение родителей от трудоустройства по судебному постановлению либо работы (ст. 10.20);

– вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественное поведение (ст. 19.4);

– неисполнение обязанностей по сопровождению или обеспечению сопровождения несовершеннолетнего в ночное время вне жилища (ч. 2 ст. 10.3).

В алиментных обязательствах применяются понятия *трудового права*: нетрудоспособность, нуждаемость, заработок, заработная плата, базовая величина. Взаимодействие семейного права с трудовым правом проявляется в следующих случаях:

– обязанность администрации организации по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты, удерживать их из его заработной платы (ст. 105 КоБС);

– обязанность администрации организации сообщать о перемене места работы лица, уплачивающего алименты (ст. 107 КоБС);

– обязанность администрации организации производить индексацию алиментов пропорционально увеличению установленной законодательством базовой величины (ст. 113 КоБС).

Перечисление алиментных платежей производится через учреждения банковской системы, деятельность которых регламентируется нормами *финансового права*. Этой же отраслью определяется размер и порядок взыскания государственной пошлины за регистрацию расторжения брака.

Семейное право взаимодействует и с *уголовным правом*. Основанием применения семейно-правовой ответственности является состав правонарушения в полном или усеченном составе. Понятие «вина» как один из элементов состава правонарушения наиболее полно разработано в теории уголовного права.

На защиту прав и интересов семьи и несовершеннолетних детей направлены нормы гл. 21 «Преступления против уклада семейных отношений и интересов несовершеннолетних» Уголовного кодекса Республики Беларусь (УК), которые предусматривают ответственность за следующие виды правонарушений:

– вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 172);

– вовлечение несовершеннолетних в антиобщественное поведение (ст. 173);

– уклонение родителей от содержания детей либо возмещения расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся или находившихся на государственном обеспечении (ст. 174);

– уклонение детей от содержания родителей (ст. 175);

– злоупотребление правами опекуна или попечителями (ст. 176);

– разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 177);

– незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей (ст. 177^1);

– умышленная подмена ребенка (ст. 180).

Вопросы для самоконтроля

1. В каких смыслах применяется понятие «семейное право»?
2. Какие отношения регулируются семейным правом?
3. Чем обусловлено выделение семейного права в самостоятельную отрасль права?
4. Является ли семейное право самостоятельной отраслью права?
5. Назовите основные задачи семейного права.
6. Назовите и раскройте принципы семейного права.
7. Дайте определение предмета семейного права.
8. Что понимается под методом правового регулирования?
9. Назовите способы регулирования семейных отношений.
10. В чем проявляется отличие прямых и косвенных запретов и дозволений?
11. В чем проявляется взаимодействие семейного права и других отраслей права?
12. Назовите черты сходства и различия между семейным и гражданским правом.
13. Что понимается под системой семейного права?
14. Назовите функции семейного права.

Глава 2

ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

2.1. История развития семейного права на территории современной Беларуси

История развития семейного права находится в непосредственной связи с политической историей, с религиозными воззрениями и общественными нравами.

Сведения о семейных отношениях на ранних стадиях исторического развития общества на территории современной Беларуси очень немногочисленны и отрывочны. У большинства славянских племен сложилась моногамная семья, у некоторых сохранялась полигамия. Источником регулирования семейных отношений были *обычаи*. Одним из способов заключения брака был выкуп невесты у ее родственников на условиях, предусмотренных в соглашении между родственниками невесты и женихом или его родственниками. Имело место также похищение невесты женихом как против ее воли, так и с ее предварительного согласия, также допускался развод.

Становление государственности на территории современной Беларуси проходило в течение длительного периода (с VII–VI вв. до н. э. до VIII–IX вв. н. э.) под влиянием в основном экономических, политических, социальных, а также внешних причин.

В этот период поведение в семейных отношениях регулировалось *обычным правом и другими социальными нормами*. Характерными чертами права этого периода были формальное равноправие свободных людей и мягкость наказаний.

Первыми нормативными актами ***писаного права*** были *грамоты князей и договоры*. Писаное право не заменяло обычное право. Оно действовало наряду с ним, дополняя его или изменяя отдельные нормы.

Важным событием в истории восточных славян, в том числе тех, которые находились на территории современной Беларуси, явилось официальное принятие в 988 г. христианства. Церковное управление вообще и церковный суд в частности основывались на греческих нормативных актах, принятых нашими предками вместе с христианской верой.

С точки зрения христианства брачные союзы, создававшиеся похищением или покупкой невест, были уже невозможны. Вместо них вводился ранее неизвестный нашим предкам церковный порядок соверше-

ния бракосочетания. Однако церковное оформление браков у восточных славян приживалось длительно и трудно.

Христианская религия и церковь установили ряд условий признания брачного союза состоявшимся и законным. Церковь запретила браки между троюродными братьями и сестрами. Не допускались браки христиан с иноверцами, а также с некрещеными местными жителями. Запрещалось многоженство и ограничивалось (не более двух) количество последовательно заключенных браков. После принятия христианства под влиянием канонических предписаний и византийского законодательства расширяются личные неимущественные и имущественные права супруги в семье.

В XIII в. в Великом княжестве Литовском основными были нормы *местного обычного и церковного права*, однако начиная с XIV в., когда государство окрепло, развивается и законодательная деятельность князей, получившая наиболее яркое выражение в таких нормативных актах, как привилеи.

Дальнейшее развитие семейное право получило с принятием *Статутов Великого княжества Литовского* 1529, 1566 и 1588 гг. В них впервые были предприняты попытки систематизировать нормы так называемого писаного права, касающиеся семейных отношений.

В Статутах нашли отражение основные институты семейного права (порядок выдачи замуж и правовое его оформление, права детей (сыновей и дочерей) и матери-вдовы на наследство, основания заключения и расторжения брака), а также другие вопросы семьи, которые в той или иной мере были регламентированы.

В Статуте 1529 г. нормы семейного права содержатся в разделе четвертом «О поглаве женской и о выправу девок» и разделе пятом «Об опеке», а в Статутах 1566 и 1588 гг. добавляется раздел восьмой «О тестаментах», в котором регламентируется порядок составления завещания, его содержание и т. д.

В Статуте 1588 г. круг регламентированных вопросов значительно расширялся за счет не только раздела восьмого, но и новых положений в прежних разделах. Так, светское право затрагивает вопрос о причинах расторжения брака, например кровное родство (раздел пятый, арт. 20), осуждение лица за государственную измену (раздел второй, арт. 5) и др.; уточняет компетенцию светского и духовного судов по делам о расторжении брака (раздел пятый, арт. 22) и содержит другие новые положения.

Статут 1529 г. содержит следующие основные положения семейного права:

– брачный возраст для мужчин – 18, для женщин – 15 лет;

– порядок выдачи замуж дочерей, сестер и вдов;

– права и обязанности вдовы;

– права сыновей, дочерей и вдовы на наследство;

– порядок установления опеки и ответственность опекунов;

– порядок составления завещания на движимое и недвижимое имущество.

Статутом 1588 г. установлены новые положения семейного права:

– брачный возраст для девушек понижен до 13 лет;

– определены главные условия законности брака – отсутствие кровного родства до четвертого поколения и свойства до третьего поколения включительно, отсутствие первого нерасторгнутого брака;

– уточнена компетенция духовного и светского судов по делам о расторжении брака;

– закреплены некоторые основания расторжения брака – кровное родство, осуждение лица за государственную измену и др.[1]

Таким образом, права субъектов семейных отношений расширялись, а роль светской власти и светского права в регулировании указанных общественных отношений возрастала. Обе эти тенденции раскрывают прогрессивный характер развития семейных отношений в целом, хотя они содержали и ряд негативных черт:

– признавался законным только церковный брак;

– братья и сестры не были равны в правах на наследство;

– могли быть негативные последствия для брачующихся в случае заключения брака без согласия родителей и др.

Статут 1588 г. действовал на территории нынешней Беларуси более 200 лет. Действие его норм было отменено в 1831 г. на территории Витебской и Могилевской губерний, а в 1840 г. – на территории Виленской, Гродненской и Минской губерний. С этого времени на территории белорусских губерний стало действовать общероссийское законодательство.

Семейные отношения в России конца XIX – начала XX в. регулировались Сводом законов Российской империи – *Сводом законов гражданских* (в т. X кн. 1 «О правах и обязанностях семейственных»). В соответствии с ним признавался только церковный брак. При отсутствии церковного оформления совместное проживание мужчины и женщины

[1] См.: Кузнецов И. Н., Шелкопляс В. А. История государства и права Беларуси : пособие для студентов высш. учеб. заведений. Минск : Тесей, 2004. 320 с.

рассматривалось как незаконное сожительство. Вступление в брак было свободным, независимо от различия состояний брачующихся, однако для заключения брака требовалось согласие родителей. Дозволение начальства на заключение брака требовалось также для лиц, состоящих на военной и гражданской службе. Необходимыми условиями заключения брака являлись:

– взаимное согласие брачующихся на заключение брака;

– достижение ими брачного возраста (мужчинами – 18 лет и женщинами – 16 лет).

Запрещалось вступать в брак:

– в новый, не расторгнув прежний;

– в четвертый брак;

– лицам в возрасте старше 80 лет;

– лицам, находившимся в степенях родства и свойства, запрещенных церковными законами и по некоторым другим основаниям.

Прекращался брак в связи со смертью одного из супругов. Расторгался брак «духовным судом» при доказанности:

– прелюбодеяния супруга или супруги;

– неспособности к брачному сожитию;

– покушения на жизнь супруга;

– при безвестном отсутствии супруга свыше пяти лет;

– при осуждении одного из супругов к наказанию, связанному с лишением всех прав состояния, и др.

Супружеские права и обязанности делились на три вида:

– личные – право жены носить фамилию мужа;

– связанные с обеспечением содержания – обязанность мужа предоставлять жене питание и содержание;

– имущественные – брак не создавал общности имущества супругов, супруги самостоятельно распоряжались своим имуществом, приданое являлось собственностью жены, супруги не отвечали по долгам друг друга и др.

Правила «О союзе родителей и детей и союзе родственном» устанавливали происхождение детей, которые делились на следующие категории:

– законные дети – рожденные в законном браке, а также рожденные после прекращения брака в случае, если между днем рождения ребенка и днем прекращения брака прошло не более 306 дней;

– дети от недействительных браков – они имели права законных детей;

– внебрачные дети – рожденные незамужней или замужней женщиной в результате ее прелюбодеяния, а также рожденные после смерти супруга матери ребенка либо после расторжения брака или признания его недействительным при условии, что со дня рождения ребенка и указанными событиями прошло более 306 дней (внебрачные дети не имели права носить фамилию их отца, однако отец внебрачного ребенка был обязан содержать его до совершеннолетия);

– узаконенные дети – внебрачные дети, родители которых после их рождения заключили брак (эти дети имели такие же права, как и дети, рожденные в этом браке);

– усыновленные дети – усыновление разрешалось лицам всех сословий без различия пола в отношении незаконнорожденных детей, своих незаконнорожденных детей и др., при этом разница в возрасте между усыновителем и усыновленным должна быть не менее 18 лет, а возрастной ценз для усыновителей – 30 лет.

Глава Свода «О власти родительской в личных отношениях» регулировала права и обязанности родителей. Во время совместного проживания родители имели равные права и обязанности по отношению к своим детям, однако в случае споров между родителями решающее значение имело мнение отца. Он же представлял интересы своих детей и управлял их имуществом.

Родителям разрешалось применять домашние исправительные меры для исправления детей «строптивых и неповинующихся», а в случае безуспешности таких мер – отдавать детей для исправления в воспитательные исправительные заведения. Родители имели право отречься от детей, забывших страх Божий и поднявших руку на родителей, либо если дочь предалась «распутной жизни».

Родители обязаны были содержать своих детей до совершеннолетия. Однако, если дети еще нуждались в попечении родителей, эта обязанность не прекращалась и с достижением детьми совершеннолетия. Освобождались родители от обязанности содержать детей при вступлении их детей в брак.

В Своде законов гражданских не было специального раздела, посвященного правам и обязанностям детей, но эти права и обязанности были отражены в главе, посвященной родительской власти. Дети были обязаны оказывать родителям почтение, послушание, покорность и любовь, отзываться о них с почтением, безропотно сносить родительские поучения и замечания, оказывать им услуги. При наличии достаточных

средств независимо от возраста дети были обязаны содержать своих нуждающихся, старых и больных родителей.

Свод законов гражданских регулировал также вопросы опеки и попечительства над несовершеннолетними, безумными, сумасшедшими, глухонемыми и немыми.

Таким образом, семейное законодательство Российской империи было тесно связано с церковными правилами и канонами и отличалось ярко выраженным сословным характером.

2.2. Семейное право Белорусской ССР

После Октябрьской революции 1917 г. произошли коренные изменения в жизни общества и началось формирование нового взгляда на семью. Основой перемен семейных отношений в обществе явились два декрета ВЦИК и СНК РСФСР: Декрет «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния» и Декрет «О расторжении брака».

Декретом «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния» от 18 декабря 1917 г. упразднялся брак, заключенный по религиозным обрядам. Единственной формой заключения брака для всех граждан стало заключение гражданского брака в органах, регистрирующих акты гражданского состояния. Браки, заключенные в церковной форме до принятия Декрета, сохраняли правовую силу и не требовали переоформления. Брачный возраст устанавливался для мужчин 18 лет, для женщин 16 лет. Для заключения брака необходимо было взаимное согласие брачующихся. Препятствиями к заключению брака являлись наличие у брачующихся другого нерасторгнутого брака, состояние жениха и невесты в запрещенных степенях родства, а также наличие у одного из вступающих в брак душевной болезни. В семейных отношениях мужчина и женщина уравнивались в правах и обязанностях. Дети, рожденные вне брака, имели такие же права и обязанности, как и дети, рожденные в браке. Кроме того, на основании данного Декрета стало возможным установление отцовства в судебном порядке.

На основании *Декрета «О расторжении брака»* от 19 декабря 1917 г. бракоразводные дела были изъяты из компетенции церкви и переданы в ведение местных судов.

В первые годы советской власти регулирование семейных отношений на территории Беларуси осуществлялось путем заимствования соответствующих норм из законодательных актов Российской Федерации, основным из которых являлся первый кодифицированный семейно-

правовой акт – *Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве*, принятый 22 октября 1918 г.

В середине 20-х гг. XX в. в Белорусской ССР проводится дальнейшая работа по кодификации семейного законодательства, которая заканчивается принятием в марте 1927 г. первого в истории Беларуси *Кодекса законов о браке, семье и опеке*.

Кодекс закреплял новые социалистические принципы регулирования семейных отношений, которые легли в основу всего дальнейшего белорусского советского законодательства о браке и семье. Он содержал разделы, посвященные общим положениям о браке, взаимоотношениям детей и родителей, опеке и попечительству, а также записи актов гражданского состояния.

Кодекс закреплял положение, которым не признавался брак, заключенный по религиозным обрядам. Однако браки, заключенные по религиозным обрядам до 20 декабря 1917 г. и в местностях, которые были временно оккупированы неприятелем, признавались действительными и приравнивались к зарегистрированным бракам. Провозглашалось равенство в правах мужчины и женщины. Брачный возраст для женщин был увеличен с 16 до 18 лет и стал одинаковым с брачным возрастом мужчин. Упрощалась процедура развода, так как развод осуществляли не суды, а органы, регистрирующие акты гражданского состояния.

При усыновлении ребенка, достигшего 10-летнего возраста, требовалось согласие самого ребенка на усыновление.

Расширялись права женщин, родивших детей вне брака, в части получения от отца ребенка содержания в период беременности женщины и самого ребенка до совершеннолетия. Обязанность по содержанию ребенка возлагалась даже на лиц, лишенных родительских прав. Законнорожденные и незаконнорожденные дети были уравнены в правах.

Кодекс сохранял принудительный порядок назначения опекунов и попечителей, однако ввел перечень граждан, которые не могут быть опекунами и попечителями.

Много места Кодекс уделял имущественным правам и обязанностям опекунов и попечителей. Указывались виды сделок, которые им разрешалось заключать, и перечень того, что делать запрещалось.

В последнем разделе Кодекса конкретизировались записи актов гражданского состояния: рождений, смертей, браков, разводов и усыновлений. В функции органов, регистрирующих акты гражданского состояния, входили: выдача справок, учет миграции населения, торжественная регистрация браков и рождения детей.

Кодекс законов о браке, семье и опеке 1927 г. просуществовал 42 года и, естественно, за такой длительный период в него вносились изменения и дополнения.

Так, существенные изменения в текст этого Кодекса были внесены Указом Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. «Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания „Мать-героиня“ и утверждении ордена „Материнская слава“ и медали „Медаль материнства“». Этим Указом усложнилась процедура развода, отменено установление отцовства, одиноким матерям предоставлялось ежемесячное государственное пособие. Кроме того, одинокие матери получили право передавать своего ребенка в детские учреждения на полное государственное обеспечение.

После Великой Отечественной войны было не до совершенствования семейного законодательства, однако все чаще обнаруживались правовые пустоты, затрудняющие правоприменение.

В 1968 г. впервые принят общесоюзный семейно-правовой акт – Основы законодательства о браке и семье Союза ССР и республик. На базе этого нормативного правового акта были разработаны семейные кодексы союзных республик.

Кодекс о браке и семье Республики Беларусь 1969 г. (далее – КоБС 1969 г.) во многом отличался от Кодекса 1927 г.: имел общую часть, предусматривающую задачи семейного законодательства, очерчивал круг регулируемых отношений, устанавливал равноправие женщины и мужчины в семейных отношениях и др.

Сохраняя в принципе общепринятую структуру, КоБС 1969 г. регулировал более широкий круг семейных отношений и был более точным по своему содержанию. Допускалось установление отцовства как в упрощенном, так и в судебном порядке. Обычной процедурой стало расторжение брака. Много внимания КоБС 1969 г. уделял вопросам алиментных обязательств и усыновления. Опека и попечительство были переданы в ведение исполнительных комитетов районных, городских, поселковых и сельских Советов народных депутатов, которые считались органами опеки и попечительства. Функции по опеке и попечительству разграничивались между отделами образования, здравоохранения и социального обеспечения. Много внимания уделялось правовым особенностям опеки и попечительства.

Таким образом, КоБС 1969 г. был значительным шагом вперед по сравнению с Кодексом 1927 г. и более совершенным инструментом правового воздействия на семейные отношения.

2.3. Семейное право постсоветской Беларуси

Дальнейшее совершенствование семейного законодательства связано с двумя исключительными по своей важности актами: Конвенцией о правах ребенка, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г., и Конституцией Республики Беларусь 1994 г.

Конвенция о правах ребенка более квалифицированно разрешает семейные споры, укрепляет семейные отношения и рассматривает ребенка в качестве самостоятельного субъекта права. Кроме того, в тексте Конвенции сформулировано множество рекомендаций, позволяющих наиболее безболезненным образом решить судьбу ребенка в спорных ситуациях.

Конституция Республики Беларусь 1994 г. закрепила такие принципиально важные положения, как признание частной собственности, которая охраняется законом; защита государством материнства и детства; приоритет прав и свобод человека и гражданина.

Перемены, происшедшие в обществе, нашли свое закрепление в *Кодексе Республики Беларусь о браке и семье* 1999 г., в их числе более детальное определение законного режима имущества супругов, возможность заключать Брачный договор, устанавливать отцовство. Расширен круг обязанностей супругов и бывших супругов по взаимному содержанию, предоставлена возможность заключения Соглашения об уплате алиментов и др.

В КоБС много внимания уделено осуществлению и защите семейных прав, медицинскому обследованию лиц, вступающих в брак, более детальному определению порядка расторжения брака. Появился разд. IV «Охрана детства», содержащий гл. 15–17, посвященные правам детей (социальным и материальным), изменились выявление, учет и устройство детей, лишившихся родительского попечения, и т. д.

Таким образом, КоБС регулирует более широкий круг семейных отношений, чем КоБС 1969 г., однако с момента принятия и до настоящего времени КоБС подвергся изменениям более 20 раз.

Вопросы для самоконтроля

1. Какие формы брака предшествовали моногамному браку?
2. Когда наступила эпоха «законного брака»?

3. По каким направлениям происходила эволюция брака после образования государства?

4. В связи с чем произошло изменение положения женщины в браке?

5. Дайте характеристику семейному праву по Статуту 1529 г.

6. Что новое в семейное законодательство ввел Статут 1588 г.?

7. Чем регулировались отношения между родителями и детьми в конце XIX – начале XX в.?

8. Как назывался первый после Октябрьской революции 1917 г. декрет по семейному праву, принятый ВЦИК и СНК РСФСР 18 декабря 1917 г.? Каково его содержание?

9. Как назывался второй декрет, принятый ВЦИК и СНК РСФСР 19 декабря 1917 г.? Каково его содержание?

10. Какими законодательными актами регулировался институт заключения брака в 1917–1927 гг.?

11. В каком году принят первый семейный кодекс БССР, как он назывался?

12. Назовите основные положения Кодекса законов о браке, семье и опеке 1927 г.

13. Какие изменения были внесены в первый семейный кодекс БССР в 1944 г.?

14. В каком году принят второй семейный кодекс БССР, как он назывался? Какие новые положения содержались в нем по сравнению с первым кодексом?

15. Какие новые положения были введены третьим Кодексом Республики Беларусь о браке и семье 1999 г.?

Глава 3

СЕМЕЙНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

3.1. Понятие семейного законодательства

Законодательство – это система нормативных правовых актов, характеризующаяся их внутренней согласованностью, иерархией и обеспечивающая правовое регулирование общественных отношений (ст. 3 Закона Республики Беларусь от 17 июля 2018 г. № 130-З «О нормативных правовых актах»).

Нормативный правовой акт – это официальный документ установленной формы, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным лицом) в пределах его компетенции или референдумом с соблюдением предусмотренной законодательством процедуры, который направлен на установление, изменение, официальное толкование, приостановление, возобновление, продление и прекращение действия норм права как общеобязательных правил поведения постоянного или временного характера, рассчитанных на индивидуально не определенный круг лиц и неоднократное применение (ст. 2 указанного Закона).

Нормативные правовые акты, содержащие нормы семейного права, в совокупности образуют систему семейного законодательства.

Система семейного права и система семейного законодательства – это самостоятельные категории, представляющие два подхода к одной сущности – семейному праву. Они соотносятся между собой как содержание и форма.

Система семейного права представляет собой внутреннюю структуру права, соответствующую характеру регулируемых им общественных отношений. Структура семейного права носит объективный характер и обусловлена экономическим базисом общества. Она не может строиться произвольно. Ее элементами являются норма права, субинститут, институт, подотрасль, отрасль, которые в своей совокупности призваны учитывать многообразие регулируемых отношений, их специфику и динамику.

Система семейного законодательства представляет собой внешнюю форму права, выражающую строение его источников, т. е. систему нормативных правовых актов, регулирующих семейные отношения, в том числе их структурные элементы – преамбулы, статьи, части, пункты, абзацы и т. д.

Система семейного законодательства строится на основании системы семейного права, однако их отличие проявляется в том, что первичным элементом системы семейного права является норма, а первичным элементом системы семейного законодательства выступает правовой акт, т. е. внутренние структуры системы семейного права и системы семейного законодательства не совпадают. Кроме того, система семейного права носит объективный характер, а система семейного законодательства испытывает значительное субъективное влияние со стороны органов правотворчества, что обусловлено динамикой развития общественной жизни.

Семейное законодательство составляют следующие нормативные правовые акты:

– Конституция;

– законы;

– декреты и указы Президента;

– постановления Совета Министров;

– нормативные правовые акты Верховного Суда;

– нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления;

– нормативные правовые акты местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов;

– международные договоры, заключенные Республикой Беларусь.

Общественные отношения находятся в постоянном развитии. И наступает момент, когда законодательство начинает отставать от жизненных потребностей. Возникают новые семейные отношения, которые не урегулированы нормами права. В этом случае появляется пробел в праве. Такой пробел ликвидируется изданием недостающей правовой нормы, однако на практике в силу различных причин это не всегда возможно.

Закон предусматривает применение гражданского, жилищного и иного законодательства к семейным отношениям только в случае отсутствия регулирования этих отношений семейным законодательством (часть вторая ст. 7 КоБС). В этом случае на практике применяется аналогия закона или аналогия права.

Применение ***аналогии закона***, т. е. разрешение определенной жизненной ситуации на основе правовой нормы, рассчитанной не на конкретный, а на сходный случай, возможно при наличии следующих условий:

– отношения между членами семьи не урегулированы нормами семейного законодательства;

– отношения между членами семьи не урегулированы соглашением сторон, не противоречащим закону;

– существуют нормы семейного или гражданского права, регулирующие сходные отношения;

– применение норм семейного или гражданского права к сходным семейным отношениям не должно противоречить их существу.

Кроме того, гражданское законодательство применяется в случаях, прямо предусмотренных семейным законодательством. Например, в семейном праве при определении начала течения, приостановления, перерыва и восстановления сроков исковой давности пользуются нормами гражданского права (ст. 10 КоБС); аналогичным образом поступают при признании Брачного договора недействительным полностью или частично (ст. 13 КоБС) и в других случаях.

При отсутствии норм семейного или гражданского права, регулирующих сходные отношения, может быть применена ***аналогия права***. В этом случае права и обязанности членов семьи определяются исходя из общих начал и принципов семейного или гражданского права (аналогии права), а также из принципов гуманности, разумности и справедливости.

Под *принципом гуманности* понимается сложившееся в обществе представление о ценности человека, его жизни и здоровья, иных принадлежащих человеку нематериальных благ, позволяющих реализовать полноту образа члена семьи как представителя человеческого общества.

Под *принципом разумности* понимается оценка принадлежащих субъектам семейных отношений прав и обязанностей исходя из существующих и устоявшихся в обществе представлений о должном поведении члена семьи с учетом его ролевой функции и выполнении семьей ее социальных функций и возможном поведении конкретного члена семьи исходя из конкретной жизненной ситуации.

Под *принципом справедливости* понимается стремление к поиску компромисса (балансу интересов) между участниками семейных отношений исходя из их частных интересов, а также из публичного интереса государства, присутствующего в данном конкретном отношении.

На практике необходимость в применении аналогии закона или аналогии права возникает редко.

3.2. Источники семейного права

В специальном юридическом смысле **источниками права** признаются формы выражения правовых норм. В теории права называют четыре вида источников права: правовой обычай, договор, судебный прецедент, нормативный акт.

Правовой обычай – это правило, вошедшее в привычку людей, соблюдение которого обеспечивается государственным принуждением. Это наиболее древняя форма права, которая в современном законодательстве упоминается отсылкой к нему в тексте закона.

Договор является источником права, если в нем содержатся общие правила, регулирующие отношения на будущее время и длительного характера. Нормативный договор, как правило, является источником международного права.

Сущность **судебного прецедента** заключается в придании нормативного характера решению суда по конкретному делу. Судебный прецедент получил широкое распространение в Великобритании и в государствах, заимствовавших англосаксонскую правовую систему.

Нормативный акт – это официальный документ, созданный компетентными органами государства и содержащий общеобязательные юридические нормы, охраняемый и обеспечиваемый мерами государственного принуждения.

Источниками семейного права признаются нормативные правовые акты, в которых содержатся правовые нормы, регулирующие семейные отношения.

Нормативные правовые акты в зависимости от вида органа, их издавшего, подразделяются на законодательные акты (законы) и подзаконные акты. Законы как нормативные правовые акты, изданные высшими органами власти, по отношению к подзаконным актам обладают большей юридической силой.

Основополагающим актом, служащим базой для формирования всех отраслей права, в том числе семейного, является *Конституция* – Основной Закон, имеющий высшую юридическую силу, закрепляющий основополагающие принципы и нормы правового регулирования важнейших общественных отношений. Текущее законодательство развивается и совершенствуется на основе конституционных норм. Все другие устанавливаемые нормы должны полностью соответствовать статьям Конституции.

Закон – это нормативный правовой акт, закрепляющий принципы и нормы правового регулирования наиболее важных общественных отношений. Законы, принятые Палатой представителей и одобренные Советом Республики Национального собрания, подразделяются на кодифицированные и некодифицированные.

Кодифицированным нормативным правовым актом, закрепившим положения, вытекающие из исторического и культурного развития нашего государства, наиболее полно регулирующим семейные отноше-

ния, является КоБС, вступивший в действие 1 сентября 1999 г. В КоБС установлены основные начала семейного законодательства, определен круг регулируемых семейным законодательством отношений, общие положения, касающиеся осуществления и защиты семейных прав, а также непосредственно урегулированы важнейшие вопросы брака и семьи, которые в целях обеспечения и защиты семейных прав граждан требуют единообразного решения на всей территории Республики Беларусь. Он содержит также нормы о праве, подлежащем применению к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

По структуре КоБС состоит из 7 разделов, включающих в себя 27 глав:

– разд. I «Общие положения»;

– разд. II «Брак»;

– разд. III «Семья»;

– разд. IV «Охрана детства»;

– разд. V «Акты гражданского состояния»;

– разд. VI «Применение законодательства Республики Беларусь о браке и семье к иностранным гражданам и лицам без гражданства. Применение законодательства о браке и семье иностранных государств и международных договоров»;

– разд. VII «Заключительные положения».

Для КоБС характерны следующие особенности:

– нормы по своей сущности не однородны – одни из них (ст. 19, 20^1, 78, 80 и др.) имеют материальный характер, другие (ст. 77, 81, 137 и др.) – процессуальный;

– нормы связаны с нормами морали – положения, содержащиеся в них, сформулированы с учетом существующих представлений в обществе о добре и зле, справедливости и несправедливости;

– нормы основаны на нормах Конституции о защите государством семьи, детства, материнства и отцовства;

– содержит новые юридические институты – Брачный договор, Соглашение об уплате алиментов, приемная семья и др.;

– нормы часто используются на практике.

Как отраслевой кодифицированный законодательный акт он призван обеспечить на всей территории Республики Беларусь единообразное правовое регулирование личных и имущественных семейных отношений.

Примером ***некодифицированного закона*** может служить Закон Республики Беларусь от 19 ноября 1993 г. № 2570-XII «О правах ребенка».

К источникам семейного права также относятся:

1. *Декреты, указы и распоряжения Президента.*

Декрет Президента – нормативный правовой акт Главы государства, имеющий силу закона, изданный для правового регулирования наиболее важных общественных отношений в случаях особой необходимости (временный декрет) либо на основании делегированных Президенту Национальным собранием законодательных полномочий (например, Декрет Президента Республики Беларусь от 24 ноября 2006 г. № 18 «О дополнительных мерах по государственной защите детей в неблагополучных семьях»). Декреты, изданные до вступления в силу изменений и дополнений Конституции, принятых на республиканском референдуме 27 февраля 2022 г., применяются до признания их утратившими силу законами.

Указ Президента – нормативный правовой акт Главы государства, издаваемый им для реализации своих полномочий (например, Указ Президента Республики Беларусь от 9 августа 2007 г. № 378 «О некоторых вопросах обеспечения прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»).

Распоряжениями Президента могут устанавливаться особенности применения норм права к определенным субъектам (в том числе изменения норм права применительно к определенным субъектам), оперативно решаться вопросы распорядительного и (или) организационного характера, относящиеся к компетенции Президента.

2. *Постановления Совета Министров.* Совет Министров принимает нормативные правовые акты в форме постановлений на основе и (или) во исполнение Конституции, иных законов, актов Президента, международных договоров и иных международно-правовых актов по вопросам, которые не могут быть решены министерствами, иными республиканскими органами государственного управления, местными исполнительными и распорядительными органами самостоятельно (например, постановление Совета Министров Республики Беларусь от 31 января 2007 г. № 122 «О вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми»).

3. *Нормативные правовые акты Верховного Суда*. Верховный Суд принимает нормативные правовые акты в форме постановлений Пленума Верховного Суда в пределах компетенции, установленной Конституцией, Кодексом Республики Беларусь о судоустройстве и статусе судей и иными законодательными актами (например, постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 19 декабря 2008 г. № 13

«О практике взыскания судами расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении»).

4. *Нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления.* Министерства, иные республиканские органы государственного управления принимают нормативные правовые акты в пределах компетенции, установленной Конституцией, иными законами, актами Президента, постановлениями Совета Министров, международными договорами и иными международно-правовыми актами в форме постановлений (например, постановление Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 30 марта 2010 г. № 36 «Об утверждении перечня заболеваний, при которых родители не могут выполнять родительские обязанности»; постановление Министерства образования Республики Беларусь от 12 марта 2007 г. № 20 «О некоторых вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми, передачи детей на воспитание в приемную семью, детский дом семейного типа, на патронатное воспитание, возврата детей родителям»).

5. *Нормативные правовые акты местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов.* Местные Советы депутатов, исполнительные и распорядительные органы принимают нормативные правовые акты в форме решений в пределах компетенции, установленной Конституцией, иными актами законодательства, международными договорами и иными международно-правовыми актами.

Республика Беларусь, являясь частью мирового сообщества, не может не считаться с общепризнанными принципами и нормами международного права. Законодательной основой применения международных правовых актов на территории Республики Беларусь является ст. 8 Конституции, в соответствии с которой Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства. При этом не допускается заключение международных договоров, которые противоречат Конституции.

Принципы и нормы международного права, имеющие значение для регулирования семейных отношений, содержатся в следующих международных документах:

– Уставе Организации Объединенных Наций;

– Всеобщей декларации прав человека от 10 декабря 1948 г.;

– Декларации прав ребенка от 20 ноября 1959 г.;

– Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.;

– Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002 г.;

– Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г.;

– Международном пакте о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.

При применении норм международного права действует следующее правило: если международно-правовая норма противоречит нормам семейного законодательства Республики Беларусь, то применяется международно-правовая норма.

Это означает, что к источникам семейного права следует также отнести *международные договоры*, заключенные Республикой Беларусь.

Не является источником семейного права сложившаяся судебная практика, под которой понимается многократное единообразное решение судами одной и той же категории дел. Рассматривая дело, по которому сложилась определенная судебная практика, судья может вынести и другое решение, если будет убежден в том, что сложившаяся практика не соответствует закону.

Судебный прецедент, под которым понимается решение суда по конкретному делу, также не является источником семейного права. Такое решение обязательно только для лиц, участвующих в данном процессе, и не имеет обязательной силы для судей, рассматривающих аналогичное дело.

Семейное право исходит из необходимости укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, возможности их судебной защиты. Именно поэтому семейное законодательство в большей степени, чем другие отрасли права, воспринимает нормы морали. Восприятие норм морали семейным правом напрямую связано с уровнем нравственности, господствующим в обществе.

Правила морали и нравственности сами по себе не являются источниками семейного права, однако они становятся источниками в случае их законодательного закрепления.

Так, законодательство закрепляет такую моральную норму, как забота и содержание совершеннолетними детьми своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей (ст. 100 КоБС); запрещает расторжение брака во время беременности жены и до достижения ребенком возраста трех лет без письменного согласия другого супруга (ст. 35 КоБС).

Нравственные нормы закреплены и в принципах семейного права (защита нетрудоспособных членов семьи – несовершеннолетних детей, нетрудоспособных и нуждающихся родителей, жены; приоритетная защита прав и интересов детей и др.).

3.3. Действие норм семейного права во времени, в пространстве и по кругу лиц

Содержащиеся в семейном законодательстве нормы права периодически обновляются, вносятся изменения и дополнения в действующее законодательство, появляются новые нормы, а устаревшие прекращают свое существование.

Действие семейного законодательства ***во времени*** означает, с какого момента начинается срок действия нормативного акта и когда действие этого нормативного акта прекращается.

Момент, которым определяется начало действия нормативного акта, принято называть временем вступления его в законную силу. По общему правилу правовые акты семейного законодательства обратной силы не имеют и распространяются только на те отношения, которые возникли после введения нового акта в действие.

Если в нормативном акте не установлен срок начала его применения, он вводится в действие по истечении 10 дней после официального опубликования.

Важное значение имеет определение момента прекращения действия правового акта. Момент прекращения действия семейно-правовых актов зависит от того, указан ли в нормативном акте срок его действия:

– если в нормативном акте установлен срок его действия, то он утрачивает юридическую силу с наступлением указанного в нем срока;

– если срок действия правового акта не указан, то он прекращает свое действие или с принятием нового нормативного акта, регулирующего такие же общественные отношения, что и ранее действовавший нормативный правовой акт, или в результате его отмены.

Действие семейного законодательства ***в пространстве*** означает, что нормы семейного права действуют в пределах территории Республики Беларусь.

Если семейно-правовой акт (например, заключение брака) производится на территории нашего государства и в случае, если в совершении

этого акта участвует иностранный гражданин, то применяется нормы семейного законодательство Республики Беларусь. В то же время иностранные граждане, проживающие на территории Республики Беларусь, вправе обращаться для совершения семейно-правовых актов в консульские учреждения своего государства. В этом случае применяются нормы семейного права соответствующего государства.

Граждане Республики Беларусь, проживающие за границей, для оформления семейно-правовых актов могут обращаться в консульские учреждения Республики Беларусь, которые при этом применяют нормы белорусского законодательства.

Действие норм семейного права ***по кругу лиц*** означает, что сфера применения семейного законодательства определяется исходя из возраста, родственных отношений, гражданства и иных характеристик лиц.

Иностранные граждане и лица без гражданства на территории Республики Беларусь пользуются правами и свободами и исполняют обязанности в брачных и семейных отношениях наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией, КоБС, иными законодательными актами и международными договорами (ст. 11 Конституции).

В некоторых случаях допускается применение законодательства о браке и семье иностранных государств на территории Республики Беларусь (например, определяется действительность брака между иностранными гражданами, заключенного за пределами Республики Беларусь).

Браки между иностранными гражданами, заключенные в посольствах и консульствах иностранных государств, признаются на условиях взаимности с указанными государствами действительными в Республике Беларусь, если эти лица в момент вступления в брак являлись гражданами государства, назначившего посла или консула в Республику Беларусь.

Вопросы для самоконтроля

1. Чем отличаются понятия семейного права и семейного законодательства?
2. Что понимается под источником семейного права?
3. Что понимается под системой источников семейного права?
4. Назовите в иерархическом порядке источники семейного права.
5. Являются ли постановления Пленума Верховного Суда источниками семейного права?
6. Почему сложившаяся судебная практика и судебный прецедент не являются источниками семейного права?
7. Какой источник является главным источником семейного законодательства?
8. По каким трем показателям принято рассматривать действие семейного законодательства?
9. Как определяется начало и окончание действия нормативного правового акта?
10. Укажите пределы действия нормативного правового акта в пространстве и по кругу лиц.
11. По истечении скольких дней со дня официального опубликования вступают в законную силу нормативные правовые акты Республики Беларусь?
12. При каких условиях допускается применение гражданского законодательства к регулированию семейных отношений?
13. Дайте определение понятия аналогии закона.
14. Дайте определение понятия аналогии права.
15. В каких случаях к семейным отношениям может применяться аналогия закона и аналогия права?
16. Назовите основания применения к семейным отношениям норм международного права.

Глава 4

НАУКА СЕМЕЙНОГО ПРАВА

4.1. Понятие науки и предмета науки семейного права

Наука семейного права представляет собой совокупность теоретических взглядов о специфических закономерностях общественных отношений, урегулированных семейным законодательством.

Наука семейного права является частью всего научного знания. В учебной литературе наука семейного права рассматривается как система знаний о семейно-правовых явлениях.

Целью любой науки является выявление объективных закономерностей, лежащих в основе предмета этой науки.

Целью науки семейного права является установление объективных законов, не зависящих от воли людей, которые выражаются и закрепляются в нормах семейного права. Следовательно, правовые нормы должны объективно отражать те реальные семейные отношения, которые существуют в обществе на определенном этапе его развития, несмотря на субъективный характер самого правотворчества.

Объектом науки семейного права являются личные неимущественные и имущественные отношения, урегулированные нормами семейного права.

Предметом науки семейного права являются нормативные акты, судебная практика, соответствующие общественные отношения, регулируемые нормами семейного права, методы познания и регулирования семейных отношений.

Наука семейного права изучает предмет правового регулирования самостоятельной отрасли права – семейного права, практику применения семейного законодательства, на основе которой можно судить о том, насколько соответствуют действующие правовые нормы тем общественным отношениям, которые им регулируются.

Наука семейного права изучает не только национальное законодательство, но и законодательство других государств (континентальной, англосаксонской систем права и др.), а также правоприменительный опыт разных стран. Кроме того, наука семейного права изучает не только нормы действующего законодательства, но и их историческое становление и дальнейшее развитие.

Наука семейного права выполняет следующие основные ***задачи***:

– *познавательную* – путем уяснения теоретических положений и конкретных норм семейного права, регулирующих общественные отношения, устанавливается содержание тех правовых явлений, которые входят в предмет науки семейного права;

– *оценочную* – путем выявления противоречий, неточностей в правовом регулировании общественных отношений устанавливаются недостатки в правоприменительной деятельности различных государственных органов и субъектов семейных правоотношений на основе обобщения опыта применения семейного законодательства;

– *систематизирующую* – направлена на улучшение содержания актов семейного законодательства, внесение предложений и рекомендаций по совершенствованию действующих нормативных правовых актов, отмену неработающих или неэффективно работающих норм семейного права, внесение предложений о законодательном закреплении новых положений в связи с дальнейшим развитием семейных отношений, а также на совершенствование подходов и правил изложения норм права.

Фактическую основу науки семейного права составляют следующие эмпирические факты:

– *реальные* – конкретные общественные отношения, которые нуждаются в семейно-правовом регулировании;

– *нормативные* – представляют собой совокупность норм семейного права;

– *правоприменительные* – юридические факты, образующиеся в результате практической реализации норм семейного права.

Теоретическую основу науки семейного права составляют понятия и категории, в которых получают свое субъективное выражение объективные закономерности науки семейного права. В отличие от юридических фактов, которые могут меняться, закономерности остаются постоянными и составляют саму сущность науки.

В качестве теоретических форм науки семейного права выступают научные теории, идеи и категории, которые не обеспечиваются силой государственного принуждения. Они могут поддерживаться отдельными учеными, не признаваться правотворческими и правоприменительными органами и не являются на данном этапе развития общества обязательными для применения.

Единственным критерием проверки правильности теоретических положений науки семейного права является практика, которая с течением времени или опровергает, или поддерживает конкретные теории, концепции и выводы.

Содержание науки семейного права составляет совокупность знаний о семейно-правовых категориях, таких как семья, семейное правоотношение, родство, свойство, брак, общая совместная собственность супругов, усыновление, опека, попечительство, приемная семья и т. д.

Результаты научной и исследовательской деятельности, как правило, публикуются в научных трудах: монографиях, журнальных статьях, докладах на научных конференциях, рецензиях, учебниках, учебных и практических пособиях, комментариях законодательства и научно-популярной литературе.

Научными центрами по изучению семейного права в Республике Беларусь являются соответствующие кафедры учреждений высшего образования государства и Институт правовых исследований Национального центра законодательства и правовых исследований Республики Беларусь.

4.2. Методы исследования в науке семейного права

Под **методом научного исследования** понимаются способы и приемы теоретических исследований, с помощью которых в науке семейного права происходят познание ее предмета и получение научного результата.

Для овладения навыками научного исследования необходимо знание методов научного познания.

Принято различать общенаучные и частнонаучные методы исследования.

К ***общенаучным методам*** исследования относятся:

– *исторический метод* – позволяет проводить исследования с учетом конкретной исторической эпохи, специфических исторических условий и традиций, особенностей культуры, обычаев того или иного общества и определить основные перспективы и тенденции эволюции правовых явлений в будущем;

– *логический метод* – позволяет проводить исследования на основе законов логики (анализ, синтез, индукция, дедукция) и определяет порядок и последовательность выработки правовых понятий и категорий;

– *социологический метод* – на основании статистических данных органов государственной власти и управления, позиций специалистов по одному и тому же вопросу, а также мнений разных групп населения путем анкетирования, интервьюирования, опроса, собеседования, наблюдения и т. д. является определенным критерием оценки соответствующего правового регулирования общественных отношений и результативности деятельности государственных органов;

– *метод системного анализа* – позволяет выявить отдельные элементы системы, установить характер связей и взаимодействие частей друг с другом для определения функций каждого из них и правоприменительной практики.

Семейное право является целостной системой, состоящей из взаимосвязанных и взаимодополняющих правовых норм, институтов и подотраслей, каждая из которых в свою очередь систематизирована, поэтому метод системного анализа все чаще применяется в исследованиях семейных отношений.

К ***частнонаучным методам*** исследования относятся:

– *формально-юридический метод* – предполагает изучение правовых явлений в том виде, в каком они должны быть в идеале, формирует понятия и категории, носящие общий характер, и позволяет производить выработку предложений и рекомендаций по дальнейшему развитию и совершенствованию отдельных правовых норм, целых институтов и внесение предложений по совершенствованию законодательной и правоприменительной техники;

– *сравнительно-правовой метод* – позволяет сопоставить качественно однородные объекты и правовые явления с целью выявления их различия или сходства;

– *метод комплексного анализа* – позволяет рассматривать явления с точки зрения разных отраслей права (семейное и гражданское, семейное и трудовое, семейное и уголовное и т. д.), служит для более глубокого исследования правовых явлений и позволяет использовать понятийный аппарат других юридических наук. Этот метод должен лежать в основе принятия комплексных нормативных правовых актов, призванных регулировать отношения разных отраслей права.

4.3. Взаимосвязь науки семейного права и других юридических наук

Семейное право в свое время выделилось из гражданского права в самостоятельную отрасль права и входит в число отраслей частного права.

Наиболее тесное взаимодействие наблюдается между нормами семейного и гражданского права.

Наука семейного права тесно соприкасается с наукой *гражданского права* при освещении общих для них вопросов о правоспособности граждан, сроках исковой давности, праве долевой и общей совместной собственности, опеке и попечительстве. Предложения и выводы, полученные

в результате исследования гражданских отношений, используются наукой семейного права при разработке проблем институтов семейного права.

По отраслевому признаку семейное право имеет тесные связи со многими отраслями права.

Так, наука *конституционного права* изучает экономические основы государства, определяет формы собственности. Наука семейного права изучает проблемы субъектов права общей совместной собственности и частной собственности супругов, правомочия собственников, основания возникновения и прекращения собственности супругов, охраны и защиты права собственности супругов.

Разрешение многих вопросов науки семейного права невозможно без соответствующей опоры на *гражданско-процессуальные нормы права*, изучающего порядок разрешения споров между участниками семейных правоотношений и принудительного исполнения судебных решений.

Наука семейного права взаимодействует с наукой *международного частного права*, предметом которой служат нормы, регулирующие личные неимущественные и имущественные отношения между гражданами различных государств.

Наука семейного права использует концепции *общей теории права* как исходные данные (например, учение об отрасли права, источниках права, механизме правового регулирования, правовом институте, норме права и ее структуре, правоспособности граждан и т. д.).

Выявление причин и путей развития семейного законодательства на том или ином этапе подчеркивает связь семейно-правовой науки с *историей*.

Взаимосвязь науки семейного права с *философией* можно наблюдать на проблеме причинной связи: в семейно-правовой науке она исследуется применительно к обязательствам вследствие причинения вреда и служит одним из необходимых условий для привлечения причинителя вреда к гражданско-правовой ответственности, а в философии ее рассматривают в контексте понятий «причина – следствие».

В последние годы значительно увеличилось число комплексных исследований по сравнению с чисто семейно-правовыми, что свидетельствует о взаимном обогащении как различных юридических наук, так и различных отраслей права.

4.4. Семейное право как учебная дисциплина

В последнее время наблюдается значительное возрастание роли семейного права в жизни современного общества. Это объясняется тем, что семья фокусирует в себе практически все основные функции чело-

веческой жизнедеятельности: репродуктивную, воспитательную, хозяйственно-экономическую, рекреативную, коммуникативную.

Предметом семейного права как учебной дисциплины является система знаний, умений и навыков, которые необходимо освоить в учебном процессе по данной дисциплине. Изучение этой дисциплины предполагает овладение нормами семейного права, практикой их применения и приобретение навыков решения практических задач.

В науке семейного права понятия и специальная терминология являются итогом научно-исследовательской деятельности, а в учебной дисциплине с них начинается процесс обучения.

Учебная дисциплина «Семейное право» включает в себя концептуальные положения науки семейного права, позволяющие правильно оценивать и применять правовые нормы в каждом конкретном случае.

Семейное право как учебная дисциплина позволяет обучающимся усвоить закономерности семейно-правового регулирования соответствующих общественных отношений, сформировать семейно-правовой понятийный аппарат, способность к теоретическому обоснованию занимаемой позиции и обобщению полученных разрозненных знаний в целостную систему.

В рамках учебной дисциплины обучающиеся получают информацию об особенностях семейно-правового регулирования общественных отношений в законодательствах различных государств. Приобретаемые в рамках учебной дисциплины специальные знания формируют профессиональное правосознание будущих юристов.

Учебная дисциплина «Семейное право» подается таким образом, который способствует ее лучшему усвоению обучающимися.

В Общей части семейного права изучаются:

– понятие семейного права как отрасли права;

– его предмет, метод, принципы;

– характеристика семейного законодательства;

– понятие семьи, структура и виды семейных правоотношений, юридические факты и сроки в семейном праве.

Особенная часть семейного права включает в себя:

– понятие и условия заключения брака, расторжение брака и признание брака недействительным;

– личные неимущественные и имущественные правоотношения супругов, брачный договор;

– личные неимущественные и имущественные правоотношения родителей и детей, прекращение этих отношений;

– алиментные обязанности родителей и детей;

– выявление и формы устройства детей, лишенных родительского внимания и заботы;

– охрана детства, социальные и материальные права детей;

– применение семейного законодательства Республики Беларусь к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Вопросы для самоконтроля

1. Сформулируйте определение науки семейного права.
2. Определите цель науки семейного права.
3. Что является объектом и предметом науки семейного права?
4. Назовите основные задачи науки семейного права.
5. Что составляет теоретическую основу науки семейного права?
6. Что является критерием проверки правильности теоретических положений науки семейного права?
7. Что составляет содержание науки семейного права?
8. Назовите общенаучные методы исследования науки семейного права.
9. Назовите частнонаучные методы исследования науки семейного права.
10. С какими юридическими науками взаимодействует наука семейного права?
11. Дайте определение семейного права как учебной дисциплины.
12. Назовите предмет семейного права как учебной дисциплины.

Глава 5

СЕМЬЯ И СЕМЕЙНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

5.1. Семья как правовая категория

В системе общественных ценностей человека семья занимает особое место. Современная семья сформировалась в результате длительной эволюции. В первобытном обществе господствовали неупорядоченные половые связи (промискуитет). Следовательно, семьи в ее современном понимании не существовало.

По мере развития человеческого общества вначале был введен запрет на вертикальные половые связи как по восходящей, так и по нисходящей линии (родители – дети, дедушки, бабушки – внуки, внучки), после чего и между родственниками по горизонтальной линии (братья – сестры). Это объяснялось тем, что подобные связи неблагоприятно отражались на потомстве.

Решающим фактором в создании современной семьи оказались экономические причины. По мере того как человек стал производить больше продукта, чем потреблял, у него возникла проблема распоряжения принадлежащим ему имуществом на случай его смерти. В этой связи он хотел быть уверенным в том, что его имущество достанется именно его потомкам, а не посторонним лицам. Для этого и необходимо было создать такое образование, как семья.

На протяжении развития человечества роль и значение семьи неоднократно были предметом дискуссий. Например, в начале 30-х гг. XX в. ставился вопрос о ненужности семьи в социалистическом обществе. Такой позиции придерживалась А. Коллонтай со своей теорией «стакана воды». Суть этой теории сводилась к тому, что семья утратила свое значение. Воспитанием детей должно заниматься государство (дети должны воспитываться в школах-интернатах), а удовлетворение половых потребностей может осуществляться вне рамок брака так же легко, как удовлетворение жажды.

В современном обществе продолжает падать значение семьи. Большое число пар предпочитает не брак и создание полноценной семьи, а простое сожительство.

Вместе с тем семья выполняла и продолжает выполнять важнейшие социальные функции: воспроизводство детей, воспитание детей, оказание членам семьи материальной и моральной поддержки и т. д.

С точки зрения общественного содержания семья представляет собой следующие взаимосвязанные группы социальных явлений:

– брак как основа семьи;

– супружеские отношения как результат брака;

– отношения между родителями и детьми как результат супружеских отношений.

Кроме этих типичных отношений семейными будут являться отношения между одинокой матерью и ее ребенком, между другими родственниками, а в отдельных случаях – и не родственниками. Временное отсутствие члена такой семьи не нарушает этой общности. Распад такого союза будет означать, что данная семья прекратила свое существование.

Различают понятие семьи в социологическом и юридическом смысле.

По мнению А. Г. Харчева, семью в социологическом смысле можно определить как обладающую исторически определенной организацией малую социальную группу, члены которой связаны брачными или родственными отношениями, общностью быта, взаимной моральной ответственностью и социальной необходимостью, которая обусловлена потребностью общества в физическом и духовном воспроизводстве населения[1].

Семью в социологическом смысле Н. Д. Шимин определяет следующим образом: «Семья – это специфическая форма социальной жизнедеятельности людей, обусловленная экономическим строем общества, основанная на браке или родстве, включая всю совокупность отношений (между мужем и женой, родителями и детьми, между различными поколениями), складывающихся на базе совместной разносторонней деятельности ее членов, в которой реализуются как потребности общества (в физическом и духовном воспроизводстве человеческой личности, в обеспечении нормальной совместной жизнедеятельности людей в сфере личной жизни), так и потребности индивида (в интимных связях, в семейном личном счастье)»[2].

С. М. Муратова предлагает следующее определение семьи как социального института: «Семья – это малая социальная группа людей, объединенных кровнородственными или иными приравненными к ним связями, а также взаимными правами и обязанностями»[3].

В юридическом смысле семья – это круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание.

[1] См.: Харчев А. Г. Брак и семья в СССР. М. : ИС АН СССР, 1964. С. 57.

[2] Шимин Н. Д. Семья как общественное явление. Воронеж : Изд-во Воронеж. ун-та, 1989. С. 21.

[3] Муратова С. А. Семейное право : учеб. для студентов вузов. 4-е изд., перераб. и доп. М. : ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2009. С. 36.

Семья в социологическом смысле может распасться в случае прекращения фактических брачных отношений, однако в юридическом смысле может сохраниться (например, супруги фактически не проживают вместе, однако юридические права и обязанности сохраняются).

Семья, представляющая собой коллектив особого рода, субъектом права не является. Семья как таковая не подлежит регистрации в качестве юридического лица и не может заключать сделки.

В юридическом смысле Г. К. Матвеев определяет семью как «объединение лиц, связанных между собой браком или родством, моральной и материальной общностью и поддержкой, рождением и воспитанием потомства, взаимными личными правами и обязанностями»[1].

А. М. Нечаева понимает под семьей «общность совместно проживающих и ведущих общее хозяйство лиц, обладающих предусмотренными законодательством о браке и семье правами и обязанностями»[2].

В. А. Рясенцев основными считал юридические признаки семьи: «Семья – это круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание и призванными способствовать укреплению и развитию семейных отношений»[3].

С. А. Муратова предлагает следующее юридическое определение семьи: «Семья – это объединение, как правило, совместно проживающих лиц, связанных взаимными правами и обязанностями, возникающими из брака, родства, усыновления или иной формы устройства детей в семью»[4].

В ст. 59 КоБС законодатель впервые сформулировал определение семьи: **семья** – это объединение лиц, связанных между собой моральной и материальной общностью и поддержкой, ведением общего хозяйства, правами и обязанностями, вытекающими из брака, близкого родства, усыновления. Законодательное закрепление определения семьи в семейном праве имеет общеобязательное значение и для других отраслей права.

Из определения можно выделить следующие ***признаки*** семьи:

– наличие объединения лиц, образующих семью и являющихся ее членами;

– существование между членами семьи брачного или родственного характера отношений;

– взаимная моральная и материальная общность и поддержка;

[1] Матвеев Г. К Советское семейное право. С. 41.

[2] Нечаева А. М. Семья и закон: правовое регулирование неимущественных брачно-семейных отношений. М. : Наука, 1980. С. 61–62.

[3] Советское семейное право / под ред. В. А. Рясенцева. М. : Юрид. лит., 1982. С. 43.

[4] Муратова С. А. Семейное право. С. 37.

– наличие у членов семьи личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей.

Другие родственники супругов, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица могут быть признаны в судебном порядке членами семьи, если они проживают совместно и ведут общее хозяйство (часть вторая ст. 59 КоБС).

Анализ этой статьи позволяет сделать вывод, что термин **«член семьи»** применяется в отношении лиц, связанных семейными правами и обязанностями. Это могут быть лица, проживающие одной семьей, члены разных семей, бывшие члены семьи, связанные личными неимущественными и (или) имущественными правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства или усыновления. Так, единокровное или единоутробное родство является основанием возникновения прав и обязанностей, закрепленных в законе. Кроме того, в судебном порядке членами семьи могут быть признаны и иные лица, не связанные между собой браком, родством или усыновлением, если они проживают совместно и ведут общее хозяйство. Правовая связь членов семьи является непременным условием ее существования.

К ***основаниям*** возникновения прав и обязанностей семьи относятся (ст. 64 КоБС):

– брак, зарегистрированный в органах, регистрирующих акты гражданского состояния;

– близкое родство, удостоверенное в установленном законом порядке;

– усыновление;

– установление материнства;

– установление отцовства.

Законодательно закреплено определение многодетной семьи (ст. 62 КоБС): ***многодетной*** является семья, в которой на иждивении находятся трое и более детей в возрасте до 18 лет.

Кроме того, приводится определение неполной семьи (ст. 63 КоБС): ***неполной*** считается семья, в которой дети находятся на иждивении и воспитании одного родителя. К неполным относятся семьи:

– женщин, родивших детей вне брака и не состоящих в браке;

– вдов (вдовцов), не вступивших в новый брак, на воспитании которых находятся несовершеннолетние дети;

– родителя, расторгнувшего брак и воспитывающего несовершеннолетних детей;

– родителя, не заключившего новый брак, если второй из них признан безвестно отсутствующим;

– одиноких граждан, усыновивших детей.

Семья является естественной средой ребенка. Воспитание детей в семье охраняется и поощряется государством. Особой поддержкой, вниманием и заботой пользуются многодетные семьи, принявшие на воспитание детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, семьи, воспитывающие детей-инвалидов (ст. 66 КоБС).

Следовательно, семья является правовой категорией и в семейном праве выступает как единый коллективный субъект, члены которого также являются самостоятельными субъектами семейных правоотношений.

5.2. Семейные правоотношения

Исторически семейные отношения регулировались моральными и религиозными нормами. Предпосылками правового регулирования семейных отношений является создание правовых норм, отвечающих общественным потребностям. Однако не все семейные отношения регулируются правовыми нормами. Так, честь, долг, дружба, любовь подпадают под действие норм морали, которые выступают регулятором человеческого поведения, оцениваемого с помощью категорий добра и зла, справедливости и несправедливости, чести и бесчестия. Правовое регулирование семейных отношений зависит от социальной значимости того или иного отношения, возможности воздействия на поведение государственными средствами.

Семейно-правовое регулирование не ограничивается упорядочением и закреплением общественных отношений, но способствует зарождению тех отношений, к которым законодатель сознательно стремится.

Под **механизмом семейно-правового регулирования** понимается взятый в единстве комплекс правовых средств, при помощи которых обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения, складывающиеся в семье. Правоотношения являются наиболее эффективным регулятором общественных отношений, которые не могут существовать вне системы социальных связей.

Семейные отношения – это отношения в семье между ее членами. С момента урегулирования этих отношений законом они становятся семейными правоотношениями.

Теория семейных правоотношений разработана Е. М. Ворожейкиным, который рассмотрел и проанализировал предпосылки семейных правоотношений, их природу, понятие, сущность и значение родства в семейном праве, основания их возникновения, изменения и прекращения, виды семейных правоотношений и их характерные особенности[1].

[1] См.: Ворожейкин Е. М. Семейные правоотношения в СССР. М. : Юрид. лит., 1972. 336 с.

Дальнейшим исследованием семейных правоотношений занимались такие ученые-правоведы, как М. В. Антокольская, А. М. Нечаева, Л. М. Пчелинцева, А. П. Сергеев и др.

Семейные правоотношения – это урегулированные нормами семейного права личные неимущественные и имущественные отношения, складывающиеся в семье.

Семейные правоотношения занимают одно из ведущих мест в современной общественной жизни. Человек постоянно находится в их кругу, даже порой не задумываясь об этом. В семейные правоотношения каждый из нас вступает неоднократно на протяжении всей своей жизни (отношения родителей и детей, брачные отношения и т. д.), при этом мы можем быть одновременно участниками сразу нескольких семейных правоотношений.

Семейные правоотношения обладают следующими ***специфическими чертами***:

– субъектный состав семейных правоотношений ограничен и определен законом;

– семейные правоотношения, как правило, носят длящийся характер;

– семейные правоотношения строятся на безэквивалентной и безвозмездной основе;

– семейные правоотношения возникают на основе специфических юридических фактов;

– в семейных правоотношениях не допускается правопреемство;

– семейные правоотношения часто соприкасаются с административными.

В законодательстве названы следующие ***субъекты*** семейных правоотношений: супруги, бывшие супруги, родители, усыновители, дети, родные братья и сестры, дедушки и бабушки, внуки, воспитанники и фактические воспитатели, отчим и мачеха, пасынки и падчерицы, опекуны и попечители, приемные родители и приемные дети.

Этот перечень не является исчерпывающим. Например, в связи с возникновением такого сравнительно нового явления в семейном праве, как приемная семья, появились такие субъекты семейных правоотношений, как приемные дети и приемные родители.

В связи с существованием приемной семьи изменилась роль органов опеки и попечительства в семейном праве. Ранее в литературе по семейному праву указывалось, что субъектами семейных правоотношений могут быть только граждане (физические лица). Органы опеки и попечительства рассматривались как субъекты административных

правоотношений. В настоящее время органы опеки и попечительства признаны стороной договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью с соответствующими правами и обязанностями. Это дает основание считать органы опеки и попечительства субъектом семейных правоотношений.

Длящийся характер семейных правоотношений объясняется их социальной значимостью. Все семейные правоотношения по своему характеру относятся к длящимся, но продолжительность их так или иначе ограничивается какими-то пределами. Однако эти пределы:

– имеются не во всех семейных правоотношениях;

– как правило, не обусловливаются заранее их участниками и не могут ими обусловливаться;

– во всех случаях указывают на максимально целесообразную в данном случае продолжительность правоотношения.

Семейные правоотношения строятся на безвозмездной основе. Имущественные семейные правоотношения включают в себя безвозмездную материальную помощь и поддержку нуждающимся членам семьи и другим родственникам, а также безвозмездное предоставление содержания как исполнение предусмотренной законом обязанности. Закрепленная в законе обязанность детей содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей не превращает алиментные обязательства во взаимовозмездные, несмотря на то что и дети ранее получали содержание от родителей.

Семейные отношения возникают, изменяются или прекращается на основе специфических юридических фактов, указанных в законе: рождение, усыновление, заключение и расторжение брака, опека, попечительство и др. Однако в большинстве случаев для наступления правовых последствий необходим фактический состав (совокупность юридических фактов). Например, для усыновления ребенка необходимо волеизъявление усыновителя и его супруги, согласие родителей ребенка или лиц, их заменяющих, согласие самого ребенка, достигшего 10-летнего возраста, решение суда об усыновлении.

Правопреемство в семейных отношениях не допускается. Например, после смерти отца его алиментные обязанности по содержанию своего несовершеннолетнего ребенка не переходят на дедушку или бабушку.

Административно-правовые акты государственных органов в семейном праве часто являются юридическими фактами, порождающими правовые последствия: регистрация брака, рождения, смерти, усыновления. Государственные органы в подобных случаях являются субъектами административных отношений и субъектами семейного права не являются.

Любое семейное правоотношение имеет следующую структуру:

– субъект правоотношения;

– объект правоотношения;

– содержание правоотношения.

Субъектами семейных правоотношений будут лица, обладающие субъективными семейными правами и обязанностями.

Каждый из субъектов семейного правоотношения наделен семейной правоспособностью, которая возникает с рождением человека. В определенных случаях закон допускает ограничение семейной правоспособности (например, лицо, ограниченное в гражданской дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, не может быть усыновителем по нормам действующего законодательства (ст. 125 КоБС)).

Полная дееспособность в семейном праве возникает с достижением совершеннолетия. Однако для создания некоторых прав и обязанностей закон предусматривает снижение возраста гражданина (например, для усыновления ребенка, достигшего 10-летнего возраста, требуется согласие усыновляемого (ст. 130 КоБС)).

Отсутствие полной семейной дееспособности не препятствует возникновению большинства семейных прав и обязанностей. Многочисленные семейные правоотношения существуют между родителями (опекуны, попечители) и несовершеннолетними детьми, которые полной дееспособностью ни в области гражданского, ни в области семейного права не обладают. Следовательно, обладание полной дееспособностью не служит необходимым условием возникновения всех семейных правоотношений. Последующая утрата дееспособности сама по себе не прекращает семейные права и обязанности, но в некоторых случаях может служить основанием для их прекращения с соблюдением установленного порядка (например, расторжение брака с супругом, признанным недееспособным).

Вопрос об объектах семейных правоотношений в науке семейного права является спорным. Преобладающей остается традиционная точка зрения: ***объектами*** семейных правоотношений являются действия его участников и имущество.

Как результат сознательной деятельности человека *действия* в зависимости от их объективного проявления можно разделить на две группы:

– положительные – совершение конкретного действия (выбор супругами фамилии, рода занятий, места жительства, предоставление алиментов на содержание несовершеннолетних детей и др.);

– в форме воздержания – воздержание от совершения конкретного действия (родители не вправе совершать действия, причиняющие вред физическому или психическому здоровью детей, их нравственному развитию, лица, которым известно об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления и т. д.).

Имущество является вторым видом объектов семейных правоотношений.

В юридической литературе имеется точка зрения, что вторую группу объектов составляют вещи[1].

Ни в семейном, ни в гражданском законодательстве правового определения понятия имущества нет.

В гражданском праве термин «имущество» употребляется в трех значениях:

– как вещь или определенная совокупность вещей;

– как совокупность имущественных прав конкретного лица;

– как совокупность имущественных прав и обязанностей конкретного лица.

Данное определение применимо и в семейном праве. В каждом отдельном случае понятие имущества определяется с учетом содержания конкретного правоотношения и нормы права, подлежащей применению. Так, в части первой ст. 23 КоБС термин «имущество» употребляется как имущество, нажитое супругами в период брака, являющееся их общей совместной собственностью. Супруги имеют равные права владения, пользования и распоряжения этим имуществом.

Содержание семейного правоотношения составляют субъективные семейные права и субъективные семейные обязанности их участников.

Субъективное семейное право – это юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченного лица, а также возможность требовать соответствующего поведения от других лиц. Так, супруги имеют право владеть, пользоваться и распоряжаться общим совместным имуществом по обоюдному согласию. И в то же время они могут требовать от всех и каждого воздержания от нарушения указанных прав.

Субъективная семейная обязанность это юридически обусловленная мера должного поведения обязанного лица, которое заключается в совершении определенных действий либо в необходимости воздержания от их совершения (например, обязанность совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей).

[1] См.: Советское семейное право / под ред. В. А. Рясенцева. С. 48.

В субъективных семейных правах и обязанностях реализуются семейные правоспособность и дееспособность граждан, которые в дальнейшем и предопределяют поведение участников в рамках существующих между ними правоотношений.

Субъективные семейные права и обязанности характеризуются бессрочностью, безвозмездностью, непередаваемостью.

5.3. Виды семейных правоотношений

Классификация семейных правоотношений представляет собой определенные трудности, так как в своем большинстве они являются сложными по своему содержанию.

Рассмотрим классификацию семейных правоотношений, предложенную Е. М. Ворожейкиным по следующим основаниям[1]:

– по содержанию;

– по субъектному составу.

По ***содержанию*** семейные правоотношения подразделяются на неимущественные и имущественные. Такое деление обусловлено тем, что *неимущественные права и обязанности* возникают в связи с нематериальными благами, неотделимы от личности, непередоваемы другим лицам и не имеют экономического содержания. В свою очередь *имущественные права и обязанности* имеют определенное имущественное содержание.

По ***субъектному составу*** выделяются следующие семейные правоотношения:

– между супругами (брачные, супружеские правоотношения);

– между бывшими супругами;

– между родителями и детьми, усыновителями и усыновленными (родительские правоотношения);

– между другими членами семьи;

– между опекунами (попечителями) и подопечными несовершеннолетними детьми;

– между приемными родителями и приемными детьми;

– между приемными родителями и органами опеки и попечительства.

Помимо рассмотренных классификаций В. А. Рясенцев предложил следующую классификацию семейных правоотношений по ***характеру защиты субъективных прав***, входящих в их содержание: относительные семейные правоотношения с абсолютным характером защиты; абсолютные семейные правоотношения с некоторыми признаками относительных; относительные семейные правоотношения, не обладающие абсолютным характером защиты.

[1] См.: Ворожейкин Е. М. Семейные правоотношения в СССР.

В *относительных семейных правоотношениях с абсолютным характером защиты* определены конкретные носители субъективных права и обязанностей. Реализация прав обеспечивается государственной защитой от нарушений со стороны неопределенного круга лиц. Так, в ст. 75 КоБС закреплено право родителей по взаимному согласию решать вопросы о формах и методах воспитания детей, получения ими образования, организации свободного времени и иные вопросы. Если кто-либо будет им в этом препятствовать, то родители могут обратиться за защитой своих прав в суд.

Абсолютные семейные правоотношения с некоторыми признаками относительных. Так, правоотношения собственности носят абсолютный характер, поскольку собственник может требовать от любого лица, чтобы оно не совершало действий, препятствующих собственнику осуществлять свои правомочия. Однако взаимные права и обязанности супругов как субъектов совместной собственности носят относительный характер, так как требование о разделе общей совместной собственности можно предъявить лишь к супругу, с которым истец состоит в зарегистрированном браке.

В *относительных семейных правоотношениях, не обладающих абсолютным характером защиты,* определены конкретные управомоченные и обязанные лица. Право управомоченного лица может быть нарушено только лицом, участвующим в данном правоотношении. К таким правоотношениям относятся, например, алиментные правоотношения между родителями и детьми.

5.4. Правоспособность и дееспособность субъектов семейных правоотношений

В семейном законодательстве отсутствуют определения семейной правоспособности и дееспособности. В связи с этим необходимо обратиться к гражданскому законодательству и по анологии дать определение семейной правоспособности и дееспособности.

Семейная правоспособность – это способность гражданина иметь личные и имущественные права и, соответственно, нести обязанности.

Семейной правоспособностью наделен каждый субъект семейных правоотношений. Семейная правоспособность, как и гражданская, возникает с момента рождения. С увеличением возраста объем семейной правоспособности расширяется. Например, способность заключать

брак, быть опекуном или попечителем, усыновителем или приемным родителем появляется с достижением совершеннолетия. Семейная правоспособность устанавливается законом и не зависит от воли, сознания и действий участников этого правоотношения. Любой гражданин, достигший 18 лет, приобретает брачную правоспособность независимо от того, желает ли он и будет ли вообще вступать в брак.

Содержание семейной правоспособности включает в себя совокупность прав и обязанностей, которые гражданин может иметь в соответствии с действующим семейным законодательством.

Семейная дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять семейные права, создавать для себя семейные обязанности и исполнять их.

По общему правилу для возникновения и осуществления семейных прав и обязанностей участники семейных отношений должны обладать дееспособностью. Вместе с тем наличие полной дееспособности не является необходимой предпосылкой возникновения, изменения и прекращения всех семейных правоотношений. Так, малолетние дети не обладают семейной дееспособностью в полном объеме, но являются самостоятельными носителями прав в семейных правоотношениях.

Как и в гражданском, полная дееспособность в семейном праве возникает с достижением совершеннолетия. До 18 лет полная дееспособность возникает в связи с заключением брака при снижении брачного возраста органами, регистрирующими акты гражданского состояния, или объявления несовершеннолетнего эмансипированным. В соответствии со ст. 26 Гражданского кодекса Республики Беларусь (ГК) полная дееспособность, приобретенная несовершеннолетним в результате заключения брака, сохраняется и в случае расторжения брака до достижения 18-летнего возраста.

Частичная или неполная дееспособность возникает до 18 лет в случаях, прямо указанных в законе. Так, несовершеннолетний с 10 лет дает согласие на свое усыновление (часть первая ст. 130 КоБС), при восстановлении в родительских правах учитывается желание ребенка (часть вторая ст. 84 КоБС), с 14 лет несовершеннолетний имеет право требовать отмены его усыновления (ст. 139 КоБС).

Семейная и гражданская правоспособность и дееспособность взаимосвязаны. Так, признание судом гражданина недееспособным по основаниям, предусмотренным ст. 29 ГК (наличие психического расстройства (заболевания), вследствие которого гражданин не может понимать значение своих действий или руководить ими, или наличие заболевания,

в связи с которым гражданин находится в бессознательном состоянии, исключающем возможность понимать значение своих действий или руководить ими) влечет за собой утрату и семейной правоспособности.

Ограничение дееспособности гражданина происходит в случаях злоупотребления им спиртными напитками или допускающим немедицинское употребление наркотических веществ, психотропных веществ или их аналогов, вследствие чего он ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Кроме того, гражданин может быть ограничен в дееспособности, если в результате психического расстройства (заболевания) у него ограничена способность понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 30 ГК). Так, лица, ограниченные в дееспособности, заключают Соглашение об уплате алиментов с согласия их законных представителей, а при их отсутствии – с согласия органа опеки и попечительства (часть вторая ст. 103^1 КоБС).

КоБС в отличие от ГК не содержит общего правила об ограничении граждан в правоспособности или дееспособности. Вместе с тем отдельные случаи ограничения правоспособности или дееспособности законом о браке и семье предусмотрены. Например, основания ограничения брачной правоспособности закреплены в ст. 19 КоБС «Препятствия к заключению брака», в которой указано, между какими лицами законом запрещено заключение брака; ст. 35 КоБС «Недопустимость расторжения брака» запрещает расторжение брака во время беременности жены и до достижения ребенком возраста трех лет без письменного согласия другого супруга на расторжение брака; ограничение права на усыновление содержится в ст. 125 КоБС «Лица, имеющие право быть усыновителем», в которой указаны категории граждан, которые не могут быть усыновителями, и т. д.

Вопросы для самоконтроля

1. Имеется ли в законе определение понятия семьи?
2. Дайте определение понятия семьи в социологическом и юридическом смысле.
3. Кто является членом семьи по семейному законодательству?
4. Дайте определение понятия семейного правоотношения.
5. Укажите элементы семейных правоотношений.
6. Какие существуют классификации семейных правоотношений?
7. Как классифицируются семейные правоотношения по характеру защиты субъективных прав?
8. Что означает понятие «семейная правоспособность»?

9. Что понимается под «семейной дееспособностью»?

10. Какие семейные права могут осуществлять лица, не достигшие 18 лет?

11. Обладает ли эмансипированное лицо полной семейной дееспособностью?

12. Требуется ли разрешение родителей на вступление несовершеннолетнего лица в брак?

13. Что понимается под объектом семейного правоотношения?

14. Кто является субъектом семейных правоотношений?

15. Какие существуют виды объектов семейных правоотношений?

16. На какие виды делятся действия как объекты семейных правоотношений?

17. Какие имеются виды семейных правоотношений по субъектному составу?

18. Что понимается под содержанием семейного правоотношения?

19. Назовите виды семейных правоотношений по содержанию.

Глава 6

ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ В СЕМЕЙНОМ ПРАВЕ

6.1. Понятие и признаки юридических фактов в семейном праве

Юридическими фактами в семейном праве являются реальные жизненные обстоятельства, которые на основании действующего семейного законодательства являются основанием возникновения, изменения или прекращения семейных правоотношений.

Основаниями возникновения семейных прав и обязанностей являются:

– акты государственных органов и органов местного самоуправления;

– судебные решения;

– сделки, прямо предусмотренные семейным законодательством;

– юридические состояния (родство, свойство и иные состояния);

– события, с которыми закон связывает наступление семейных последствий.

Как правило, в качестве оснований возникновения семейных правоотношений выступает сложный состав (совокупность юридических фактов), одним из элементов которого часто выступает акт государственного органа (актовая запись органа, регистрирующего акты гражданского состояния, акт органа опеки и попечительства и т. д.) или длящийся юридический факт – юридическое состояние (родство, свойство, нетрудоспособность, нуждаемость и т. д.).

Юридическим фактам, имеющим значение для семейных правоотношений, присущи как общие признаки, свойственные всем юридическим фактам независимо от отраслевой принадлежности, так и специальные, характерные только для юридических фактов в семейном праве.

Для юридических фактов ***общими признаками*** являются:

– наступление явлений реальной действительности, которые существуют в момент его оценки;

– конкретные жизненные обстоятельства, которые существуют независимо от сознания людей;

– наступление определенных правовых последствий (возникновение, изменение или прекращение правоотношений).

К ***специфическим признакам*** для юридических фактов в семейном праве можно отнести следующие:

– предусмотрены нормами семейного законодательства;

– в семейном праве чаще всего определенные правовые последствия связаны не с одним юридическим фактом, а с их совокупностью – фактическим составом (например, родительское правоотношение возникает в связи с рождением ребенка (событие) и регистрацией рождения ребенка в органах записи актов гражданского состояния (действие));

– довольно часто в семейном праве в качестве юридических фактов выступают состояния (родство, брак, усыновление, опека, попечительство);

– состояния носят длящийся характер и могут неоднократно выступать как основания возникновения, изменения или прекращения семейных прав и обязанностей (так, состояние родства между родителями и детьми порождает обязанность родителей содержать своих несовершеннолетних или нетрудоспособных, нуждающихся в помощи совершеннолетних детей, а впоследствии – обязанность совершеннолетних трудоспособных детей содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей);

– большое значение в семейном праве придается срокам как виду юридических фактов.

Классификацию юридических фактов проводят по различным основаниям: по волевому признаку, по правовым последствиям, по срокам существования.

По ***волевому признаку*** юридические факты делятся на действия и события.

Действия – это конкретные жизненные факты, которые зависят от воли человека и являются результатом сознательной деятельности людей.

Действия подразделяются на правомерные, т. е. соответствующие предписаниям правовых норм (например, признание отцовства), и неправомерные – противоречащие действующему законодательству (заключение брака с недееспособным лицом).

Правомерные действия подразделяются:

– на юридические акты – действия, совершаемые лицом для достижения определенных семейно-правовых последствий, предусмотренных законом (например, подача заявления о вступлении в брак);

– юридические поступки – действия, порождающие правовые последствия независимо от воли лица, их совершающего (например, если

один из супругов вложил свои средства или труд в имущество, принадлежащее другому супругу, и оно существенно увеличилось в стоимости, суд может признать это имущество объектом общей совместной собственности супругов).

События – это юридически значимые обстоятельства, протекающие помимо воли человека.

События подразделяются на абсолютные, которые вообще не зависят от воли людей (например, смерть супруга как основание прекращения брака), и относительные – возникают по воле человека, в дальнейшем своем развитии от нее не зависящие (например, состояние родства, свойства).

По ***правовым последствиям*** юридические факты подразделяются:

– на *правопорождающие* – юридические факты, наступление которых влечет за собой возникновение определенных семейных правоотношений (рождение ребенка, усыновление);

– *правоизменяющие* – юридические факты, с которыми нормы действующего законодательства связывают изменение семейных правоотношений (заключение Брачного договора);

– *правопрекращающие* – юридические факты, с наступлением которых на основании действующего законодательства прекращаются семейные правоотношения (отмена усыновления ребенка, объявление одного из супругов умершим);

– *правопрепятствующие* – юридические факты, наличие которых препятствует возникновению правоотношения в соответствии с волей одного из участников (согласно ст. 35 КоБС расторжение брака недопустимо до достижения ребенком возраста трех лет без письменного согласия другого супруга);

– *правовосстанавливающие* – юридические факты, с наступлением которых закон связывает восстановление субъектом семейного правоотношения ранее утраченных прав и обязанностей (восстановление в родительских правах).

По ***срокам существования*** юридические факты подразделяются:

– на *краткосрочные* юридические факты – существуют непродолжительное время и однократно порождают определенные юридические последствия (например, рождение ребенка);

– *длящиеся* юридические факты (состояния) – существуют длительное время и при этом периодически порождают правовые последствия (например, супружество, нуждаемость).

Под **состоянием** понимаются жизненные обстоятельства, постоянно или периодически порождающие правовые последствия в семейных отношениях. Особенности состояний заключаются в следующем:

– сами по себе не порождают юридических последствий, а выражают уже существующие общественные связи между субъектами семейных правоотношений;

– являются необходимым элементом юридических составов, приводящих к возникновению, изменению или прекращению семейных правоотношений;

– имеют длящийся характер, сроки существования разных видов состояний различны (например, родство не ограничено никаким сроком, а беременность ограничена сроком, необходимым для вынашивания ребенка).

Среди юридических фактов-состояний в семейном праве наиболее распространенными являются состояние родства и супружества.

Закон не содержит определения понятия родства. В теории семейного права утвердилось мнение, что **родство** – это кровная связь лиц, происходящих одно от другого или от общего предка[1].

Родственниками будут дед (бабка), отец (мать), сын (дочь), внук (внучка), братья, сестры, дяди, тети, племянники, племянницы и др.

Прямая линия родства основана на происхождении одного лица от другого. Прямая линия родства может быть:

– *нисходящей* – от предков к потомкам (дед, отец, сын, внук);

– *восходящей* – от потомков к предкам (внучка, дочь, мать, бабка).

Боковая линия родства основана на происхождении нескольких лиц от общего предка (родные братья и сестры – от общих родителей, двоюродные братья и сестры – от общих деда и бабки).

Родные братья и сестры подразделяются на полнородных и неполнородных. *Полнородными* будут родные братья и сестры, происходящие от общих родителей, а *неполнородными* – родные братья и сестры, имеющие только одного общего родителя – или отца, или мать.

Неполнородные братья и сестры, имеющие общего отца, называются *единокровными,* имеющие общую мать – *единоутробными*. Неполнородное родство порождает те же юридические последствия, что и полнородное.

Следует отличать неполнородных братьев и сестер от сводных. *Сводными* братьями и сестрами являются входящие в одну семью дети, у которых нет ни общей матери, ни общего отца, т. е. дети каждого из

[1] См.: Рясенцев В. А. Семейное право. С. 55.

супругов. Один из супругов является для детей отцом (матерью), а другой – отчимом (мачехой). Сводные братья и сестры не состоят между собой в родстве.

Для возникновения семейных правоотношений решающее значение закон придает близости родства, определяемой степенью родства.

Степень родства – это число рождений, связывающих между собой двух лиц, состоящих в родстве, т. е. количество рождений, необходимых для того, чтобы между двумя лицами возникло родство. При подсчете числа рождений прямой линии родства не принимается во внимание рождение предка, а при боковой – рождение общего предка. Например, отец и сын находятся в первой степени прямого родства, хотя для возникновения между ними родственной связи необходимо два рождения: рождение отца и рождение сына (рождение отца во внимание не принимается). Бабка и внучка состоят во второй степени прямого родства, родные братья и сестры во второй степени бокового родства, тетя и племянница – в третьей, а двоюродные братья и сестры – в четвертой степени бокового родства.

В семейном законодательстве ***близким*** считается *родство по прямой линии первой и второй степени* (родители – дети; дед, бабка – внуки) и *по боковой – второй* (родные братья и сестры). В семейном праве юридическое значение имеет только близкое родство (например, близким родственникам запрещено заключать между собой браки).

От родства следует отличать свойство. Отношения между супругом и близкими родственниками другого супруга считаются отношениями **свойства́** (ст. 61 КоБС). Признаки свойства:

– возникает из брака;

– отсутствует кровная связь между свойственниками;

– возникает при наличии в живых родственников мужа и жены на момент заключения брака.

Таким образом, в отношениях свойства находятся лица, не имеющие кровной связи друг с другом, однако связанные браком или родством с одним из супругов.

К числу свойственников относятся: свекор (свекровь) – отец (мать) мужа; тесть (теща) – отец (мать) жены; зять – муж дочери или сестры; сноха (невестка) – жена сына; мачеха – жена отца по отношению к его детям от прежних браков; отчим – муж матери по отношению к ее детям от прежних браков; пасынок – сын одного из супругов от прежнего брака по отношению к другому супругу; падчерица – дочь одного из супругов от прежнего брака по отношению к другому супругу; золовка – сестра мужа; шурин – брат жены; свояченица – сестра жены; свояк – муж свояченицы.

В отличие от родства свойство основано не на биологической связи между лицами, а на социальной связи и является побочным последствием брака, поэтому состояние свойства прекращается в связи с прекращением брака. По действующему семейному законодательству отношения свойства в семейном праве юридического значению не имеют.

Муж и жена, как правило, не являются ни родственниками, ни свойственниками. Они состоят в браке, на основе которого возникает особое правоотношение – супружество.

6.2. Осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей

В соответствии с Конституцией человек, его права, свободы и гарантии их реализации являются высшей ценностью и целью общества и государства (ст. 2). Этот конституционный принцип нашел свое закрепление в ст. 5 КоБС: права, вытекающие из брачных и семейных отношений, охраняются законом.

Осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей обусловлены их спецификой и содержанием.

Осуществление семейных прав – это поведение субъектов семейных правоотношений, соответствующее содержанию принадлежащих им прав: совершение субъектами семейных правоотношений определенных действий либо воздержание от их совершения в рамках имеющихся у них прав.

Поскольку семейные права и обязанности не отчуждаемы и не передаваемы, то субъекты семейных отношений распоряжаются ими путем их осуществления. Под осуществлением семейного права понимается реализация возможностей, предоставленных обладателю субъективного семейного права законом или соглашением сторон.

Осуществление семейных прав возможно как посредством активных действий (реализация права на развод), так и в виде требования соответствующего поведения от других лиц (право родителей требовать возврата своего ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения).

Таким образом, выбор способа осуществления права зависит от содержания конкретного субъективного права.

Осуществление большинства субъективных семейных прав и исполнение обязанностей проявляются в длящихся многократно повторяющихся действиях, что объясняется длящимся характером семейных правоотношений (супружеских, родительских прав и обязанностей, прав и обязанностей опекунов и попечителей и т. д.).

Реализация отдельных семейных прав, напротив, исчерпывается одним действием и влечет за собой прекращение семейных правоотношений (например, реализация права на развод прекращает супружеское правоотношение).

Осуществление прав, вытекающих из семейных отношений, не является обязанностью их участников. Реализация многих прав, предусмотренных законом, зависит от собственного волеизъявления граждан.

В зависимости от степени свободы распоряжения правами Е. М. Ворожейкин разделил семейные правоотношения на три группы[1].

К первой группе он отнес отношения, которые в значительной степени *затрагивают интересы общества в целом*. Их осуществление рассматривается как обязанность участника конкретного правоотношения, и за их неисполнение государством применяются соответствующие санкции. В таком порядке, например, осуществляются родительские обязанности, за их неосуществление может последовать такая санкция, как лишение родительских прав.

Вторая группа – также важные для общества отношения, но *их реализация отдана на усмотрение самих участников правоотношений*. Если управомоченная сторона реализует свое право, то обязанная сторона должна исполнить свою обязанность. В случае неисполнения обязанности к неисправной стороне применяются меры принуждения (например, при предъявлении алиментного требования управомоченной стороной суд обязывает неисправную сторону уплачивать алименты).

Третья группа – отношения, *важность которых определяется частными интересами конкретной семьи*. Содержание отношений определяется по воле сторон, инициатива реализации и защиты прав принадлежит управомоченной стороне, но при их неисполнении неисправная сторона судом может быть обязана их исполнить по требованию лица, чьи интересы были нарушены. Примером таких отношений могут быть правоотношения по взысканию алиментов на содержание нетрудоспособного нуждающегося супруга с учетом его недостойного поведения в браке.

Вместе с тем осуществление гражданином семейных прав небеспредельно. Осуществление прав, вытекающих из семейных отношений, не должно нарушать прав и законных интересов других граждан, наносить

[1] См.: Ворожейкин Е. М. Семейные правоотношения в СССР. С. 257–264.

ущерб интересам общества и государства (часть вторая ст. 5 КоБС). Отсюда следует, что:

– пределы осуществления семейных прав ограничены требованиями закона – субъект семейных правоотношений, осуществляя свое право, может выбрать один из вариантов поведения, предусмотренных законом (так, в Брачный договор не могут быть включены положения, ограничивающие гражданина в правоспособности или дееспособности);

– осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан (если в Брачный договор будут включены условия, ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное положение, то эти условия договора суд может признать недействительными по иску супруга, чьи права нарушены);

– семейные права должны осуществляться в соответствии с назначением этих прав (например, если исполнение родительских обязанностей связано с жестоким обращением с ребенком, то родители могут быть не только лишены родительских прав, но и привлечены к уголовной ответственности).

Защита семейных прав – это юридически закрепленная возможность использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенных прав участников семейных правоотношений, признания их прав, пресечения действий, нарушающих права, а также претерпевания правонарушителем неблагоприятных последствий своих неправомерных действий (бездействия).

Защита семейных прав осуществляется в юрисдикционной и неюрисдикционной формах.

Юрисдикционная форма защиты – это деятельность государственных органов по защите нарушенных или оспариваемых прав.

Защита прав, вытекающих из семейных отношений, обеспечивается комиссиями по делам несовершеннолетних, органами опеки и попечительства, органами, регистрирующими акты гражданского состояния, органами прокуратуры, судами, иными государственными органами и организациями, уполномоченными законодательством (часть первая ст. 6 КоБС).

Особенностями защиты семейных прав в ***судебном порядке*** являются:

– в качестве основания для защиты семейных прав выступает спор, возникший между членами семьи по поводу их семейных прав (например, наличие разногласий между супругами по вопросам воспитания и образования детей (часть вторая ст. 75 КоБС), нежелание родителей предоставлять возможность общения с внуками деду и бабке (часть вторая ст. 78 КоБС));

– этот порядок установлен законом для оформления некоторых юридических фактов, порождающих семейные права и обязанности (например, установление отцовства (ст. 57 КоБС), лишение (ст. 80 КоБС), ограничение (ст. 85 КоБС) и восстановление (ст. 84 КоБС) родительских прав);

– он установлен для взыскания алиментов на несовершеннолетних детей (ст. 91 КоБС); взыскания с плательщика алиментов дополнительных расходов на несовершеннолетних детей (ст. 96 КоБС);

– в судебном порядке могут быть обжалованы действия государственных органов, должностных лиц и граждан, затрагивающие права и законные интересы членов семьи (например, лиц, разгласивших тайну усыновления против воли его усыновителей (ст. 136 КоБС));

– применение судом правила об исковой давности в случае, если сроки для защиты семейных прав установлены законом;

– защита семейных прав осуществляется в порядке гражданского судопроизводства, т. е. по правилам, предусмотренным Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь (ГПК), при этом нарушенные или оспариваемые права защищаются в порядке искового производства (например, оспаривание права на алименты), а защита охраняемого законом интереса (дела об установлении отцовства или материнства и др.) – в порядке особого производства.

Под ***административным порядком*** защиты семейных прав понимают защиту, осуществляемую путем обращения пострадавшего лица:

1) в *государственные органы* – органы исполнительной власти, местного самоуправления, регистрирующие акты гражданского состояния, прокуратуры, опеки и попечительства:

– органы государственной исполнительной власти обязаны принимать меры по защите детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 116 КоБС);

– органы внутренних дел участвуют в розыске лиц, уклоняющихся от уплаты алиментов;

– органы опеки и попечительства самостоятельно принимают решения в пределах своей компетенции, направляют соответствующие требования в суд, участвуют в судебных разбирательствах;

– на органы, регистрирующие акты гражданского состояния, возложена обязанность защищать права граждан при регистрации брака, развода, установлении отцовства и т. д.;

– администрация организаций, в которых работают плательщики алиментов, обязана удерживать и в трехдневный срок уплачивать или пересылать алименты их получателю;

2) к *конкретному должностному лицу*:

– прокурор вправе предъявлять в суд требования об отмене усыновления ребенка, обязан совершать надзор за законностью отобрания ребенка у родителей;

– администрация воспитательных, образовательных учреждений, организаций здравоохранения и учреждений социальной защиты обязана осуществлять защиту прав несовершеннолетних лиц, в них находящихся;

– должностные лица организаций здравоохранения, образовательных и других учреждений, располагающие сведениями о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны сообщать об этом в органы опеки и попечительства по месту фактического нахождения детей.

Защита прав, вытекающих из брачных отношений, осуществляется с помощью норм других отраслей права: *гражданского права* (например, в случае ограничения дееспособности гражданина, злоупотребляющего спиртными напитками и ставящего таким поведением свою семью в тяжелое материальное положение); *уголовного права* (в случаях злостного уклонения родителей от содержания своего несовершеннолетнего ребенка); *жилищного права* (сохранения права проживания в квартире бывшего супруга в случае расторжения брака); *права социального обеспечения* (получение пенсии по случаю потери кормильца) и др.

Неюрисдикционная форма защиты реализуется самостоятельными действиями субъектов семейных правоотношений без помощи управомоченных органов и должностных лиц.

В качестве неюрисдикционной формы защиты выступает самозащита семейных прав (часть вторая ст. 6 КоБС).

Самозащита семейных прав – это осуществление лицом действий фактического характера, направленных на восстановление нарушенного субъективного права или пресечение действий, влекущих за собой его нарушение. Такая форма допустима в случаях, если участник семейного правоотношения располагает возможностями правомерного воздействия на нарушителя без помощи суда или государственных органов. Так, родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании судебного решения. Данное правило не исключает и самостоятельного отобрания родителями ребенка у указанных лиц.

Способы защиты семейных прав – это материально-правовые меры, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) семейных прав и воздействие на правонарушителя.

Способы защиты семейных прав в семейном законодательстве отдельно не определены. Они указаны в конкретных нормах, регулирующих семейные отношения. Все способы защиты гражданских прав, указанные в ст. 11 ГК, применимы и для защиты семейных прав:

– признание права;

– восстановление положения, существовавшего до нарушения права;

– пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его применения;

– признание сделки недействительной;

– признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

– присуждение к исполнению обязанности;

– возмещение убытков;

– взыскание неустойки;

– компенсация морального вреда;

– прекращение или изменение семейного правоотношения;

– иные способы, предусмотренные законом.

К иным предусмотренным законом способам защиты семейных прав можно отнести, например, сокращение объема семейных прав. Так, суд вправе отступить от принципа равенства долей супругов в их общем имуществе в интересах несовершеннолетних детей или исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов (ст. 24 КоБС). Ограничение возможности использования отдельных субъективных прав тоже является способом их защиты – муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение трех лет после рождения ребенка (ст. 35 КоБС).

Меры семейно-правовой ответственности – это установленные семейным законодательством меры государственного воздействия на виновного правонарушителя, выражающиеся в лишении его субъективного семейного права или в применении к нему иных неблагоприятных последствий имущественного или неимущественного характера.

Семейно-правовая ответственность имеет свои ***особенности***:

– семейно-правовая ответственность применяется только к участникам семейных правоотношений;

– в ряде случаев применение мер семейно-правовой ответственности зависит от желания заинтересованного лица (например, получатель алиментов вправе взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица, обязанного уплачивать алименты, все убытки, причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств в части, не покрытой неустойкой);

– ответственность в семейном праве может быть как законной (установленной КоБС), так и договорной (установленной Брачным договором, Договором об уплате алиментов и т. д.);

– обязательными основаниями семейно-правовой ответственности являются два элемента состава правонарушения: противоправное поведение субъекта семейного правоотношения (нарушение норм закона или иного правового акта) и вина (психическое отношение лица к своему противоправному поведению и его результату).

Наличие вреда не всегда обязательно для наступления семейно-правовой ответственности. Например, участниками семейных правоотношений могут быть как малолетние дети, так и недееспособные лица, которые в силу их психического состояния не могут осознавать и испытывать нравственные страдания. Это обстоятельство не может быть основанием освобождения за причинение морального вреда нарушителей семейных прав.

В случае если имущественный или моральный вред включается в состав семейного правонарушения, необходимо наличие причинно-следственной связи между противоправным поведением и наступившим вредом.

Меры ответственности отличаются от мер защиты:

– меры защиты направлены на защиту нарушенного субъективного права, а меры ответственности помимо защиты нарушенного права включают в себя наказание виновного лица в виде наступления для него неблагоприятного последствия имущественного или неимущественного характера;

– меры ответственности применяются только при наличии вины правонарушителя (например, лишение родительских прав (ст. 80 КоБС)), а меры защиты – независимо от вины (ограничение родительских прав (ст. 85 КоБС));

– при применении мер ответственности виновный правонарушитель лишается субъективного семейного права или претерпевает дополнительные неблагоприятные последствия (например, ответственность за несвоевременную уплату алиментов (ст. 111^1 КоБС)), при применении мер защиты правонарушитель часто принуждается к исполнению обязанности в том объеме, в котором он не выполнил ее добровольно (например, взыскание алиментов в судебном порядке).

Законом предусмотрены следующие ***виды*** семейно-правовой ответственности:

– ответственность за осуществление родительских прав в ущерб правам и интересам детей, несут родители (ст. 80 КоБС);

– ответственность нанимателя и граждан, обязанных уплачивать алименты, за несообщение по неуважительной причине сведений о перемене места работы или жительства плательщиком алиментов судебному исполнителю (ст. 107 КоБС);

– ответственных должностных лиц за утрату заявления лица, уплачивающего алименты, об удержании алиментов, об изменении их размера и о прекращении выплаты алиментов (ст. 108 КоБС);

– ответственность плательщика алиментов, обязанного уплачивать алименты по судебному постановлению, при образовании задолженности уплачивать получателю алиментов неустойку в размере 0,3 % от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки (ст. 111^1 КоБС);

– ответственность должностных лиц органов опеки и попечительства и иных организаций, уполномоченных законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей, за невыполнение обязанностей по выявлению, учету, устройству детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении, либо предоставление заведомо недостоверных сведений о таких детях и иные действия, направленные на сокрытие ребенка от устройства на воспитание в семью (ст. 118^1 КоБС);

– ответственность лиц за разглашение тайны усыновления ребенка против воли его усыновителей (ст. 136 КоБС).

Основания освобождения от семейно-правовой ответственности не предусмотрены законом. Однако эти основания по аналогии могут быть заимствованы из гражданского права. К ним относятся:

– правонарушитель освобождается от семейно-правовой ответственности при отсутствии одного или нескольких условий привлечения к ней, если эти условия указаны в законе;

– заключение соглашения между участниками семейного правоотношения об устранении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно;

– основания освобождение от семейно-правовой ответственности для конкретных случаев могут быть предусмотрены законом или договором.

Типичными основаниями освобождения от семейно-правовой ответственности являются:

– случай – обстоятельство, свидетельствующее об отсутствии вины причинителя вреда из-за невозможности предвидеть его последним;

– непреодолимая сила – чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство;

– умысел потерпевшего.

Семейно-правовая ответственность выполняет следующие ***функции***:

– *предупредительно-воспитательную* – санкции стимулируют участников семейных правоотношений к надлежащему исполнению своих обязанностей;

– *репрессивную* – семейная ответственность означает наказание для нарушителя семейных прав, проявляющееся в лишении права, ограничении права, дополнительных обязанностях, обеспечиваемых принуждением;

– *компенсационную* – означает ликвидацию неблагоприятных последствий у потерпевшего лица.

6.3. Сроки в семейном праве

Большинство семейных правоотношений являются длящимися и не имеют четких временных границ. Вместе с тем возникновение, изменение или прекращение отдельных прав и обязанностей в семейном праве ставятся в зависимость от определенных моментов или периодов времени (сроков).

Срок – это определенный момент во времени, календарная дата или период времени, с наступлением или истечением которого закон связывает наступление определенных правовых последствий (ст. 191 ГК).

Срок по своей природе – юридический факт. Следовательно, время – объективная категория, не зависящая от воли и сознания людей.

В юридической литературе было высказано мнение о том, что сроки представляют особую категорию юридических фактов, которые нельзя отнести ни к событиям, ни к действиям, поскольку многие сроки определяются либо законодателем, либо участниками правовых отношений.

М. Я. Кирилова считает, что срок выступает в качестве единицы исчисления времени, которое является объективной и независящей от воли людей категорией, даже если срок и определяется по воле людей. «Установленный законодателем или субъектами права срок наступает так же независимо от их воли, как и течение времени вообще, то есть наступление или исчисление срока неизбежно»[1].

Правила о сроках содержатся в статьях, регулирующих различные семейные отношения, за исключением ст. 8–11 КоБС, регламентирующих применение исковой давности к семейным отношениям.

В науке семейного права *классификация* сроков производится разными авторами по различным основаниям.

[1] Советское гражданское право / под ред. О. А. Красавчикова. Т. 1. М. : Высш. шк., 1985. С. 272.

В. А. Рясенцев предложил следующую классификацию сроков[1]:

– сроки существования определенных семейно-имущественных прав (пресекательные сроки), которые начинают течь с момента возникновения соответствующего права, с истечением этого срока право прекращается (например, право на материальное содержание несовершеннолетних детей сохраняется до достижения ими 18-летнего возраста);

– сроки ожидания (испытательные), до истечение которых не могут быть совершены некоторые семейно-правовые акты (заключение брака производится по истечении трех дней со дня подачи заявления в органы, регистрирующие акты гражданского состояния);

– сроки, до наступления которых не допускается возникновение определенных правоотношений (нельзя вступить в брак до достижения брачного возраста);

– минимальные сроки выполнения лицом семейной обязанности, предусмотренные в законе в качестве необходимого условия возникновения у этого лица имущественного права (так, если отчим или мачеха надлежащим образом выполняли свои обязанности по воспитанию и содержанию пасынков и падчериц не менее пяти лет, они получают право на истребование алиментов от пасынков или падчериц (п. 1 ст. 97 Семейного кодекса Российской Федерации (СК РФ)), в ныне действующем семейном законодательстве статья, регулирующая вышеуказанные отношения, исключена;

– сроки, в границах которых должны иметь место определенные юридические факты для возникновения соответствующих семейных правоотношений (например, если супруги состояли в браке длительное время (более 10 лет) право требовать предоставления в судебном порядке алиментов имеет нуждающийся супруг, если он достиг возраста общей нетрудоспособности не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака);

– сроки, установленные для выполнения обязательных действий гражданами и государственными органами (например, суд в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака обязан направить выписку из этого решения в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту государственной регистрации заключения брака).

А. М. Нечаева предложила все семейно-правовые сроки разделить на две группы[2].

[1] См.: Советское семейное право / под ред. В. А. Рясенцева. С. 62–63.

[2] См.: Нечаева А. М. Семейное право : учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М. : Юрист, 2006. С. 24.

К первой группе она отнесла сроки существования семейных прав и обязанностей (например, жена сохраняет право на получение содержания от мужа в период беременности и в течение трех лет после рождения ребенка, если беременность наступила до расторжения брака).

Во второй группе она выделила:

– разрешительные сроки (например, трехдневный срок со дня подачи заявления в государственные органы, регистрирующие акты гражданского состояния, по истечении которого происходит регистрация брака);

– закрепительные сроки (трехлетний срок после рождения ребенка, в течение которого запрещается мужу без письменного согласия жены возбуждать дело о расторжении брака);

– обязывающие сроки (семидневный срок после отобрания ребенка у родителей при непосредственной угрозе его жизни и здоровью, в течение которого орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с иском о лишении родителей или одного из них родительских прав или об отобрании ребенка).

Существует классификация сроков в зависимости от того, кем они установлены:

– сроки, предусмотренные законом (например, часть вторая ст. 58 КоБС);

– сроки, установленные судом (например, при взыскании задолженности по уплате алиментов на несовершеннолетних детей);

– сроки, установленные самими участниками семейных правоотношений (в Соглашении о детях родители могут сами установить срок уплаты алиментов).

Порядок определения сроков в семейном законодательстве не закреплен. В данном случае можно применить правила, предусмотренные ст. 150 и 151 ГПК, если иное не установлено нормативными правовыми актами Президента.

Сроки могут определяться календарной датой, истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами либо определяться указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Для правильного исчисления срока важное значение имеет точное определение его начала и окончания.

Течение сроков начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало (часть третья ст. 150 ГПК). Аналогично решается вопрос в тех случаях, когда срок исчисляется в часах или минутах, т. е. срок начинает течь со следующей единицы времени.

Правила окончания течения срока различаются в зависимости от используемой единицы времени (ст. 151 ГПК). Например, срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока, т. е. трехлетний срок, начавшийся 1 июля 2019 г., истекает 1 июля 2022 г. Аналогичным образом решается вопрос о последнем дне срока, исчисляемого кварталами, месяцами, неделями. При этом учитывается, что если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца.

В отличие от сроков существования семейных прав и обязанностей сроки исковой давности установлены для защиты законных прав участников семейных правоотношений.

КоБС не содержит определения исковой давности. В то же время ст. 196 ГК устанавливает, что **исковой давностью** признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Это означает, что в течение срока исковой давности суд защищает нарушенное право субъекта семейных отношений, если срок для защиты нарушенного права установлен законом.

При применении норм, устанавливающих исковую давность, суд руководствуется ст. 199, 203–208 ГК (ст. 10 КоБС). Их суть сводится к следующему:

– сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон (часть первая ст. 199 ГК);

– требования о защите нарушенного права применяются к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности (часть первая ст. 200 ГК);

– суд применяет исковую давность только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения (часть вторая ст. 200 ГК);

– началом течения срока исковой давности является день, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (часть первая ст. 201 ГК);

– если срок исковой давности установлен в норме КоБС, то его течение начинается со времени, указанного в статье;

– основания приостановления, перерыва и восстановления исковой давности установлены ст. 203, 204, 206 ГК.

Причиной *приостановления* исковой давности являются обстоятельства, которые делают невозможным или весьма затруднительным как предъявление иска, так и защиту права другой стороной. Это обстоятельства непреодолимой силы, т. е. непредвиденные и непредотвратимые события и действия (например, стихийные бедствия, военные дей-

ствия, нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение, специальный закон, устанавливающий отсрочку исполнения обязательства). Эти обстоятельства должны наступить в последние шесть месяцев срока исковой давности. В течение их действия давность приостанавливается, а с момента прекращения давность продолжает действовать. Если оставшийся период срока давности менее шести месяцев, он продлевается до шести месяцев.

Основанием для *перерыва* срока исковой давности является предъявление иска в установленном порядке или совершение другой стороной действий, свидетельствующих о признании ею долга. Первое основание встречается редко, так как после предъявления иска спор, как правило, разрешается судом. Второе основание (признание долга) встречается часто. Такое действие прерывает исковую давность, и с этого момента ее срок начинает течь сначала и снова составляет три года.

Восстановление судом исковой давности возможно, если уважительные причины по обстоятельствам, связанным с личностью истца, препятствовали своевременному предъявлению иска. Это исключительные случаи, которые должны иметь место в последние шесть месяцев срока давности. Такими обстоятельствами являются тяжелая болезнь истца, беспомощное состояние, неграмотность (ст. 206 ГК).

Истечение срока исковой давности является основанием для отказа в удовлетворении иска, но не погашает само право, которое сохраняется, хотя и не обеспечивается судебной защитой. Однако если по истечении срока исковой давности обстоятельство исполняется, то это не является исполнением недолжного и должник не вправе требовать обратно исполненное.

Законом установлены следующие *сроки* исковой давности:

– трехлетний – для требований о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью разведенных супругов (часть шестая ст. 24 КоБС);

– годичный – для оспаривания записи об отцовстве или материнстве (ст. 58 КоБС).

Законодательством предусмотрен также трехлетний срок, в течение которого лицо, имеющее право на получение алиментов, при определенных условиях (истец принимал меры к получению алиментов, но они не были получены вследствие уклонения от уплаты обязанного лица) может взыскать их по суду за прошлое время (ст. 109 КоБС). В данном случае трехлетним сроком ограничивается не право на предъявление иска, а время выплаты алиментов за прошлое время, т. е. размер взыскиваемых алиментов.

Течение срока исковой давности начинается со времени, указанного в соответствующей статье КоБС, а если это время не указано, то со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

Годичный срок для требований об оспаривании записи об отцовстве или материнстве начинает течь с того времени, когда лицу стало или должно стать известным о произведенной записи в книге регистрации актов гражданского состояния (если лицо не могло знать о произведенной регистрации рождения ребенка на его имя, то срок исковой давности не течет). Если к моменту регистрации ребенка лицо, записанное отцом или матерью, являлось несовершеннолетним, годичный срок будет исчисляться со времени достижения лицом совершеннолетия (ст. 58 КоБС).

Исковая давность, если она предусмотрена по семейно-правовым спорам, должна применяться судом независимо от заявления сторон, причем изменение сроков исковой давности и порядка исчисления сроков соглашением сторон не допускается. Если срок исковой давности истцом был пропущен, суд обязан принять исковое заявление к производству и рассмотреть дело, поскольку может оказаться, что исковая давность была приостановлена или прервана либо имеются другие уважительные причины пропуска срока исковой давности. При отсутствии указанных обстоятельств суд отказывает в удовлетворении иска.

Институт исковой давности выполняет следующие *функции*:

– стабилизирует взаимоотношения участников семейных правоотношений;

– устраняет неопределенность в отношениях путем конкретизации в суде входящих в их содержание прав и обязанностей;

– способствует надлежащему осуществлению семейных прав и обязанностей;

– обеспечивает своевременное собирание и представление в суд объективных доказательств по семейно-правовым спорам;

– обеспечивает установление объективной истины по делу;

– способствует вынесению правильных решений по делу.

6.4. Акты гражданского состояния

Акты гражданского состояния – это наиболее важные в жизни человека действия и события, которые порождают, изменяют или прекращают его возможность быть субъектом семейных и гражданских прав и обязанностей.

Акты гражданского состояния можно рассматривать с двух сторон:

– как конкретные жизненные обстоятельства (действия или события), порождающие, изменяющие или прекращающие семейные право-

отношения (рождение, смерть, заключение брака, перемена фамилии, имени, отчества и т. д.);

– как административные акты – акты регистрации государственными органами записи актов гражданского состояния в установленном законом порядке вышеуказанных жизненных обстоятельств.

К органам, регистрирующим акты гражданского состояния, относятся отделы записи актов гражданского состояния местных исполнительных и распорядительных органов, Дома (Дворцы) гражданских обрядов городских исполнительных комитетов, поселковые и сельские исполнительные и распорядительные органы, консульские учреждения, дипломатические представительства Республики Беларусь в случае выполнения ими консульских функций.

Компетенция указанных органов различна:

– городские и районные отделы записи актов гражданского состояния производят регистрацию рождения, заключения брака, усыновления, установления материнства и (или) отцовства, перемены фамилии, собственного имени, отчества, смерти, расторжения браков (ст. 35^1 КоБС), по решениям судов, вступившим в законную силу до 1 сентября 1999 г., изменяют, дополняют, исправляют записи актов гражданского состояния, аннулируют и восстанавливают записи актов гражданского состояния на основании решения суда, хранят записи актов гражданского состояния;

– поселковые, сельские исполнительные и распорядительные органы производят регистрацию рождения, заключения брака между гражданами Республики Беларусь, установления отцовства по совместному заявлению родителей при одновременной регистрации рождения, а также регистрацию смерти;

– Дома (Дворцы) гражданских обрядов городских исполнительных комитетов производят регистрацию рождения, заключения брака, расторжения брака (ст. 35^1 КоБС), изменяют, дополняют, исправляют записи актов о рождении, заключении брака, расторжении брака, аннулируют и восстанавливают на основании решения суда записи актов о рождении, заключении брака, расторжении брака, хранят записи актов о рождении, заключении брака, расторжении брака;

– консульские учреждения, а также дипломатические представительства Республики Беларусь в случае выполнения ими консульских функций производят регистрацию рождения, заключения брака, установления материнства и (или) отцовства, перемены фамилии, собственного имени, отчества, смерти, расторжения браков (ст. 35^1 КоБС), по решениям судов, вступившим в законную силу до 1 сентября 1999 г., изменяют, дополняют, исправляют записи актов гражданского состояния, аннулируют и восстанавливают записи актов гражданского состояния на основании решения суда, хранят записи актов гражданского состояния (ст. 198 КоБС).

Органы, регистрирующие акты гражданского состояния, могут оказывать дополнительные платные услуги, связанные с регистрацией актов гражданского состояния, перечень которых определяется Правительством.

Регистрируя акты гражданского состояния, орган, регистрирующий акты гражданского состояния, выступает как субъект публичного права, так как действует от имени и в интересах государства. В результате указанной регистрации физическое лицо признается субъектом семейных и гражданских правоотношений, если иное не предусмотрено действующим законодательством.

Целью регистрации актов гражданского состояния является защита государственных и общественных интересов и охрана личных и имущественных прав граждан. Регистрация конкретных юридических фактов в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, является бесспорным доказательством удостоверенных фактов, пока они не опровергнуты судом.

В своей деятельности органы, регистрирующие акты гражданского состояния, руководствуются постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 14 декабря 2005 г. № 1454 «О порядке организации работы с гражданами в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, по выдаче справок либо иных документов, содержащих подтверждение фактов, имеющих юридическое значение».

Регистрация акта гражданского состояния производится по письменному или устному заявлению лица о регистрации акта гражданского состояния. Регистрация актов гражданского состояния обязательно производится в присутствии заявителя. Регистрация заключения брака, расторжения брака, усыновления, установления материнства или отцовства, перемены фамилии, собственного имени, отчества через представителя не допускается.

Заявления о регистрации актов гражданского состояния регистрируются в журналах учета заявлений по каждому виду акта гражданского состояния в отдельности. Формы заявлений и журналов утверждаются Министерством юстиции.

При регистрации актов гражданского состояния предъявляются документы, которые подтверждают факты, подлежащие регистрации в органах записи актов гражданского состояния (перечень таких документов

определяется правилами регистрации соответствующих актов гражданского состояния), а также документы, которые удостоверяют личность заявителя: паспорт или документ его заменяющий, а для военнослужащих – военный билет; для иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно проживающих в Республике Беларусь, – вид на жительство в Республике Беларусь; для иностранных граждан и лиц без гражданства, временно пребывающих в Республике Беларусь, – действительный паспорт или иной документ, его заменяющий, предназначенный для выезда за границу.

Документы, составленные на иностранном языке, передаются с их переводом на русский или белорусский язык, заверенные в установленном порядке.

Регистрация актов гражданского состояния относительно иностранных граждан и лиц без гражданства осуществляется по законодательству Республики Беларусь.

Регистрацию рождения, смерти, заключения и расторжения брака, изменения фамилии, имени, отчества граждан Республики Беларусь, которые проживают за границей, проводят консульские учреждения и дипломатические представительства Республики Беларусь. Указанные учреждения и представительства также принимают и рассматривают заявления граждан о внесении изменений, дополнений, исправлений, восстановлении и аннулировании записей актов гражданского состояния, зарегистрированных в Беларуси.

Должностные лица органов, регистрирующих акты гражданского состояния, не вправе производить регистрацию актов гражданского состояния в отношении себя, своих супругов и близких родственников (родители, дети, родные братья и сестры, дед, бабка и внуки). В таких случаях регистрация актов гражданского состояния производится другим должностным лицом органа, регистрирующего акты гражданского состояния, или в другом органе, регистрирующем акты гражданского состояния.

Заявитель должен быть ознакомлен с данными, внесенными в запись акта гражданского состояния.

Запись акта содержит информацию о персональных данных гражданина, распространение и (или) предоставление которой ограничено.

На основании совершенных записей актов органом, региструющим акты гражданского состояния, выдаются соответствующие свидетельства о регистрации актов гражданского состояния по формам, утверждаемым Министерством юстиции.

Сведения, вносимые в свидетельство о регистрации акта гражданского состояния, должны соответствовать сведениям, содержащимся в

записи акта. При этом идентичность данных сведений руководитель органа, регистрирующего акты гражданского состояния, обязан проверить до выдачи свидетельства о регистрации акта гражданского состояния.

Свидетельства о регистрации актов гражданского состояния подписываются руководителем органа, регистрирующего акты гражданского состояния, с указанием фамилии и инициалов, в его отсутствие – лицом, его заменяющим, и скрепляются печатью органа, регистрирующего акты гражданского состояния, с изображением Государственного герба Республики Беларусь. Срок действия свидетельств о регистрации актов гражданского состояния неограничен.

После совершения актовой записи заявителю выдается свидетельство о произведенной регистрации актов гражданского состояния на бланках, изготовленных типографским способом по единому для всего государства образцу. Повторные свидетельства о регистрации актов гражданского состояния выдаются на таких же бланках.

Свидетельство о регистрации акта гражданского состояния должно полностью соответствовать актовой записи. Например, актовая запись о рождении обязательно должна содержать полное имя ребенка (фамилию, имя, отчество), точную дату и место рождения. Однако в жизни возможны ситуации, когда в силу различных причин сведения, которые содержатся в записи акта гражданского состояния, не соответствуют действительности (например, неправильно указана дата рождения).

В таких ситуациях действующее законодательство предусматривает возможность исправления ошибок и внесения изменений в записи актов гражданского состояния – в органах, регистрирующих акты гражданского состояния.

Примерный перечень ситуаций, при которых может иметь место исправление ошибок или внесение изменений и дополнений в записи актов гражданского состояния:

– изменение фамилии, имени, отчества, места и времени рождения в связи с усыновлением ребенка, а также в случае записи усыновителей родителями усыновленного;

– изменение фамилии ребенка;

– изменение фамилии, имени и отчества;

– изменение фамилии, имени и отчества несовершеннолетнего в связи с изменением фамилии и имени отца;

– изменение фамилии, имени и отчества, если они записаны без учета национальных традиций;

– если в записи акта гражданского состояния не указаны фамилия, имя и отчество или национальность родителей;

– если в записи акта о рождении было указано неполное имя ребенка;

– изменение имени, фамилии и отчества в связи с изменением пола и др.

Заявление о внесении изменений, дополнений и исправлений в записи актов гражданского состояния подается в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту жительства заявителя или по месту нахождения органа, регистрирующего акты гражданского состояния (на основании ст. 226 КоБС).

Рассмотрение вопросов, связанных с исправлением, изменением или дополнением записи акта гражданского состояния, должно быть закончено не позднее 10 дней со дня подачи заявления, а при необходимости проведения дополнительной проверки – в срок до трех месяцев.

Кроме регистрационного порядка, исправления и изменения записей актов гражданского состояния законодательство предусматривает также судебный порядок исправления ошибок и изменения записей актов гражданского состояния, который может иметь место только при наличии спора между заинтересованными лицами. Суды рассматривают такие дела в порядке особого производства. Решение суда, которым установлена неправильность записи в актах гражданского состояния, после того, как оно наберет законную силу, является основанием для исправления такой записи органами, регистрирующими акты гражданского состояния.

Кроме возможности изменить или исправить запись акта гражданского состояния действующее законодательство предусматривает также возможность аннулирования такой записи, которое производится органом, регистрирующим акты гражданского состояния, по месту записи акта гражданского состояния на основании решения суда.

Правила аннулирования записей актов гражданского состояния предусмотрены ст. 227 КоБС и постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 29 октября 2008 г. № 60 «О порядке внесения и аннулирования органами, регистрирующими акты гражданского состояния, отметок в документы, удостоверяющие личность».

Аннулирование возобновленных или повторно совершенных записей актов гражданского состояния в случае обнаружения первоначальной записи и при отсутствии спора между заинтересованными лицами проводится органами, регистрирующими акты гражданского состояния.

Первичная запись акта гражданского состояния аннулируется на основании решения суда, за исключением случаев, когда брак был расторгнут в связи с признанием в установленном законом порядке одного из супругов безвестно отсутствующим. В случае отмены решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим и восстановлении

брака запись акта о расторжении брака аннулируется органом, регистрирующим акты гражданского состояния, в котором находится эта запись.

Запись акта гражданского состояния может быть аннулирована при поступлении в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, копии соответствующего решения суда и по заявлению заинтересованных лиц, а возобновленная или повторно совершенная запись – также по инициативе органов записи актов гражданского состояния, которые обнаружили первичную запись.

Об аннулировании актовой записи извещаются лица, по заявлению которых был зарегистрирован акт гражданского состояния.

За регистрацию актов гражданского состояния взимается государственная пошлина в размере, установленном Правительством.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение понятия юридического факта.
2. Назовите основания классификации юридических фактов в семейном праве.
3. Назовите основания деления юридических фактов в семейном праве по волевому признаку.
4. Какие виды действий в семейном праве являются правомерными?
5. Какие виды событий различают в семейном праве?
6. Как подразделяются юридические факты по срокам существования?
7. Что понимается под правопорождающими, правоизменяющими, правопрекращающими, правовосстанавливающими и правопрепятствующими юридическими фактами в семейном праве?
8. Что понимается под родством?
9. Какие выделяются линии родства?
10. Какие лица являются родственниками по прямой линии?
11. Какие лица являются родственниками по боковой линии?
12. Кого называют полнородными, неполнородными, единокровными и единоутробными братьями и сестрами?
13. Какие лица являются сводными братьями и сестрами?
14. Что понимается под степенью родства?
15. Что понимается под состоянием свойства?
16. Какие лица находятся в состоянии свойства?
17. Что понимается под сроком в семейном праве?
18. Какие классификации сроков существуют в семейном праве?
19. Что такое исковая давность?

20. Применяются ли правила об исковой давности в семейном праве?
21. Какие существуют формы защиты семейных прав?
22. Что понимается под юрисдикционной формой защиты семейных прав?
23. Что понимается под неюрисдикционной формой защиты семейных прав?
24. Что может служить основанием для защиты семейных прав в судебном порядке?
25. Что понимается под административным порядком защиты семейных прав?
26. Какие государственные органы обязаны оказывать помощь в защите семейных прав?
27. В каких формах органы опеки и попечительства осуществляют защиту семейных прав?
28. Что понимается под способом защиты семейных прав?
29. Какие существуют способы защиты семейных прав?
30. Что понимается под семейно-правовой ответственностью?
31. Какие существуют виды семейно-правовой ответственности?
32. Какие существуют основания освобождения от семейно-правовой ответственности?
33. Дайте определение понятия акта гражданского состояния.
34. Назовите основные акты гражданского состояния.
35. Что является целью регистрации актов гражданского состояния?

Раздел II
ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 7

БРАК ПО СЕМЕЙНОМУ ПРАВУ

7.1. Понятие брака по семейному праву

Интерес к браку и семье не ослабевает с момента их возникновения и сохраняется до наших дней.

Понятие брака возникло еще в Древнем Риме. Так, в римском праве вступление в брак было возможным путем заключения простой гражданской сделки. Однако семейные правоотношения в римском праве регулировались частично. Нравственные элементы брака правом не регулировались.

В Средние века брак регулировался каноническими нормами и представлял собой каноническое, религиозное, нравственное общение мужа и жены. В этот период семейные отношения регулировались религиозными нормами.

В дореволюционном праве действительным признавался брак, оформленный по религиозным канонам конфессий, к которым принадлежали вступившие в брак лица. Исключение составляли браки раскольников, которые регистрировались в полицейских органах. Именно эти браки определялись как гражданские браки, т. е. браки, оформленные не в церкви, а в государственных органах.

В современном обществе понятие «брак» является одним из ключевых в семейном праве.

Имеющееся в научной литературе определение понятия «брак» можно подразделить на социологическое и юридическое.

В социологическом смысле под браком понимается «семейный союз мужчины и женщины (супружество), порождающий их права и обязанности по отношению друг к другу и к детям»[1].

Как *правоотношение* брак представляет собой урегулированные нормами семейного законодательства отношения между супругами.

Как *институт* брак представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих условия и порядок заключения брака, прекращения брака, его недействительность, права и обязанности супругов, алиментные обязательства супругов и бывших супругов.

Историческая обусловленность брака находит свое отражение в его правовых определениях.

Г. Ф. Шершеневич определял брак как «союз мужчины и женщины с целью сожительства, основанный на взаимном соглашении и заключенный в установленной форме»[2].

В. А. Рясенцев определял брак как «юридически оформленный, свободный и добровольный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи и порождающий для них взаимные личные и имущественные права и обязанности»[3].

Г. К. Матвеев подчеркивал, что «брак есть свободный, равноправный и в принципе пожизненный союз женщины и мужчины, заключенный с соблюдением порядка и условий, установленных законом, образующий семью и порождающий между супругами взаимные личные и имущественные права и обязанности»[4].

По мнению Л. М. Пчелинцевой, «брак представляет собой важнейший юридический факт, вызывающий возникновение семейно-правовых связей, и представляет собой свободный и добровольный союз мужчины и женщины, заключаемый в установленном порядке с соблюдением требований закона, направленный на создание семьи»[5].

С точки зрения М. В. Антокольской, «соглашение о заключении брака по своей правовой природе не отличается от гражданского договора. В той части, в которой оно регулируется правом и порождает правовые последствия, оно является договором». При этом она подчеркивает, что большинство современных ученых не признают брак гражданским договором по следующим основаниям: заключение брака помимо возникновения брачного правоотношения преследует цель создания союза, основанного на любви и взаимоуважении; «вступая в брак, будущие супруги не могут определить для себя содержание брачного правоотношения, их права и обязанности определены императивными нормами закона, что нетипично для договорных отношений»[1].

[1] Большой энциклопедический словарь / под ред. А. М. Прохорова. 2-е изд., перераб. и доп. М. : СПб. : Норинт, 1997. С. 151.

[2] Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. М. : Спарк, 1995. С. 408.

[3] Советское семейное право / под ред. В. А. Рясенцева. С. 64.

[4] Матвеев Г. К. Советское семейное право. С. 45–46.

[5] Пчелинцева Л. М. Семейное право России : учеб. для вузов. М. : НОРМА-ИНФРА, 1999. С. 85–86.

Брак не следует отожествлять с гражданско-правовым договором, который иногда рассматривают как союз мужчины и женщины, заключенный с целью создания семьи с соблюдением требований закона и порождающий для супругов взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Законодатель определил **брак** как добровольный союз мужчины и женщины, который заключается на условиях, предусмотренных законом, направлен на создание семьи и порождает для сторон взаимные права и обязанности (ст. 12 КоБС).

Браку присущи следующие ***юридические признаки***, позволяющие наиболее полно раскрыть его сущность.

Брак – *защищаемый государством союз* (а не договор или сделка) мужчины и женщины, основанный на моногамной семье. В основе брака лежит взаимная любовь, уважение, являющиеся нравственными признаками построения семейных отношений.

Брак – *добровольный союз*, т. е. вступление в брак свободно и добровольно (как в принципе свободно и расторжение брака).

Брак – *равноправный союз*. В соответствии с Конституцией супруги равноправны в семейных отношениях (ст. 32). Это означает, что мужчина и женщина равны в правах между собой как в отношении личных прав, так и в отношении имущества, нажитого во время брака.

Брак – это союз мужчины и женщины, *направленный на создание семьи*.

Брак порождает взаимные *личные неимущественные и имущественные права и обязанности* супругов, которые возникают с момента регистрации брака.

Брак заключается *без указания срока его действия*. Этим предполагается сохранение брачных отношений супругов в течение всей жизни. Вместе с тем при изменении взаимоотношений между супругами в негативную сторону, брак может быть прекращен.

[1] Антокольская М. В. Семейное право. С. 112–114.

Брак – союз, заключенный с соблюдением определенных правил и требований, установленных государством. *Юридическое оформление* брака состоит в его регистрации, имеющей правообразующее значение.

Таким образом, действительным признается только брак, зарегистрированный в государственных органах, регистрирующих акты гражданского состояния, а фактическое сожительство не порождает правовых последствий для сожителей.

Религиозный обряд заключения брака правового значения не имеет.

7.2. Условия заключения брака

Основные международно-правовые документы в области прав человека, включая Всеобщую декларацию прав человека (1948 г.), Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.) и Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.), признают право мужчины и женщины, достигших брачного возраста, без всяких ограничений по признаку расы, национальности или религии на вступление в брак и право на создание семьи при условии свободного и взаимного согласия вступающих в брак.

Данные требования закреплены в ст. 17 КоБС, устанавливающей условия заключения брака.

Условия заключения брака – это обстоятельства, необходимые для государственной регистрации заключения брака и признания брака действительным, имеющим правовую силу.

Закон определяет следующие условия заключения брака (ст. 17 КоБС):

1. *Взаимное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак.* Заключение брака возможно только между мужчиной и женщиной (ст. 12 КоБС), тем самым законодатель исключил возможность моносексуальных браков.

Сегодня ряд государств приняли соответствующие законы, позволяющие создавать семейные сожительства лицам одного пола, распространив на них полностью или частично положения законодательства, регулирующие правовой статус супругов как лиц, имеющих семейные права и обязанности на территории данного государства. К таким странам относятся Бельгия, Великобритания, Дания, Канада, Мексика, Нидерланды, Франция, ряд штатов США и некоторые другие государства.

Отношение к браку как союзу мужчины и женщины закреплено в позиции Европейского суда по правам человека, по мнению которого право на вступление в брак, гарантированное ст. 12 Европейской Конвенции по правам человека, относится к традиционному браку, заключенному между лицами противоположного пола.

Свободное взаимное согласие лиц, вступающих в брак, отдающих отчет в своих действиях и поступках, понимающих смысл и последствия брака, является непременным условием его действительности. Обоюдная воля брачующихся должна быть выражена лично, т. е. исходить непосредственно от лиц, сочетающихся браком. Соблюдение данного требования дает возможность должностным лицам органов, регистрирующих акты гражданского состояния, убедиться во взаимном согласии мужчины и женщины вступить в брак.

Согласие на вступление в брак брачующиеся выражают дважды: в письменной форме – при подаче заявления в органы, регистрирующие акты гражданского состояния, и в устной форме – во время регистрации брака.

Желание создать семью должно исходить непосредственно от лиц, сочетающихся браком, поэтому нельзя заключить брак заочно или по доверенности с помощью представителя даже при чрезвычайных обстоятельствах, когда лицо, подавшее заявление о регистрации брака, не может явиться в органы, регистрирующие акты гражданского состояния, по уважительным причинам (болезнь, срочная командировка и т. д.). Наличие таких обстоятельств является основанием для постановки вопроса о сокращении либо увеличении срока для регистрации брака.

Никто не может быть принужден к заключению брака под влиянием угрозы или насилия. Согласие на вступление в брак, сопровождаемое какими-либо условиями или оговорками, рассматривается как отказ от заключения брака.

2. *Достижение лицами, вступающими в брак, брачного возраста.* Брачный возраст – это возраст, с достижением которого закон связывает возникновение у граждан брачной правоспособности.

Действующим законодательством (ст. 18 КоБС) брачный возраст установлен одинаковым для мужчин и для женщин – 18 лет. Это требование законодательства связано с тем, что по достижении совершеннолетия лицо становится достаточно зрелым физически и психически, чтобы реально осмыслить важность такого акта, как вступление в брак. Заключение брака с лицом, не достигшим брачного возраста, является достаточным основанием для признания брака недействительным.

Достижение брачного возраста требуется по закону не на момент подачи заявления в органы, регистрирующие акты гражданского состояния, а на момент регистрации брака. В связи с чем заявление о вступлении в брак может быть принято и от лица, которое достигнет брачного возраста в день регистрации брака.

Общие правила семейного законодательства, касающиеся брачного возраста, не относятся к числу безусловных. В исключительных слу-

чаях, обусловленных беременностью, рождением ребенка, а также в случае приобретения несовершеннолетним полной дееспособности до достижения совершеннолетия, орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может снизить лицам, вступающим в брак, брачный возраст, установленный ст. 18 КоБС, но не более чем на три года. Снижение брачного возраста производится по заявлению лиц, вступающих в брак. При этом согласия родителей, попечителей несовершеннолетних на заключение брака не требуется.

Вступление гражданина в брак до достижения 18 лет влечет для него возникновение гражданской дееспособности в полном объеме со времени вступления в брак (ст. 20 ГК). Возникшая у несовершеннолетнего полная дееспособность сохраняется в случае расторжения им брака до достижения 18 лет. Однако в случае признания такого брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

Какого-либо предельного возраста для вступления в брак законодательством не установлено. Следовательно, совершеннолетние дееспособные лица могут заключать браки независимо от возраста. Большая разница в возрасте лиц, вступающих в брак, юридического значения не имеет.

3. *Отсутствие препятствий к заключению брака, предусмотренных ст. 19 КоБС.* Это означает, что заключение брака не допускается:

1) между лицами, из которых хотя бы одно состоит уже в другом зарегистрированном браке. Запрет на заключение брака при наличии другого нерасторгнутого брака основан на принципе единобрачия (моногамии), согласно которому мужчина и женщина могут одновременно состоять только в одном зарегистрированном браке. Если лицо ранее состояло в зарегистрированном браке, оно вправе заключить новый брак только при наличии документа, подтверждающего факт прекращения прежнего брака (например, свидетельства о смерти супруга, решения суда о расторжении брака или признания брака недействительным). Этот запрет не распространяется на фактические брачные отношения, так как они не имеют юридического значения;

2) между родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии. Запрет брака между родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии обусловлен тем, что риск рождения детей с тяжелыми заболеваниями в результате таких браков весьма значителен. Кроме того, в основу запрета положены морально-этические соображения;

3) между полнородными и неполнородными братьями и сестрами. Полнородные и неполнородные братья и сестры являются близкими

родственниками. Недопустимость браков между близкими родственниками является общепринятым требованием современного общества. Родство более отдаленных степеней родства (третьей – дядя и племянница, четвертой – двоюродные братья и сестры и т. д.) не является препятствием к заключению брака.

Основания свойства также не являются препятствием к заключению брака, так как они основаны не на кровной связи лиц.

Кроме того, закон не запрещает заключение брака между сводными братьями и сестрами (т. е. детьми каждого из супругов от их предыдущих браков с другими лицами), так как они не являются кровными родственниками;

4) между усыновителями и усыновленными. Запрет браков между усыновителями и усыновленными обусловлен морально-нравственными соображениями, так как эти отношения приравниваются к юридическим отношениям родителей и детей по происхождению (ст. 119 КоБС).

Закон предусматривает возможность отмены усыновления судом (ст. 137 КоБС). После вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей на основании ст. 140 КоБС прекращаются, тем самым устраняются препятствия для заключения брака между бывшими усыновителями и усыновленными;

5) между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным. Запрет на заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно является недееспособным, основан на том, что недееспособное лицо не может сознавать последствия совершаемых им действий и отвечать за свои действия и поступки в отношении супруга, детей и других членов семьи.

Кроме того, запрет на вступление в брак с лицом, признанным судом недееспособным, традиционно обусловлен тем, что психические заболевания, как правило, передаются по наследству. Поскольку любое государство заинтересовано в том, чтобы население страны пополнялось здоровыми в физическом и психическом отношении детьми, и был введен запрет на заключение брака с недееспособными лицами.

Недееспособность гражданина является препятствием для заключения брака только в случае, если она была установлена судом до регистрации брака. Брак, заключенный с лицом, страдающим психическим заболеванием и признанным судом недееспособным уже после регистрации брака, может быть впоследствии расторгнут в особом порядке (ст. 37 КоБС) либо признан судом недействительным по основанию отсутствия добровольного осознанного согласия на вступление в брак

(ст. 17 КоБС). В то же время ограничение дееспособности гражданина вследствие злоупотребления спиртными напитками или употребления наркотических средств не является препятствием к заключению брака.

Перечень условий вступления в брак и препятствий к нему является исчерпывающим.

Вместе с тем неосведомленность лиц, вступающих в брак, о состоянии здоровья друг друга может привести к тяжелым последствиям: рождению больного ребенка, заражению здорового супруга инфекционным заболеванием и т. д. Во избежание таких последствий закон предоставляет право лицам, вступающим в брак, до заключения брака пройти бесплатное медицинское обследование в государственных организациях здравоохранения в целях определения состояния их здоровья и выявления наследственных заболеваний в порядке, установленном Министерством здравоохранения (часть третья ст. 14 КоБС). Результаты обследования составляют врачебную тайну и могут быть сообщены другому лицу (в том числе будущему супругу) только с согласия лица, прошедшего обследование, даже если в процессе обследования была выявлена ВИЧ-инфекция. В связи с чем складывается ситуация, когда обследуемое лицо не желает сообщать результат или вообще не желает проходить медицинское обследование и брачующиеся вправе зарегистрировать брак без медицинского обследования.

В то же время, например, ч. 4 ст. 30 Семейного кодекса Украины (СКУ) в отличие от ст. 14 КоБС и ст. 15 СК РФ предусматривает, что результаты медицинского обследования сообщаются только жениху и невесте и не требуют при этом согласия другого лица, прошедшего обследование.

Положение ч. 4 ст. 30 СКУ более соответствует интересам лиц, вступающих в брак, и их будущему возможному потомству. СКУ не предусматривает возможности отказа в регистрации брака по медицинским показаниям, однако при этом устанавливает, что сокрытие тяжелой болезни, а также болезни, опасной для другого из супругов, их потомков, может быть основанием для признания брака недействительным (ч. 5 ст. 30 СКУ).

Меры, предусмотренные ст. 14 КоБС, вряд ли можно признать эффективными. П. В. Крашенинников, П. И. Седугин и др. предлагают ввести обязательное медицинское освидетельствование лиц, вступающих в брак[1]. Аналогичной позиции придерживается и С. А. Муратова[2].

[1] См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / под общ. ред. П. В. Крашенинникова и П. И. Седугина. 2-е изд, перераб. и доп. М. : НОРМА-ИНФРА-М, 2001. С. 44.

[2] См.: Муратова С. А. Семейное право. С. 76.

Предметом медицинского освидетельствования должно быть наличие или отсутствие не только ВИЧ-инфекции, венерических заболеваний, но и неизлечимых наследственных заболеваний с обязательным сообщением результатов обследования лицу, с которым заключается брак.

7.3. Порядок заключения брака

Порядок заключения брака регламентирован ст. 16 КоБС.

Законом не предусмотрены такие обязательные стадии заключения брака, как помолвка и обручение, поэтому началом процедуры бракосочетания, предшествующей его заключению, является *подача заявления* о вступлении в брак в органы, регистрирующие акты гражданского состояния.

Заявление о регистрации брака в органы, регистрирующие акты гражданского состояния, будущие супруги подают лично. В заявлении они должны указать, что к вступлению в брак не имеется препятствий, предусмотренных законом, какую фамилию желает избрать каждый после регистрации брака, состоял ли ранее в браке, имеются ли дети. Лица, которым необходимо снижение брачного возраста, предъявляют справку о постановке на учет по беременности, свидетельство о рождении ребенка, свидетельство об эмансипации несовершеннолетнего, а ранее состоявшие в браке – документы, подтверждающие прекращение прежнего брака (например, свидетельство о смерти супруга и др.).

Орган, регистрирующий акты гражданского состояния, принявший заявление, обязан ознакомить вступающих в брак с условиями и порядком заключения брака, выяснить их взаимную осведомленность о состоянии здоровья и семейном положении, разъяснить им права и обязанности как будущих супругов и родителей, а также предупредить об ответственности за сокрытие препятствий к вступлению в брак (ст. 212 КоБС). С учетом пожеланий лиц, вступающих в брак, назначается время регистрации брака и определяется обстановка регистрации (торжественная или обычная).

Подача заявления о регистрации брака не влечет за собой никаких правовых последствий для лиц, подавших его в орган, регистрирующий акты гражданского состояния. Оно даже не порождает обязанности явиться в назначенное время в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, и зарегистрировать брак или отказаться от его регистрации. Неявка в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, в назначенное для регистрации время расценивается как отказ от намерения заключить брак.

Заключение брака происходит в согласованные сторонами сроки, но не ранее чем через три дня и не позже чем через три месяца со дня

обращения желающих вступить в брак в орган, регистрирующий акты гражданского состояния (часть первая ст. 16 КоБС).

В исключительных случаях, обусловленных беременностью, наличием общего ребенка или особыми обстоятельствами, брак может быть заключен до истечения трехдневного срока, в том числе в день обращения (часть вторая ст. 16 КоБС).

Необходимость установления срока для регистрации брака в три месяца может возникнуть в результате тяжелой болезни одного из брачующихся или когда выясняются факты, вызывающие сомнение в возникновении полноценной семьи.

В случае если желающие вступить в брак по уважительной причине не явились на регистрацию брака в установленный срок, по их ходатайству орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может назначить новый срок регистрации брака. Однако если такое ходатайство не было заявлено либо причина пропуска срока признана неуважительной, брак может быть заключен только по новому заявлению на общих основаниях.

Заключение брака производится, как правило, в помещении органа, регистрирующего акты гражданского состояния. Однако по согласованию лиц, вступающих в брак, и органа, регистрирующего акты гражданского состояния, регистрация брака возможна и вне помещения данного органа.

Регистрация заключения брака за пределами помещения органа, регистрирующего акты гражданского состояния, может производиться:

– в помещениях учреждений культуры, помещениях, расположенных в исторических и памятных местах, памятниках архитектуры, искусства или истории, архитектурных ансамблях и др.;

– в помещениях, определенных договорами на оказание услуги по выезду для регистрации заключения брака к месту проведения торжества;

– в учреждениях уголовно-исполнительной системы в случае, если лицо, вступающее в брак, отбывает наказание в виде ареста, ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа, лишения свободы, пожизненного заключения, а также осуждено к смертной казни;

– в случае если лица, вступающие в брак, по уважительным причинам или в связи с особыми обстоятельствами (ввиду состояния здоровья, пребывания в месте содержания под стражей, по иным уважительным причинам) не могут прибыть в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, – по месту их проживания, месту оказания медицинской помощи в стационарных условиях, месту содержания под стражей или в другом месте (ст. 29[1] постановления Совета Министров

Республики Беларусь от 14 декабря 2005 г. № 1454 «О порядке организации работы с гражданами в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, по выдаче справок либо иных документов, содержащих подтверждение фактов, имеющих юридическое значение»).

Формой, завершающей бракосочетание, является *регистрация брака*, которая, как правило, производится в торжественной обстановке. Кульминацией брачной церемонии является совершение записи о браке в присутствии жениха и невесты и по их желанию – в присутствии свидетелей, родственников, знакомых.

Брак считается заключенным, если мужчина и женщина открыто выразили свое согласие на заключение брака и поставили свои подписи в книге записи актов гражданского состояния. Если одна из сторон отказалась подписать актовую запись, брак считается незаключенным.

В подтверждение факта регистрации брака супругам выдается свидетельство о заключении брака, в паспортах делается отметка с указанием фамилии, имени, отчества и года рождения избранного супруга, места и времени регистрации брака.

За государственную регистрацию заключения брака, в том числе выдачу свидетельства о браке, уплачивается государственная пошлина.

7.4. Недействительность брака

В законодательстве в отношении брака, зарегистрированного в установленном законом порядке, действует презумпция его действительности. Каждый зарегистрированный в установленном законом порядке брак предполагается действительным, поэтому до признания судом брака недействительным он существует со всеми вытекающими правовыми последствиями.

В законе не дается понятия недействительности брака, а лишь указываются условия, нарушение которых влечет за собой недействительность брака (ст. 17–19 КоБС), а также в случаях регистрации заключения брака без намерения создать семью (фиктивный брак).

Основаниями для признания брака недействительным являются:

1. *Отсутствие взаимного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак.* По такому основанию признание брака недействительным в судебной практике встречается крайне редко. Это происходит тогда, когда один из супругов принуждается к регистрации брака или при заключении брака с лицом, неспособным в силу своего состояния отдавать себе отчет в своих действиях и руководить ими (наркотическое или алкогольное опьянение, тяжелое заболевание и т. д.).

Сюда не относятся случаи заблуждения в отношении общественного или имущественного положения будущего супруга. Подобного рода заблуждения могут служить поводом для расторжения брака, но не признания его недействительным ввиду отсутствия согласия на заключение брака.

2. *Заключение брака с лицом, не достигшим брачного возраста, при условии, что органом, регистрирующим акты гражданского состояния, не был снижен несовершеннолетнему брачный возраст.* Признание брака недействительным по этому основанию определяется интересами несовершеннолетнего супруга. Суд может отказать в иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга (например, несовершеннолетняя жена беременна или родила ребенка), или при отсутствии согласия несовершеннолетнего на признание брака недействительным. Вместе с тем суд может признать такой брак недействительным, если установит, что его продолжение может негативно отразиться на здоровье несовершеннолетнего супруга.

3. *Наличие у лица, вступившего в брак, другого нерасторгнутого брака.* Закон запрещает вступление лица в новый брак, если предыдущий не прекращен одним из установленных способов: путем развода, признания брака недействительным, смертью супруга либо объявления его в судебном порядке умершим. Во всех случаях недействительным признается только второй брак. Однако следует иметь в виду, что если данное основание отпало к моменту рассмотрения судом дела о признании брака недействительным вследствие прекращения предыдущего брака (расторгнут в органе, регистрирующем акты гражданского состояния, или в суде), то второй брак может быть признан судом действительным. В судебной практике это основание для признания брака недействительным встречается наиболее часто.

4. *Заключение брака между близкими родственниками*. Запрет браков между близкими родственниками установлен для того, чтобы не допустить неполноценного потомства и обеспечить нормальное функционирование семьи. По этому основанию признание брака недействительным практически не встречается. Тем не менее, если брак между близкими родственниками и будет заключен, он не может быть признан действительным ни при каких обстоятельствах.

5. *Заключение брака между усыновителем и усыновленным.* Отношения между усыновителем и усыновленным приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению. Такой запрет установлен законодателем из моральных соображений. В судебной практике признание брака недействительным по этому основанию также отсутствует.

6. *Заключение брака с недееспособным лицом.* Недееспособность лица является основанием для признания брака недействительным только в том случае, если лицо, вступившее в брак, признано недееспособным в судебном порядке вследствие психического расстройства или заболевания. Такое лицо не может понимать значения своих действий или руководить ими и не способно выразить свою волю на вступление в брак.

Если после заключения брака это лицо вследствие выздоровления признается судом дееспособным и осознанно выражает свою волю на дальнейшее продолжение брака (т. е. обстоятельство, являющееся основанием для признания брака недействительным, отпало), суд может признать такой брак действительным.

Ограничение дееспособности лица в порядке, установленном ГПК, не является препятствием к заключению брака, так как в этом случае происходит ограничение лица в имущественных правах, а не в личных неимущественных.

7. *Фиктивность брака.* Такой брак заключается не с целью создания семьи, а в большинстве случаев для получения различного рода выгод или иных благ (например, право на жилую площадь, право на регистрацию по месту жительства супруга, право на имущество супруга в случае его смерти, право на пенсию и т. д.). В связи с чем внешнее выражение воли вступающих в брак лиц (или одного из них) не соответствует ее внутреннему содержанию и истинным намерениям брачующихся (или одного из них).

В юридической литературе правовая природа фиктивного брака сопоставляется с правовой природой сделки, поскольку определенные юридические действия совершаются без намерения вызвать соответствующие правовые последствия, т. е. брак заключается лишь для вида, без намерения создать семью.

Фиктивным следует считать только такой брак, при регистрации которого намерение создать семью отсутствовало у обеих сторон. При отсутствии такого намерения у одной из сторон брак может быть признан недействительным как заключенный под влиянием обмана, т. е. без взаимного согласия, необходимого для заключения брака (п. 17 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 22 июня 2000 г. № 5 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»).

Брак не может быть признан фиктивным, если лица, заключившие брак, фактически создали семью до рассмотрения дела в суде.

Признание брака недействительным производится судом в порядке искового производства. Иск о признании брака недействительным мо-

жет быть предъявлен одним из супругов и лицом, права которого были нарушены заключением этого брака (муж или жена по предыдущему браку, наследники любого из супругов и др.), органами опеки и попечительства, прокурором в случаях, предусмотренных законом. В случае если брак, заключенный иностранным гражданином либо лицом без гражданства с гражданином Республики Беларусь или с иностранным гражданином либо с лицом без гражданства, постоянно проживающими в Республике Беларусь, послужил основанием для выдачи иностранному гражданину или лицу без гражданства разрешения на постоянное или временное проживание в Республике Беларусь, иск о признании брака недействительным вправе предъявить органы внутренних дел.

Признание брака недействительным из-за несовершеннолетия лица, которому государственным органом, регистрирующим акты гражданского состояния, не был снижен брачный возраст, вправе требовать сам несовершеннолетний, орган опеки и попечительства и прокурор. Если несовершеннолетний супруг достиг совершеннолетия к моменту рассмотрения дела, брак может быть признан недействительным только по его требованию.

Иск о признании недействительным брака, заключенного с лицом, признанным судом недееспособным, могут предъявить опекуны недееспособного, органы опеки и попечительства и прокурор. Кроме того, недееспособное лицо после выздоровления и признания его судом дееспособным вправе само обратиться в суд с иском о признании его брака недействительным.

Лица, чьи интересы не затронуты заключением недействительного брака, сами не вправе предъявить иск в суд, однако они могут сообщить о таком факте прокурору, которому дано право быть истцом по таким делам.

Перечень обстоятельств, при наличии которых государственная регистрация брака невозможна и неправомерна, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

После вступления в законную силу решения суда о признании брака недействительным копия этого решения в 10-дневный срок направляется судом в государственный орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту регистрации заключения брака.

В случае если при рассмотрении дела о признании брака недействительным суд установит, что отпали обстоятельства, препятствовавшие заключению брака, он вправе по своей инициативе отказать в удовлетворении иска и признать брак действительным с момента отпадения этих обстоятельств (часть третья ст. 46 КоБС).

По общему правилу брак, признанный недействительным, считается таковым со дня его заключения (ст. 48 КоБС). Это означает, что права и обязанности супругов аннулируются не на будущее время, как при разводе, а с момента заключения брака, т. е. имеют обратную силу. Так, к имуществу, приобретенному супругами в таком браке, применяются нормы гражданского законодательства об общей долевой собственности, а не нормы семейного законодательства (часть вторая ст. 49 КоБС). Супруг, изменивший фамилию при вступлении в брак, обязан вернуться на добрачную фамилию. Нетрудоспособный нуждающийся супруг не имеет права на получение алиментов от другого супруга. У супругов также не возникают права на наследство, пенсию по случаю потери кормильца и т. д.

Однако применение правовых последствий недействительности брака во всех без исключения случаях было бы несправедливым, поэтому указанные последствия не применяются в отношении добросовестного супруга.

Добросовестным супругом является тот супруг, который не знал и не мог знать о заключении им недействительного брака и права которого были нарушены заключением такого брака.

Добросовестному супругу предоставлены следующие права (ст. 49 КоБС):

– на получение содержания от лица, состоявшего с ним в недействительном браке, по правилам ст. 29–33, 40 КоБС;

– применение к требованиям о разделе имущества, приобретенного с момента заключения брака до момента признания такого брака недействительным, правил, установленных ст. 23–26, 41 КоБС;

– сохранение фамилии, избранной им при регистрации брака, в случае, если при заключении брака добросовестный супруг изменил фамилию на фамилию другого супруга, принятую ими в качестве общей фамилии для супругов.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке (часть пятая ст. 49 КоБС). Их правовое положение полностью совпадает с правовым положением детей, родившихся в действительном браке.

От недействительного брака следует отличать несостоявшийся брак и брак по расчету, хотя закон о таких браках не упоминает.

Несостоявшимся считается брак, если были нарушены правила его регистрации (например, брак был зарегистрирован в отсутствие одного из брачующихся, при предъявлении чужого паспорта, через уполномоченное лицо). Несостоявшийся брак юридически не существует, поэтому нет необходимости в признании его недействительным. Запись акта гражданского состояния о несостоявшемся браке

аннулируется на основании решения суда, вынесенного по иску заинтересованного лица или прокурора.

Ребенок, родившийся от такого брака, является внебрачным. Его происхождение от отца может быть установлено путем подачи совместного заявления отцом и матерью ребенка в органы, регистрирующие акты гражданского состояния, или отцовство может быть установлено в судебном порядке.

Брак по расчету – это брак, заключенный из определенных корыстных побуждений со стороны одного или обоих супругов, однако с безусловной фактической целью создания семьи, тогда как при заключении фиктивного брака подобная цель полностью отсутствует. Брак по расчету имеет негативную оценку в обществе, однако он не может быть признан недействительным, так как направлен на создание семьи и получение каких-то выгод (материальные, социальные и т. д.).

Вопросы для самоконтроля

1. Сформулируйте определение понятия брака по семейному праву и выделите его юридические признаки.
2. В чем заключается юридическое значение государственной регистрации брака?
3. Укажите условия заключения брака, предусмотренные КоБС.
4. Возможно ли по действующему закону заключение брака через представителя?
5. Укажите, какой брачный возраст установлен законодательством.
6. Установлен ли предельный возраст вступления в брак семейным законодательством?
7. Укажите основания для снижения брачного возраста.
8. Каким органом решается вопрос о снижении брачного возраста?
9. Может ли быть сокращен либо увеличен установленный законом срок заключения брака после подачи заявления в органы, регистрирующие акты гражданского состояния, лицами, желающими вступить в брак?
10. Назовите основания, при наличии которых брак признается недействительным.
11. Что понимается под фиктивным браком?
12. Укажите перечень лиц, имеющих право обратиться в суд с иском о признании брака недействительным.
13. Назовите правовые последствия, которые наступают при признании судом брака недействительным.
14. С какого момента брак считается недействительным?

Глава 8

ПРЕКРАЩЕНИЕ БРАКА

8.1. Понятие прекращения брака

В теории семейного права под **прекращением брака** понимается «обусловленное наступлением определенных юридических фактов прекращение правоотношений, возникших между супругами из юридически оформленного брака»[1].

С. А. Муратова предлагает под прекращением брака понимать «обусловленное наступлением определенных юридических фактов прекращение супружеских правоотношений»[2].

Основаниями прекращения брака являются следующие юридические факты:

1. *Смерть одного из супругов.* В случае смерти одного из супругов брак считается прекращенным со дня регистрации смерти лица. Доказательством прекращения брака служит свидетельство о смерти, выданное органом, регистрирующим акты гражданского состояния, на основании документа о смерти установленной формы, выданного организаций здравоохранения, либо вступившего в законную силу решения суда об установлении факта смерти или об объявлении лица умершим. Какого-либо другого специального оформления прекращения брака по этим основаниям не требуется. Регистрация смерти одного из супругов не влечет за собой автоматического прекращения всех прав, возникших в связи с заключением брака. Так, переживший супруг сохраняет право на фамилию умершего, на наследование его имущества, а при определенных условиях – на получение пенсии по случаю потери кормильца.

2. *Объявление одного из супругов в судебном порядке умершим.* Объявление гражданина умершим в судебном порядке основано на предположении (презумпции) его смерти без достоверных данных о его смерти. Не исключено, что гражданин, объявленный умершим, в действительности жив. В случае явки или обнаружения места жительства такого лица суд отменяет свое ранее вынесенное решение об объявлении его умершим. После отмены такого решения брак считается восстановленным с момента его заключения независимо от волеизъявления супругов, однако при условии, что супруг лица, объявленного умершим, не всту-

[1] Рясенцев В. А. Советское семейное право. С. 115.
[2] Муратова С. А. Семейное право. С. 84.

пил в новый брак. При этом не имеет значения продолжительность и причина отсутствия супруга.

В случае если супруги не хотят больше состоять в браке, то они могут расторгнуть его в обычном порядке.

В случае если супруг лица, объявленного умершим, вступил в новый брак до отмены решения суда об объявлении его супруга умершим, то прежний брак не может быть восстановлен.

В случае если бывшие супруги желают продолжить в дальнейшем семейную жизнь, то вступившему в брак супругу следует расторгнуть новый брак и после этого оформить брак между собой.

Признание лица безвестно отсутствующим не влечет за собой автоматического прекращения брака. В этом случае брак может быть расторгнут судом в особом порядке.

При явке супруга и отмене решения суда о признании его безвестно отсутствующим расторгнутый брак может быть восстановлен органом, регистрирующим акты гражданского состояния, на основании решения суда. Однако брак не может быть восстановлен, если супруг лица, признанного безвестно отсутствующим, после развода вступил в новый брак.

3. *Развод по заявлению одного из супругов*. При жизни обоих супругов брак может быть прекращен путем развода. Брак не считается юридически расторгнутым, если супруги фактически прекратили брачные отношения, не имея намерения их возобновлять, независимо от времени раздельного проживания.

Действующим законодательством установлен судебный и административный порядок расторжения брака. Браки между гражданами Республики Беларусь подлежат расторжению, если они зарегистрированы в органах, регистрирующих акты гражданского состояния (расторжение браков с участием иностранных граждан и лиц без гражданства рассматривается в параграфе 19.2 настоящего учебника).

8.2. Общий судебный порядок расторжения брака

С заявлением о расторжении брака в общем судебном порядке может обратиться один из супругов. В отдельных случаях иск о расторжении брака в суд может предъявить прокурор, если это требуется для защиты интересов недееспособного супруга.

Для обращения в суд с иском о расторжении брака не требуется ни истечение определенного срока с момента заключения брака, ни согласие другого супруга. Однако расторжение брака недопустимо во время

беременности жены и до достижения ребенком возраста трех лет без письменного согласия другого супруга на расторжение брака при условии, что он проживает с ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем, за исключением случаев, когда отцовство по отношению к ребенку признано другим лицом или по решению суда сведения о муже как об отце ребенка исключены из записи акта о рождении ребенка (ст. 35 КоБС). При отсутствии согласия другого супруга на расторжение брака судья отказывает в принятии искового заявления, а если оно было принято, суд прекращает производство по делу.

Заявление о расторжении брака должно соответствовать ***требованиям*** ст. 109 и 243 ГПК. В нем должно быть указано:

– суд, в который подается заявление;

– истец, ответчик, место их жительства и год рождения;

– место и время регистрации брака;

– имеются ли общие несовершеннолетние дети, их имена и возраст;

– достигнуто ли соглашение о воспитании и содержании несовершеннолетних детей;

– мотивы расторжения брака при отсутствии взаимного согласия на расторжение брака;

– иные требования, подлежащие рассмотрению одновременно с расторжением брака (например, взыскание алиментов).

К заявлению прилагаются свидетельство о заключении брака в подлиннике, копии свидетельств о рождении детей, документы об источниках доходов супругов и другие документы, имеющие существенное значение по делу.

По общему правилу подсудности исковое заявление о расторжении брака подается в суд по месту жительства ответчика (ст. 46 ГПК). При расторжении брака с лицом, место проживания которого неизвестно, иск предъявляется по выбору истца или по последнему известному месту жительства ответчика в Республике Беларусь, или по месту нахождения имущества ответчика (ст. 47 ГПК). Если истец не может выехать к месту жительства ответчика по состоянию здоровья или с ним находятся малолетние дети, то он может подать иск в суд по месту своего жительства.

При приеме искового заявления о расторжении брака суд предоставляет супругам трехмесячный срок для возможного их примирения, достижения соглашения об общих несовершеннолетних детях, самостоятельного раздела имущества, а также разъясняет супругам, какие вопросы может рассмотреть одновременно с иском о расторжении брака.

Дела о расторжении брака рассматриваются судом в порядке искового производства, как правило, в открытом судебном процессе.

Однако по просьбе супругов дело может быть рассмотрено судом и в закрытом заседании.

Главное в судебных делах о расторжении брака – это тщательное выяснение, насколько жизнеспособна семья, которой угрожает разрушение, можно ли ее сохранить. Если семью еще можно сохранить, то суд обязан принять зависящие от него меры для примирения супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам дополнительный срок для примирения (ст. 36 КоБС). Максимальный срок, на который суд может отложить разбирательство по делу, законом установлен в шесть месяцев. Суд может неоднократно откладывать разбирательство по делу (исходя из фактических обстоятельств) для примирения супругов, однако в пределах максимального срока, установленного законом.

В случае примирения супругов в пределах установленного срока производство по делу судом прекращается. Если супруги не являются в назначенный срок в судебное заседание, суд оставляет заявление о расторжении брака без рассмотрения, считая, что неявка супругов подтверждает их примирение.

Отказ в рассмотрении иска или прекращение дела судом в связи с примирением сторон не препятствует повторному обращению супругов в суд с иском о расторжении брака.

Единственным основанием для вынесения решения судом о расторжении брака является распад семьи, т. е. невозможность дальнейшей совместной жизни супругов и сохранения семьи. Если суд придет к убеждению, что брак прекратил свое существование, он должен вынести решение о расторжении брака.

При ***вынесении решения*** о расторжении брака суд при отсутствии Соглашения о детях обязан определить:

– с кого из родителей и в каком размере взыскиваются алименты на содержание детей;

– с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети;

– при наличии спора порядок участия в воспитании несовершеннолетних детей отдельно проживающего от них родителя.

Кроме того, по заявлению супруга, имеющего право на содержание от другого супруга, суд определяет размер содержания, подлежащего взысканию с другого супруга, если иное не предусмотрено Брачным договором (ст. 40 КоБС).

По требованию супругов или одного из них суд обязан произвести раздел имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, руководствуясь ст. 23–26 КоБС для определения долей супругов в общем имуществе и порядка такого раздела (если иное не предусмотрено Брачным договором).

Рассмотрение иных требований супругов или требований, затрагивающих интересы третьих лиц, в бракоразводном процессе не допускается.

В случае если после фактического прекращения семейных отношений и ведения общего хозяйства супруги совместно имущество не приобретали, суд производит раздел лишь того имущества, которое являлось их общей совместной собственностью до прекращения ведения общего хозяйства. При изменении цен на имущество его стоимость определяется исходя из цен, действующих на день вынесения решения суда (часть третья ст. 41 КоБС).

При вынесении решения о расторжении брака суд определяет сумму государственной пошлины, которая должна быть уплачена одним или обоими супругами за выдачу копии решения суда о расторжении брака, принимая при этом во внимание материальное положение супругов и с кем из родителей остаются проживать несовершеннолетние дети. Вина каждого из супругов в распаде семьи при этом не учитывается. Размер государственной пошлины устанавливается Правительством.

Моментом прекращения брака между супругами считается день вступления в законную силу решения суда о расторжении брака (часть вторая ст. 34 КоБС).

Браки, расторгнутые по решениям судов, вступившим в законную силу до 1 сентября 1999 г., считаются прекращенными со дня регистрации их расторжения в органах, регистрирующих акты гражданского состояния (часть четвертая ст. 34 КоБС).

8.3. Особый судебный порядок расторжения брака

Закон предусматривает особый судебный порядок расторжения брака. Его суть заключается в том, что суд не предоставляет супругам трехмесячного срока для примирения (ст. 37 КоБС).

По заявлению одного из супругов в особом судебном порядке расторгаются браки в случаях, если другой супруг:

– признан в установленном законом порядке безвестно отсутствующим;

– признан в установленном законом порядке недееспособным;

– осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет.

Такое право предоставлено супругу, который фактически не может пребывать в супружеских отношениях со своим супругом либо в силу его отсутствия (безвестное отсутствие, нахождение в местах лишения свободы), либо пребывания в состоянии, при котором он не может понимать своих действий и руководить ими (недееспособность).

Указанные обстоятельства сами по себе уже считаются достаточными для прекращения брака. Распад семьи в этих случаях несомненен, поэтому законом не предусмотрено примирение супругов и упрощена процедура развода.

Для расторжения брака в особом порядке не требуется согласие недееспособного супруга или супруга, осужденного к лишению свободы на срок не менее трех лет. Недееспособный супруг не может выразить свою волю на расторжение брака в силу своей недееспособности, а согласию супруга, осужденного к лишению свободы на срок не менее трех лет, закон не придает юридического значения. Не имеет правового значения наличие у супругов общих несовершеннолетних детей.

Для расторжения брака в особом порядке помимо заявления о расторжении брака необходимо представить суду следующие документы:

– вступившее в законную силу решение суда о признании лица безвестно отсутствующим или недееспособным;

– вступивший в законную силу приговор суда об осуждении другого супруга к лишению свободы на срок не менее трех лет.

Расторжение брака в особом порядке возможно только при условии, что на момент обращения в суд приговор вступил в законную силу и осужденный находится в местах лишения свободы. Не допускается расторжение брака в особом порядке, если на момент обращения в суд осужденный в соответствии с Уголовно-исправительным кодексом Республики Беларусь (УИК) освобожден из исправительного учреждения (в данном случае осужденный не находится в местах лишения свободы).

В случае явки супруга, признанного судом безвестно отсутствующим, и отмены соответствующего решения суда брак может быть восстановлен органом, регистрирующим акты гражданского состояния, по совместному заявлению супругов на основании решения суда. При восстановлении брака супруги признаются состоящими в браке с момента регистрации заключения брака, а не с момента его восстановления.

Брак не может быть восстановлен, если супруг лица, признанного безвестно отсутствующим, вступил в новый брак (часть вторая ст. 44 КоБС).

8.4. Административный порядок расторжения брака

В административном порядке расторжение брака производится по следующим ***основаниям*** (ст. 35^1 КоБС):

– *взаимное согласие супругов на расторжение брака* – выражается в их совместном письменном заявлении, поданном в орган, регистрирующий акты гражданского состояния;

– *отсутствие общих несовершеннолетних детей* – подтверждается предъявлением соответствующих документов (паспорта), при этом учитываются не только дети, рожденные в браке, но и усыновленные обоими супругами, наличие у супругов детей от предыдущих браков или детей, усыновленных одним из супругов до вступления в брак, не является препятствием для расторжения брака в органах, регистрирующих акты гражданского состояния;

– *отсутствие у супругов спора об имуществе* – в случае имущественного спора между супругами орган, регистрирующий акты гражданского состояния, отказывает в регистрации расторжения брака и направляет супругов в суд.

Расторжение брака производится органом, регистрирующим акты гражданского состояния, по истечении одного месяца со дня подачи совместного заявления о расторжении брака.

Расторжение брака влечет за собой прекращение личных и имущественных прав и обязанностей супругов. Так, имущество, приобретенное бывшими супругами после расторжения брака, является собственностью каждого из них или их долевой собственностью. С расторжением брака бывшие супруги утрачивают по отношению друг к другу право на получение пенсии по случаю потери кормильца, право на получение наследства и др.

Вместе с тем некоторые правовые отношения между бывшими супругами сохраняются и после расторжения брака. Так, супруг, изменивший свою фамилию при вступлении в брак, вправе и после расторжения брака судом либо регистрации расторжения брака органами, регистрирующими акты гражданского состояния, именоваться этой фамилией (ст. 43 КоБС). После развода бывший супруг не освобождается от уплаты алиментов на содержание нуждающегося нетрудоспособного супруга (часть первая ст. 30 КоБС). Бывшая супруга, нуждающаяся в материальной помощи, сохраняет право на получение содержания от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, в период

беременности, если беременность наступила до расторжения брака. Нуждающийся в материальной помощи бывший супруг сохраняет право на получение содержания от другого бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами (часть третья ст. 30 КоБС):

– до достижения общим ребенком трех лет, если он (она) осуществляет уход за этим ребенком;

– до достижения общим ребенком-инвалидом 18 лет, если он (она) осуществляет уход за этим ребенком;

– на время осуществление ухода за общим нетрудоспособным совершеннолетним ребенком.

Сам по себе развод не превращает автоматически общую совместную собственность бывших супругов в долевую. Неразделенное имущество, которое бывшие супруги приобрели в период брака, остается их общей совместной собственностью. Разделить это имущество они имеют право в течение трехлетнего срока исковой давности.

Правовые последствия расторжения брака и признания брака недействительным различны, которые можно провести по следующим критериям:

– признание брака недействительным производится только судом, в то время как расторжение брака возможно как в суде, так и в органах, регистрирующих акты гражданского состояния;

– основания признания брака недействительным установлены законом, основания расторжения брака действующим семейным законодательством не установлены;

– по общему правилу недействительный брак аннулирует все права и обязанности лиц, пребывавших в таком браке, при расторжении брака права и обязанности супругов прекращаются на будущее время;

– брак признается недействительным с момента его заключения, расторжение брака рассматривается как одно из оснований прекращения брака либо с момента вступления решения суда в законную силу, либо с момента регистрации расторжения брака в органах, регистрирующих акты гражданского состояния;

– признание брака недействительным является одной из мер ответственности, применяемой при нарушении семейного законодательства, расторжение брака не является мерой семейно-правовой ответственности и может быть отнесено к мерам защиты субъектов семейных прав.

В этом заключается основное отличие признания брака недействительным от расторжения брака.

8.5. Соглашение о детях

В целях обеспечения прав и законных интересов своих несовершеннолетних детей родители могут заключить между собой Соглашение о детях, если эти вопросы не разрешены вступившим в законную силу судебным постановлением или не урегулированы Брачным договором, Соглашением о содержании своих несовершеннолетних и (или) нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей (Соглашением об уплате алиментов) (часть первая ст. 76^1 КоБС).

В Соглашении о детях супруги могут определить, с кем из них будут проживать дети, порядок общения с детьми и участия в их воспитании отдельно проживающего родителя, размер алиментов на детей, порядок выезда из Республики Беларусь детей и иные вопросы воспитания и содержания детей после расторжения брака, если это не нарушает права и законные интересы детей и других лиц и не противоречит законодательству (часть вторая ст. 76^1 КоБС).

Стороны свободны в определении условий Соглашения о детях, однако эти условия не могут нарушать интересы несовершеннолетнего ребенка. Например, установленный соглашением сторон размер алиментов, уплачиваемых на несовершеннолетних детей, не может быть ниже установленного законом размера алиментов, взыскиваемых на основании решения суда.

При несоблюдении этого требования Соглашение о детях может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию законных представителей ребенка, органа опеки и попечительства, прокурора.

По взаимной договоренности в Соглашении о детях стороны могут оговорить способ и порядок уплаты алиментов, которые могут быть различны: в процентном отношении к заработку или иному доходу плательщика, в твердой денежной сумме или в сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин, выплачиваемой периодически (например, пропорционально росту стоимости содержания ребенка в детских дошкольных учреждениях, обучения в платном учреждении образования, увеличению стоимости лечения ребенка и др.).

Аналогичным образом в Соглашении о детях стороны могут урегулировать и другие вопросы жизни и воспитания детей.

Соглашение о детях заключается родителями в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Кроме того, в целях обеспечения законных прав своих несовершеннолетних детей супруги при расторжении брака также могут заключить

между собой Соглашение о детях в порядке, установленном ГПК для заключения мировых соглашений.

Условия Соглашения о детях заносятся в протокол судебного заседания и подписываются сторонами, а также их представителями, если они участвуют в судебном заседании (часть вторая ст. 285 ГПК). Суд утверждает Соглашение о детях и разъясняет сторонам последствия этих распорядительных действий. Если суд не утверждает Соглашение о детях, он выносит об этом мотивированное определение и переходит к рассмотрению заявленного иска (часть четвертая ст. 61 ГПК).

В случае нарушения Соглашения о детях исполнительный документ, выданный на основании такого соглашения, подлежит исполнению в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве.

Вопросы для самоконтроля

1. Назовите основания прекращения брака.
2. Тождественны ли понятия «прекращение брака» и «расторжение брака»?
3. В каких случаях на предъявление иска о расторжении брака требуется согласие другого супруга?
4. Что является основанием для вынесения судом решения о расторжении брака?
5. С какого момента брак считается расторгнутым?
6. Назовите основное отличие расторжения брака от признания брака недействительным.
7. Назовите субъектов Соглашения о детях.
8. В какой форме заключается Соглашение о детях?
9. Какие положения не могут быть включены в Соглашение о детях?
10. С какого момента Соглашение о детях вступает в законную силу?

Глава 9

ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СУПРУГОВ

9.1. Понятие личных неимущественных правоотношений между супругами

Основанием возникновения у супругов личных неимущественных и имущественных отношений является регистрация брака.

В соответствии с действующим семейным законодательством права и обязанности супругов подразделяются на две группы: личные неимущественные и имущественные.

Личные неимущественные отношения – это общественные отношения, урегулированные нормами семейного права, которые возникают между супругами по поводу нематериальных благ.

Личные неимущественные правоотношения супругов не имеют экономического содержания и не носят материального характера. Вместе с тем в семейных отношениях они являются определяющими, а имущественные как бы вытекают из них. Это обусловлено сущностью брака как добровольного союза женщины и мужчины с целью создания семьи, а не для образования общности имущества.

Для личных неимущественных прав супругов характерны следующие ***особенности***:

– возникают только после заключения брака;
– возникают только между супругами;
– лишены экономического содержания;
– неотделимы от их носителей;
– неотчуждаемы по воле их обладателей;
– не могут быть предметом каких-либо сделок или соглашений;
– каждый из супругов пользуется правами по своему усмотрению;
– на них не влияет факт совместного или раздельного проживания;
– они не могут быть отменены или ограничены путем заключения между супругами какого-либо соглашения.

Правовое регулирование личных неимущественных прав и обязанностей супругов сведено к минимуму и направлено на обеспечение равенства супругов в семье, создание нормальных условий для развития каждого из них и укрепления семьи в целом. В связи с чем в законе названы только те личные неимущественные отношения супругов, на

которые можно воздействовать нормами семейного права. Большая же часть личных неимущественных отношений между супругами находится вне сферы правового регулирования.

Субъектами личных неимущественных семейных правоотношений могут быть только законные супруги. Фактическое сожительство никаких личных неимущественных супружеских правоотношений не порождает.

При необходимости защита личных неимущественных прав супругов осуществляется судом в гражданском судопроизводстве, а в случаях, предусмотренных законом о браке и семье, – иными государственными органами.

9.2. Виды личных неимущественных прав супругов

Закон о браке и семье выделяет следующие виды личных неимущественных прав супругов:

1. *Равенство супругов в семейных отношениях* (ст. 20^1 КоБС). Закон предусматривает равенство прав и обязанностей супругов в семье, не устанавливая преимуществ ни одного из них в решении любого вопроса. Супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, справедливого распределения семейных обязанностей, содействия в реализации каждым из них права на материнство (отцовство), физическое и духовное развитие, получение образования, проявление своих способностей, труд и отдых.

Все важные для семьи вопросы решаются супругами на основе их добровольного волеизъявления на принципах равенства. К таким вопросам относятся планирование семьи, выбор имен детям, распределение домашних обязанностей, выбор времени и места проведения отдыха и т. д. Кроме того, супруги имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей. Они имеют право и обязаны воспитывать своих детей, заботиться о здоровье, физическом, психическом и нравственном развитии своих детей. Обязаны обеспечить получение детьми основного общего образования, при этом учреждение образования и форма обучения избираются с учетом мнения детей.

Вмешательство в решение вопросов семьи со стороны как близких родственников, так и лиц, обладающих властными полномочиями, недопустимо.

Закон не содержит санкций за неисполнение супругами обязанностей неимущественного характера. Однако злоупотребление одним из супругов личными неимущественными правами или обязанностями, пренебрежение интересами семьи или воспрепятствование осуществлению другим супругом его личных неимущественных прав могут послужить основанием для расторжения брака, а в ряде случаев повлекут за собой для супруга-правонарушителя негативные последствия в имущественной сфере.

2. *Право супругов на выбор фамилии при заключении брака* (ст. 21 КоБС). Фамилия выполняет важную социальную функцию индивидуализации личности, занимающей определенное положение в обществе. Без такой индивидуализации осуществление прав и обязанностей гражданами было бы невозможно или крайне затруднительно.

Реализация права выбора фамилии при заключении брака происходит в момент его государственной регистрации в органах, регистрирующих акты гражданского состояния (ст. 21 КоБС).

При заключении брака супруги по своему желанию избирают фамилию одного из супругов в качестве их общей фамилии или каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию.

Обычно супруги избирают общую фамилию (чаще жена берет фамилию мужа) прежде всего для того, чтобы дети имели бы с ними одну и ту же фамилию. Общая фамилия не избирается, как правило, тогда, когда каждый или один из брачующихся известен профессионально под своей добрачной фамилией.

Супруги или один из них могут избрать двойную фамилию, т. е. именоваться соединенной через дефис фамилией мужа и жены. Если двойной фамилией желают именоваться оба супруга, по их согласию определяется, с какой добрачной фамилии она будет начинаться. Соединение более двух фамилий не допускается.

В случае если до вступления в брак супруги или один из них имели двойные фамилии, то по их согласию определяется, из каких составных частей добрачных фамилий будет состоять их новая фамилия.

Право выбора фамилии лицам, вступающим в брак, предоставлено законом только до совершения актовой записи в книге регистрации актов гражданского состояния.

Изменение фамилии супругами после заключения брака осуществляется в общем порядке.

Если один из супругов впоследствии изменяет свою фамилию, это не влечет за собой автоматического изменения фамилии другого супруга, хотя последний тоже вправе ходатайствовать об изменении своей фамилии.

Право на изменение фамилии возникает у супругов и при расторжении брака, причем сохранение брачной фамилии или переход на добрачную фамилию не зависит от воли другого супруга.

Вопрос, какой фамилией именоваться после расторжения брака, каждый супруг решает самостоятельно.

В случае признания брака недействительным лица, состоявшие в таком браке, обязаны возвратиться на свои добрачные фамилии. Однако супруг, не знавший о наличии препятствий к заключению брака, вправе сохранить фамилию, избранную им при регистрации заключения брака (ст. 49 КоБС);

3. *Право супругов на свободный выбор занятий, профессии и места жительства* (ст. 22 КоБС). При заключении брака за каждым из супругов сохраняется в полном объеме правоспособность, и никто не вправе ее ограничивать. В связи с чем, вступив в брак, супруги остаются свободными в выборе рода занятий и профессии. Ни возражения, ни запрещения другого супруга, связанные с таким выбором, правового значения не имеют. Другой супруг может повлиять на этот выбор только путем дачи рекомендаций и советов, но не запретов. В случае разногласий между супругами окончательное решение каждый принимает самостоятельно.

В реальной жизни эти вопросы супруги решают по взаимному согласию исходя из интересов семьи. В противном случае разногласия супругов по поводу рода занятий и профессии могут служить причиной серьезных семейных конфликтов и даже расторжения брака.

Аналогичным образом решается вопрос и о месте жительства супругов. Создание семьи предполагает совместное проживание мужчины и женщины. Однако семейное законодательство предоставляет супругам право свободно определять свое место жительства. Это означает, что не существует обязанности одного супруга следовать за другим при перемене последним места жительства. Супруги также не обязаны проживать совместно в одной квартире, если они этого не желают.

Если у супругов возникла необходимость в раздельном проживании по каким-либо объективным или субъективным причинам, вопрос об этом решается самими супругами.

Местом жительства гражданина признается тот населенный пункт, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (ст. 19 ГК). Определение места жительства супругов имеет важное значение, так как по нему определяется место жительства их несовершеннолетних детей, не достигших 14-летнего возраста. В случае раздельного проживания супругов вопрос о месте жительства их несовершеннолетних детей определяется соглашением супругов (часть вторая ст. 74 КоБС) либо судом исходя из интересов ребенка (часть третья ст. 74 КоБС).

Санкций за неисполнение супругами обязанностей неимущественного характера семейным законодательством не предусмотрены. Однако злоупотребление одним из супругов личными неимущественными правами, неисполнение обязанностей или явное пренебрежение интересами семьи, а также игнорирование и воспрепятствование осуществлению другим супругом его личных прав могут послужить основаниями для расторжения брака. Кроме того, в ряде случаев это влечет за собой для супруга-правонарушителя негативные последствия (например, в имущественной сфере – уменьшение доли этого супруга в общем имуществе супругов при его разделе (ст. 24 КоБС)).

9.3. Личные обязанности супругов

Личные обязанности супругов носят декларативный характер и представляют собой скорее нравственные ориентиры, чем правовые предписания. Это объясняется сложностью регулирования личных обязанностей, которые не могут быть урегулированы правом (например, невозможно правовыми способами заставить одного супруга уважать другого супруга). Указанные обязанности должны исполняться супругами добровольно, без вмешательства со стороны государства.

Единственная юридически значимая обязанность супругов – забота о благосостоянии и развитии своих детей. Родители обязаны воспитывать своих детей, заботиться об их здоровье, физическом, психическом, духовном, нравственном развитии и готовить к самостоятельной жизни в обществе (часть первая ст. 75 КоБС).

Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, за ненадлежащее воспитание и содержание детей несут ответственность в соответствии с законодательством (часть первая ст. 67 КоБС). Это может быть как административная, так и уголовная ответственность.

К личным неимущественным обязанностям супругов относятся обязанности, обеспечивающие осуществление другим супругом его личных прав:

– не препятствовать супругу в выборе рода занятий, профессии и места жительства;

– считаться с мнением супруга при решении личных и имущественных вопросов семейной жизни;

– не препятствовать супругу в выборе фамилии при заключении или расторжении брака.

Вопросы для самоконтроля

1. Какие права и обязанности супругов порождает заключение брака?
2. Что следует понимать под личными неимущественными правами и обязанностями супругов?
3. Какие виды личных неимущественных прав супругов закреплены в КоБС?
4. Каковы особенности личных неимущественных прав и обязанностей супругов?
5. Что понимается под местом жительства супругов?
6. В чем заключается право супруга на свободный выбор рода занятий, профессии и места жительства?
7. В чем состоит содержание права супругов на совместное решение вопросов семейной жизни?
8. Как реализуется право супругов на выбор фамилии при заключении и расторжении брака?
9. Возможно ли соединение фамилий при заключении брака?
10. Укажите личные обязанности супругов.
11. Какими способами обеспечивается исполнение личных обязанностей супругов?

Глава 10

ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СУПРУГОВ

10.1. Понятие и виды имущественных правоотношений супругов

Основой семьи является супружество. В основе супружеских отношений лежит не только взаимная любовь, уважение и забота, но и определенная материальная база, без которой невозможно функционирование семьи. Именно поэтому с регистрацией заключения брака закон связывает возникновение не только личных неимущественных, но и имущественных отношений.

В отличие от личных неимущественных отношений имущественные отношения супругов в большей степени поддаются правовому регулированию со стороны государства. Правовое регулирование обеспечивает имущественным отношениям необходимую определенность в интересах как самих супругов, так и третьих лиц (кредиторы, наследники).

В первую очередь имущественные отношения между супругами регулируются нормами семейного законодательства. Лишь некоторая часть имущественных отношений супругов остается за пределами правового регулирования. Это отношения, которые непосредственно связаны с бытом семьи (например, соглашения супругов, заключаемые в повседневной жизни о том, кто платит за квартиру, закупает продукты и т. д.) и не подлежат принудительному осуществлению.

Имущественные правоотношения супругов – это урегулированные нормами семейного права общественные отношения, возникающие между супругами по поводу нажитого в браке имущества и взаимного материального содержания.

Под имущественными отношениями обычно подразумевают общественные отношения, которые возникают по поводу имущества. Термин «имущество», применяемый в семейном законодательстве, многозначен, так как охватывает не только вещи, но и имущественные права и обязанности супругов, возникающие в результате распоряжения общей собственностью.

Имущество включает в себя не только вещи и вещные права, но и возникшие в период совместной жизни на базе общей собственности требования обязательственного характера, поскольку в составе имущества супругов могут быть как права требования (право на получение

долга, возмещение вреда, страховое возмещение и т. д.), так и обязанности по исполнению долга (возмещение кредита за приобретенные вещи, погашение ссуды на строительство квартиры и т. д.).

Закон предусматривает два вида режима имущества супругов:

– *законный* – владение, пользование и распоряжение имуществом, нажитым супругами во время брака, а также его раздел осуществляются на основе правовых предписаний (ст. 23–28 КоБС);

– *договорный* – имущественные права и обязанности супругов в период брака и в случае его расторжения определяются соглашением сторон (ст. 13 КоБС), в котором они вправе отступить от законного режима имущества супругов.

10.2. Законный режим имущества супругов

Имущество, нажитое супругами во время брака, является их общей совместной собственностью (часть первая ст. 23 КоБС). Данное положение выделяет временной критерий отнесения того или иного приобретенного имущества к совместной собственности супругов. Общим совместным является имущество, нажитое только в зарегистрированном или приравненном к нему браке. Фактические супружеские отношения между мужчиной и женщиной не влекут за собой установления общей совместной собственности нажитого имущества. Общее имущество они могут иметь только на праве общей долевой собственности.

Перечень объектов совместной собственности супругов законом не установлен, поэтому к совместному имуществу супругов может быть отнесено любое имущество, нажитое супругами во время брака (движимое и недвижимое и любое другое имущество, которое в соответствии со ст. 214, 219–221 ГК может быть объектом права собственности граждан). Следовательно, в ***состав общего имущества*** входят:

– доходы каждого из супругов от их трудовой, предпринимательской и интеллектуальной деятельности;

– полученные ими пенсии, пособия, иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (за исключением сумм материальной помощи, сумм, выплаченных в возмещение вреда, в связи с утратой трудоспособности и других целевых выплат);

– приобретенные за счет общих доходов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады и доли в капитале, внесенные в банки и некоммерческие кредитно-финансовые организации или иные коммерческие организации;

– долги, сделанные супругами в интересах семьи или общего ребенка.

Указанное имущество является общим независимо от того, приобретено оно на имя одного из супругов или на имя обоих супругов и кем из супругов были внесены денежные средства. Не имеет также значения, на чье имя зарегистрировано имущество, требующее обязательной регистрации (например, автомобиль, гараж, дача, квартира и т. д.). Кроме того, общими являются и кредиторские требования супругов (например, требование о возврате долга).

Право общей совместной собственности супругов на имущество, приобретенное в браке, возникает в соответствии с нормами гражданского законодательства, т. е. с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором. Если договор об отчуждении вещи подлежит регистрации, то право собственности возникает в момент ее регистрации. Право общей собственности на трудовые доходы, а также на средства, получаемые из общественных фондов потребления, возникает с момента передачи полученных сумм в общий семейный бюджет. До получения этих средств от должника право требовать от него передачи имущества принадлежит тому из супругов, которому они были начислены.

Супруги пользуются равными правами на совместно нажитое имущество и в том случае, если один из них в период брака был занят ведением домашнего хозяйства, уходом за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного заработка (дохода), если иное не установлено Брачным договором (часть вторая ст. 23 КоБС). Так, супруга, которая не работает в связи с уходом за детьми и ведением домашнего хозяйства, имеет такие же права на приобретенное имущество, как и супруг, работающий в сфере общественного производства.

Супруги имеют равные права владения, пользования и распоряжения имуществом, нажитым во время брака, что не исключает возможности совершения сделки по распоряжению общим имуществом одним из супругов. Соглашения между супругами, направленные на умаление прав одного из них, признаются недействительными. Правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом осуществляются по взаимному соглашению супругов, а в случае разногласий споры разрешаются судом.

Потребность в ***разделе имущества***, являющегося общей совместной собственностью, возникает, как правило, в связи с расторжением брака. Однако раздел имущества может быть произведен и во время брака (например, при обращении взыскания на имущество одного из супругов).

При отсутствии спора супруги могут сами разделить общее имущество, а Соглашение о разделе имущества удостоверить в нотариальной конторе, даже если имущество разделено между ними не на равные доли (п. 1 ст. 259 и ст. 257 ГК). После раздела имущества в соответствии с соглашением супругов нотариальная контора выдает каждому из них свидетельство о праве собственности на свою часть имущества.

Споры супругов о разделе имущества разрешаются судом. В случае раздела имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, их доли признаются равными, если иное не предусмотрено Брачным договором (ст. 24 КоБС). Размер заработка (дохода) супруга не оказывает влияния на размер его доли. Однако в отдельных случаях суд вправе *отступить от начала равенства долей*:

– учитывая интересы несовершеннолетних и нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей;

– учитывая заслуживающие внимания интересы одного из супругов;

– доля одного из супругов может быть увеличена, если другой супруг уклонялся от трудовой деятельности или расходовал общее имущество в ущерб интересам семьи.

Раздел имущества между супругами производится попредметно и в стоимостном выражении. Разделу подлежит только имущество, являющееся общей совместной собственностью супругов. Состав имущества, подлежащего разделу, определяется на момент предъявления требования о разделе. Если суд установит, что один из супругов произвел отчуждение общего имущества или израсходовал его по своему усмотрению вопреки воле другого супруга и не в интересах семьи либо скрыл имущество, то при разделе учитывается или это имущество, или его стоимость.

В случае если одному из супругов передаются вещи, в стоимостном отношении превышающие его долю, второму супругу присуждается соответствующая денежная компенсация.

При разделе имущества судом учитываются также общие долги супругов и права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи (часть пятая ст. 24 КоБС).

Вещи профессиональных занятий каждого из супругов (музыкальные инструменты, специальная библиотека, изделия медицинского назначения, фотоаппаратура, медицинская техника и т. д.), приобретенные в период брака, являются общей совместной собственностью супругов, если иное не предусмотрено Брачным договором (ст. 25 КоБС).

В случае раздела имущества суд может присудить приобретенные в браке вещи профессиональных занятий тому из супругов, в чьем поль-

зовании они находились, с уменьшением доли в имуществе другого супруга или возложением на него обязанности компенсировать их стоимость другому.

После раздела общего имущества право общей совместной собственности на имущество прекращается и каждый из бывших супругов приобретает право частной собственности на свою часть имущества.

Срок исковой давности по спорам о разделе общей совместной собственности установлен в три года и начинает течь с того дня, когда один из разведенных супругов узнал или должен был узнать о нарушении своего права (часть шестая ст. 24 КоБС).

Дети при жизни родителей не имеют права на долю в их имуществе. Однако вещи индивидуального пользования несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные принадлежности, музыкальные инструменты и т. д.) при разделе имущества не учитываются и передаются без соответствующей компенсации супругу, с которым будут проживать дети. Не являются также совместной собственностью супругов вклады в банки и некоммерческие кредитно-финансовые организации учреждения, внесенные на имя детей.

Помимо общего совместного имущества супругам принадлежит имущество, являющееся собственностью каждого из них (личное, раздельное имущество).

Имуществом каждого из супругов признается (ст. 26 КоБС):

– имущество, принадлежавшее супругам до вступления в брак;

– имущество, полученное супругом в период брака в дар;

– имущество, полученное супругом в период брака в порядке наследования;

– вещи индивидуального пользования супругов (одежда, обувь и т. д.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, признаются имуществом того супруга, который ими пользовался.

Своим раздельным имуществом каждый супруг владеет, пользуется и распоряжается самостоятельно. Согласия другого супруга на отчуждение раздельного имущества или совершение иных актов распоряжения не требуется.

Нередко возникают споры о том, кому из супругов принадлежат свадебные подарки. Имущество, подаренное обоим супругам, считается их общей совместной собственностью, как имущество, нажитое супругами во время брака. Вещи индивидуального пользования, подаренные одному из супругов, являются его частной собственностью. Вещи, предна-

значенные для пользования всей семьи, являются общей совместной собственностью супругов, если не будет доказано, что договор дарения был совершен на имя одного из супругов.

Особенностью вещей индивидуального пользования является то, что оно может приобретаться и во время брака, и за счет общих средств супругов, однако в силу его индивидуального назначения владеет, пользуется и распоряжается им только один супруг. К вещам индивидуального пользования относятся одежда, обувь, предметы личной гигиены, косметические средства и т. д. Исключение составляют *драгоценности и другие предметы роскоши* (часть вторая ст. 26 КоБС).

Роскошь – понятие относительное. Критерии отнесения вещей к предметам роскоши меняются в зависимости от благосостояния общества в целом и достатка конкретной семьи.

Ни семейное, ни гражданское законодательство не определяет понятия драгоценностей или предметов роскоши. Как правило, к драгоценным металлам относятся золото, серебро, платина и металлы платиновой группы, а к драгоценным камням – алмазы, сапфиры, александриты, рубины, изумруды, жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде, уникальные янтарные образования. Предметы роскоши не являются необходимыми для удовлетворения обычных потребностей семьи. К ним могут быть отнесены антиквариат, произведения искусства, представляющие определенную ценность, изделия из ценных пород пушных зверей (норка, соболь, песец, шиншилла и др.).

При отнесении какого-либо предмета к предметам роскоши судом учитываются конкретные обстоятельства и условия жизни семьи. Это зависит от уровня доходов данной конкретной супружеской пары. В одном случае норковая шуба может быть обычным предметом обихода, в другом – предметом роскоши. В каждой семье существуют своя система ценностей и понятие о роскоши. Однако в любом случае к предметам роскоши следует отнести то, что не является необходимым в быту.

В период брака личное имущество одного из супругов может стать *источником приобретения другого имущества* для общесемейных целей или погашения общих долгов супругов. При доказывании этих обстоятельств в случае раздела имущества между супругами доля супруга, истратившего свои личные средства в интересах всей семьи, увеличивается пропорционально размеру вложений.

Если имущество приобретено в браке на личные средства одного из супругов, принадлежащие ему до вступления в брак или полученные в браке в дар либо по наследству, такое имущество должно считаться личной (частной) собственностью этого супруга. Например, супруг продал полученную им в дар дачу и за вырученные денежные средства приобрел автомобиль, не передавая его в общее имущество семьи. В данном случае автомобиль будет считаться собственностью только этого супруга. Аналогичным образом за этим супругом останется право частной собственности на вклад, который бы он внес на свое имя, не покупая автомобиль.

Имущество каждого из супругов может быть признано их общей собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или личного имущества либо труда другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция и т. п.), если иное не предусмотрено Брачным договором (часть третья ст. 26 КоБС).

Определяющим критерием при решении вопроса о признании раздельного имущества одного из супругов их общим имуществом является соотношение стоимости спорного имущества до и после производства вложений в него, чтобы определить, произошло ли существенное увеличение его стоимости.

Если же затраты другого супруга в увеличении стоимости имущества не были существенными, оно остается собственностью того из супругов, которому оно принадлежит, а другой супруг вправе требовать денежной компенсации своих трудовых затрат или денежных вложений в улучшение этого имущества.

10.3. Договорный режим имущества супругов

Современное семейное законодательство предоставляет супругам и лицам, вступающим в брак, возможность самостоятельно определять свои имущественные права и обязанности в период брака и после его расторжения. Путем заключения Брачного договора супруги и лица, вступающие в брак, сами устанавливают правовой режим владения, пользования и распоряжения общим имуществом, который может отличаться от законного режима имущества супругов. Кроме того, раздел общей совместной собственности супругов (бывших супругов) возможен также путем заключения Соглашения о разделе имущества. Если Брачный договор или Соглашение о разделе имущества не были заключены, то имущественные права и обязанности супругов определяются нормами КоБС о законном режиме имущества супругов.

В целях повышения культуры брачных и семейных отношений и ответственности одного супруга перед другим, определения прав и обя-

занностей супругов в браке и (или) после его расторжения лица, вступающие в брак, и супруги в любое время и в определенном ими объеме прав и обязанностей вправе заключить Брачный договор (часть первая ст. 13 КоБС).

Брачный договор – это соглашение лиц, вступающих в брак, либо супругов об определении их личных неимущественных и (или) имущественных прав и обязанностей как в период брака, так и после его расторжения (часть вторая ст. 13 КоБС).

Следовательно, при заключении Брачного договора можно определить не только имущественные, но и неимущественные правоотношения между супругами (например, сколько детей планируют супруги, кто из родителей и сколько времени будет проводить с детьми, как супруги будут проводить отпуск – вместе или по отдельности, с кем из родителей останутся дети в случае расторжения брака и т. д.).

Иной позиции придерживается российский законодатель, который в ст. 40 СК РФ определяет Брачный договор как соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Кроме того, в п. 3 ст. 42 СК РФ указывается, что Брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей.

Аналогичную позицию занимает и украинский законодатель, который в п. 1 ст. 92 СКУ закрепляет, что Брачным договором регулируются имущественные отношения между супругами, а в п. 3 этой же статьи указывается, что Брачный договор не может регулировать личные отношения супругов, а также личные отношения между ними и детьми.

В Брачном договоре *могут быть определены* (часть третья ст. 13 КоБС):

– права и обязанности супругов по взаимному содержанию, в том числе после расторжения брака;

– порядок раздела имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов;

– совместно нажитое имущество, которое будет передано каждому из супругов после расторжения брака;

– условия относительно изменения установленного законодательными актами режима общей совместной собственности супругов путем установления долевой собственности или собственности каждого из супругов на все имущество, подлежащее отнесению в соответствии с

законодательными актами к общей совместной собственности, или на отдельные виды такого имущества;

– условия относительно невозможности признания имущества каждого из супругов их общей совместной собственностью, если в период брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга будут произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция и т. п.);

– виды споров между супругами (бывшими супругами), вытекающих из семейных отношений, которые могут быть переданы ими на рассмотрение третейского суда или для урегулирования с участием медиатора (медиаторов);

– иные вопросы взаимоотношений между супругами (порядок несения каждым из них семейных расходов и т. п.), родителями и детьми, если это не нарушает права и законные интересы других лиц и не противоречит законодательству.

Правовая природа Брачного договора является предметом научной дискуссии. Большинство ученых сходятся во мнении, что Брачный договор хотя и обладает определенной спецификой и существенными особенностями, тем не менее является гражданско-правовой сделкой, видом гражданско-правового договора и на него распространяются правила, относящиеся к сделкам[1].

В связи с тем что по своей правовой природе Брачный договор является гражданско-правовым договором с определенными специфическими особенностями, которые касаются субъектного состава, предмета, времени заключения и содержания договора, к нему в полной мере могут быть применены общие положения ГК о договоре.

Брачный договор должен отвечать общим условиям действительности сделок:

– должен соответствовать требованиям закона;

– стороны Брачного договора должны обладать соответствующей дееспособностью к заключению Брачного договора;

– воля сторон должна соответствовать их волеизъявлению;

– форма Брачного договора должна соответствовать требованиям закона.

Субъектами Брачного договора могут быть супруги и лица, вступающие в брак. Таким образом, способность к заключению Брачного договора связана с брачной дееспособностью, т. е. заключать Брачный

[1] См.: Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Общие положения. М. : Статут, 1997. С. 20 ; Жилинкова И. В. Брачный договор. Харьков : Ксилон, 2005. С. 38–40 ; Пчелинцева Л. М. Семейное право России. С. 219.

договор могут дееспособные граждане, достигшие брачного возраста. Поскольку вступление в брак возможно и до достижения 18-летнего возраста при условии снижения брачного возраста органом, регистрирующим акты гражданского состояния, то эти лица также имеют право заключать Брачный договор.

Лица, ограниченные в дееспособности, заключают Брачный договор с согласия попечителей.

Эмансипированные несовершеннолетние граждане вправе самостоятельно заключать Брачный договор, поскольку они становятся полностью дееспособными с момента эмансипации.

Предметом Брачного договора являются имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Содержание Брачного договора составляют условия, в соответствии с которыми стороны будут осуществлять свои имущественные права и обязанности.

Брачный договор может быть заключен как в отношении имущества, совместно нажитого супругами до заключения Брачного договора, так и в отношении имущества, которое будет приобретено супругами в будущем. Для этого супругам или лицам, вступающим в брак, в Брачном договоре необходимо указать, на какое имущество будет распространяться выбранный ими имущественный режим. Если такое указание в Брачном договоре отсутствует, то выбранный супругами режим имущества должен распространяться только на имущество, приобретенное супругами в период брака.

Помимо установления режима имущества супругов в Брачном договоре могут быть предусмотрены *материальные обязательства супругов* по отношению друг к другу в случае расторжения брака. Так, по Брачному договору содержание может предоставляться супругу, который по закону не имеет на это права (на основании ст. 30 КоБС право на содержание имеет только нетрудоспособный, нуждающийся в помощи супруг).

В Брачном договоре супруги могут предусмотреть основания, размер, порядок и сроки предоставления содержания друг другу в случае расторжения брака.

В Брачном договоре могут быть предусмотрены способы участия супругов в доходах друг друга от трудовой, предпринимательской, интеллектуальной и иной не запрещенной законом деятельности. К таким доходам относятся заработная плата, доходы по акциям и другим ценным

бумагам, проценты по вкладам в банках и некоммерческих кредитно-финансовых организациях, авторский гонорар, средства, полученные от реализации и использования имущества и т. д.

В таком договоре супруги могут определить порядок несения каждым из них семейных расходов. Закон не содержит перечня таких расходов, однако на практике к ним относятся расходы, направленные на удовлетворение потребностей как всей семьи, так и отдельных ее членов.

Супруги также могут определить, какое имущество будет передано каждому из них в случае расторжения брака, или предусмотреть возможность выплаты денежной компенсации за отдельные вещи.

В Брачный договор можно включить и иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов. Например, в Брачном договоре может быть предусмотрено условие, что за бывшим супругом сохраняется право пользования комнатой в доме или квартире, принадлежащей на праве собственности другому супругу, в течение определенного времени или до вступления одного из супругов в новый брак.

В Брачном договоре могут быть определены условия относительно невозможности признания имущества каждого из супругов их общей совместной собственностью, если в период брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга будут произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция и т. д.).

Вместе с тем существует перечень условий, включение которых в Брачный договор *недопустимо*. Так, Брачный договор:

– не может содержать положения, ограничивающие правоспособность или дееспособность супругов или других членов семьи, – любые сделки, в том числе и Брачный договор, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны;

– не может ограничивать право супругов на обращение в суд за защитой своих прав – данный запрет фактически вытекает из предыдущего, поскольку является частным случаем ограничения процессуальной правоспособности и дееспособности граждан;

– не может включать в себя положения, регулирующие права и обязанности супругов в отношении своих детей, так как отец и мать имеют равные права и обязанности в отношении своих детей (часть первая ст. 76 КоБС);

– не может содержать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания – супруги обя-

заны материально поддерживать друг друга (ст. 29 КоБС), а в случае отказа от такой поддержки нетрудоспособный нуждающийся супруг вправе взыскать алименты на свое содержание в принудительном порядке;

– не должен содержать условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства – термин «крайне неблагоприятное положение» является оценочной категорией и законодательством не раскрывается, судебная практика признает таковым Брачный договор, лишающий одного из супругов права на долю в общем совместном имуществе супругов, передачу другому супругу добрачного имущества, а также имущества, полученного в дар или по наследству;

– не должен противоречить основным началам семейного законодательства, к которым относятся государственная защита семьи, материнства, отцовства и детства; признание брака, заключенного только в органах, регистрирующих акты гражданского состояния; добровольность брачного союза; равенство прав супругов в семье; разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию; приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии; обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи; запрет ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности.

Специфика семейных отношений заключается в том, что они носят личный характер, поэтому передать свои семейные права и обязанности другому человеку нельзя. Отсюда следует, что Брачный договор не может быть заключен на основании доверенности.

Брачный договор *заключается* в письменной форме путем составления соответствующего документа, подписанного лицами, совершающими сделку, и подлежит нотариальному удостоверению.

Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может подписаться собственноручно, по его просьбе договор может подписать другой гражданин. В этом случае подпись лица должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать нотариальные действия, с указанием причин, в силу которых гражданин, совершающий сделку, не мог подписать Брачный договор собственноручно. Несоблюдение нотариальной формы Брачного договора влечет за собой его недействительность (ст. 166 ГК).

Брачный договор кроме нотариального удостоверения подлежит государственной регистрации в организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, если он содержит условия, которые являются или могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения прав, ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество. Если Брачный договор содержит условия о зарегистрированном недвижимом имуществе, а также недвижимом имуществе, подлежащем регистрации, которое будет нажито супругами в период брака, он подлежит государственной регистрации после нотариального удостоверения Брачного договора. Если Брачный договор содержит условия о недвижимом имуществе, которое будет нажито супругами в период брака, он подлежит государственной регистрации одновременно или после государственной регистрации соответствующего недвижимого имущества либо государственной регистрации возникновения, перехода, прекращения прав, ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество.

Государственная регистрация Брачного договора осуществляется после регистрации заключения брака. Она может быть осуществлена и после прекращения брака в случае, если согласно Брачному договору, КоБС или иным актам законодательства Брачный договор предусматривает права и обязанности бывших супругов после прекращения брака.

Брачный договор, заключенный между лицами, вступающими в брак, *вступает в законную силу* со дня регистрации заключения брака органами, регистрирующими акты гражданского состояния (часть пятая ст. 13^1 КоБС).

Брачный договор, заключенный между супругами, вступает в законную силу со дня его нотариального удостоверения.

Условия Брачного договора, которые являются или могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения прав, ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество, вступают в законную силу со дня государственной регистрации Брачного договора.

Несовершеннолетние лица, вступающие в брак, заключают Брачный договор с согласия своих родителей, попечителей, за исключением случаев приобретения несовершеннолетними дееспособности в полном объеме.

Лица, вступающие в брак, и супруги до расторжения брака по взаимному соглашению в любое время могут внести в Брачный договор *изменения и дополнения*. Брачный договор считается измененным или дополненным с момента удостоверения соглашения супругов нотариусом.

Ни один из супругов не вправе в одностороннем порядке *отказаться от исполнения* Брачного договора. Если супруги не достигли взаимного согласия об изменении или прекращении Брачного договора, один из них вправе обратиться в суд с требованием об изменении или расторжении договора. В таком случае суд будет руководствоваться ст. 420, 421 ГК, в которых предусмотрены основания изменения и расторжения гражданско-правовых договоров. Так, по требованию одного из супругов Брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда в случае существенного нарушения договора другим супругом. Существенным признается нарушение договора одним из супругов, влекущее за собой для другого супруга такой ущерб, в результате которого он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора. При этом ущербом будет считаться имущественный или моральный вред, причиненный другому супругу. Например, если один из супругов в течение нескольких месяцев не приносил заработную плату, объясняя задержкой ее выплаты, а сам тратил эти средства на личные нужды, уклоняясь от обязанности по содержанию семьи, то у второго супруга, добросовестно исполнявшего свои обязанности, возникает право требовать изменения или расторжения Брачного договора в связи с существенным нарушением договора другим супругом.

Другим основанием для изменения или расторжения Брачного договора является существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора. Изменения обстоятельств признаются существенными, если они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Так, Брачным договором было предусмотрено, что все семейные расходы возлагаются на мужа. Однако в связи с переменой работы и рождением четырех детей средств, зарабатываемых мужем, стало явно недостаточно для потребностей семьи. Это обстоятельство может служить основанием для изменения Брачного договора.

Действие Брачного договора *прекращается* с момента расторжения брака, если иное не предусмотрено Брачным договором, КоБС, иными актами законодательства. Брачный договор, предусматривающий права и обязанности бывших супругов после прекращения брака, действует до их исполнения (например, обязанность по разделу имущества, взаимному содержанию может сохраняться и после расторжения брака).

Брачный договор может быть признан судом *недействительным* полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК для недействительных сделок. В зависимости от характера нарушений Брачный договор может быть ничтожным или оспоримым.

Ничтожным Брачный договор считается, если он:

– не соответствует требованиям законодательства (ст. 169 ГК);

– заключен лишь для вида, без намерения создать соответствующие юридические последствия (п. 1 ст. 171 ГК);

– заключен с целью прикрыть другую сделку (п. 2 ст. 171 ГК);

– заключен с лицом, признанным недееспособным (п. 1 ст. 172 ГК);

– заключен с несоблюдением нотариальной формы (п. 1 ст. 166 ГК).

Оспоримым Брачный договор может быть признан судом в случаях, если он:

– заключен лицом, ограниченным в дееспособности (ст. 178 ГК);

– заключен лицом, не способным понимать значение своих действий и руководить ими при заключении договора (ст. 177 ГК);

– заключен под влиянием заблуждения (ст. 179 ГК);

– заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 180 ГК).

Брачный договор может быть признан *недействительным*, если он нарушает права и законные интересы других лиц:

– содержит положения об ограничении правоспособности или дееспособности супругов, их права на обращение в суд за защитой своих прав;

– предусматривает положения, ограничивающие права нетрудоспособного нуждающегося супруга;

– содержит другие условия, противоречащие основным началам семейного законодательства.

Договор, заключенный с такими условиями, является ничтожным с момента его заключения.

Срок исковой давности для исков о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет 10 лет (п. 1 ст. 182 ГК). Течение этого срока начинается со дня, когда началось исполнение Брачного договора.

Для исков о признании оспоримой сделки недействительной или о применении последствий ее недействительности установлен годичный срок исковой давности (п. 2 ст. 182 ГК). Течение срока исковой давности начинается со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых был заключен Брачный договор, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания договора недействительным.

10.4. Ответственность супругов по обязательствам

Супруги как каждый в отдельности, так и совместно могут вступать в гражданско-правовые отношения с третьими лицами и принимать на себя обязательства, в которых они являются должниками. Кроме того, обязательства супругов могут возникать в результате причинения вреда третьим лицам или неосновательного обогащения, что приводит к возникновению как общих, так и личных обязательств супругов. Какие долги относятся к личным, а какие к общим, может быть решено в Брачном договоре.

Для квалификации обязательств в качестве общих или личных важное значение имеют цель обязательства, время возникновения, назначение и расходование средств, полученных по обязательству.

К ***личным обязательствам***, возникшим у любого из супругов, относятся обязательства, которые тесно связаны с личностью одного из супругов и возникли:

– для него до государственной регистрации брака;

– в период брака, но в связи с удовлетворением личных потребностей или в интересах третьих лиц, не являющихся членами семьи (например, муж занял деньги и передал их своей сестре для приобретения в ее собственность дачи);

– вследствие долгов, обременяющих имущество, перешедшее в частную собственность одного из супругов по наследству, в дар или по иным безвозмездным сделкам;

– до и после вступления в брак в связи с причинением вреда имуществу, жизни или здоровью третьих лиц;

– из трудовых отношений;

– до и после вступления в брак по предоставлению содержания детям от предыдущих браков, бывшему супругу или другим членам семьи.

По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, и на его долю в общей совместной собственности супругов, которая причиталась бы ему при разделе этого имущества (ст. 28 КоБС).

Обращение взыскания на долю в общем имуществе производится, если не хватает имущества должника для удовлетворения требований кредитора. Если выделение доли в натуре невозможно или другой супруг возражает против этого, он вправе выкупить долю супруга-должника по ее рыночной стоимости. В случае отказа второго супруга от приобретения доли супруга-должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника путем продажи этой доли с публичных торгов. Средства, вырученные от продажи доли супруга-должника, направляются на погашение долга.

Из этого правила существует исключение для требований о возмещении ущерба, причиненного преступлением, совершенным одним из супругов. В таком случае взыскание обращается не только на личное имущество этого супруга, но и на общее имущество супругов, если приговором суда по уголовному делу будет установлено, что имущество было приобретено на средства, полученные преступным путем (часть третья ст. 28 КоБС).

Общими обязательствами считаются те, которые возникли во время брака одновременно для обоих супругов из единого основания, в интересах всей семьи, притом полученное по обязательству должно быть израсходовано на нужды семьи.

К общим относятся обязательства, возникшие:

– из договора, заключенного совместно обоими супругами;

– совместного причинения супругами вреда другим лицам;

– причинения вреда действием источника повышенной опасности, являющегося общей совместной собственностью супругов;

– неосновательного приобретения или сбережения имущества за счет другого лица без установленных законом или сделкой оснований;

– договора, заключенного одним из супругов, но в интересах другого или всей семьи;

– возмещения вреда, причиненного несовершеннолетними детьми супругов.

По обязательствам, принятым на себя обоими супругами, *взыскание может быть обращено* на их совместное имущество и на имущество каждого из них (часть четвертая ст. 28 КоБС). Это означает, что по общим обязательствам ответственность несут оба супруга и по требованию кредитора взыскание обращается на их общее имущество. При недостаточности общего имущества супругов кредитор вправе обратить взыскание на частное имущество любого из них.

Если имущества одного из супругов будет недостаточно для удовлетворения требования кредитора, то кредитор вправе требовать недополученное от другого супруга. Кредитор также имеет возможность одновременно обратить взыскание на частное имущество обоих супругов.

Ответственность супругов за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми, определяется гражданским законодательством и зависит от возраста и дееспособности детей. Если вред причинен несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, ответственность несут его ро-

дители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. За вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, родители несут субсидиарную ответственность с несовершеннолетними детьми, если у их детей недостаточно имущества или дохода для возмещения причиненного ими вреда и они не докажут, что вред возник не по их вине.

Вина родителей (усыновителей), опекунов или попечителей презюмируется. Под виной указанных лиц понимается неосуществление должного контроля и надзора за своими несовершеннолетними детьми, безответственное отношение к их воспитанию, неправомерное использование родительских прав в ущерб интересам детей, результатом которого явилось неправильное поведение детей, повлекшее за собой вред (безнадзорность детей, отсутствие к ним внимания, поощрение озорства и хулиганских действий и т. д.).

Во всех случаях причинения вреда несовершеннолетними детьми взыскание обращается как на общее имущество супругов, так и на имущество каждого из них.

10.5. Алиментные обязанности супругов и бывших супругов

Создав семью, супруги принимают на себя обязанность заботиться друг о друге. Взаимная материальная поддержка супругов вытекает из самой сущности брака, предполагающего ведение супругами общего хозяйства и расходование ими общих средств по взаимному согласию. В большинстве случаев оба супруга своим трудом создают общую материальную базу для своей семьи, а когда один из них не может трудиться, другой добровольно помогает ему материально и морально. Такие взаимоотношения между супругами предполагают, что супруги обязаны материально поддерживать друг друга (ст. 29 КоБС).

Обязанность супругов по взаимному содержанию возникает в момент регистрации брака и исполняется, как правило, добровольно. Если один из супругов отказывается материально поддерживать другого, а соглашение между супругами об уплате алиментов отсутствует, алименты могут быть взысканы в судебном порядке при наличии предусмотренных законом оснований.

Право на получение алиментов имеют (часть вторая ст. 29 КоБС):

– жена в период беременности – данное право не зависит от наличия нетрудоспособности и нуждаемости. Это право связано с обязанностью

обоих родителей проявлять заботу о детях, в том числе о зачатых, но еще не родившихся, и является способом защиты материнства и детства;

– супруг, осуществляющий уход за общим ребенком до достижения им трех лет;

– супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения им 18 лет;

– супруг, осуществляющий уход за общим нетрудоспособным совершеннолетним ребенком;

– нетрудоспособный нуждающийся супруг, т. е. супруг, достигший пенсионного возраста, либо инвалид (причина и момент наступления инвалидности во время брака или до его заключения значения не имеют).

Брачным договором могут быть предусмотрены и другие случаи, при которых наступает обязанность супруга оказывать материальную помощь другому супругу (часть третья ст. 29 КоБС).

Право на взыскание алиментов *в судебном порядке* возникает при одновременном наличии следующих условий:

– супруги должны состоять в зарегистрированном браке – право на получение алиментов имеет супруг, состоящий в браке, при этом не имеет значения, проживают ли супруги вместе или раздельно, лица, состоящие в фактических брачных отношениях, независимо от длительности этих отношений, не пользуются правом на получение алиментов друг от друга;

– в момент предъявления алиментного требования супруг является нетрудоспособным – нетрудоспособным признается супруг, достигший пенсионного возраста, независимо от права на получение пенсии, а также инвалиды I и II группы по состоянию здоровья (причина инвалидности и связанная с нею нетрудоспособность значения не имеют, не является основанием для отказа во взыскании алиментов и то обстоятельство, что, вступая в брак, супруг скрыл болезнь, повлекшую за собой утрату трудоспособности, не имеет значения и время наступления нетрудоспособности (до или после вступления в брак), если требование о предоставлении материального содержания было заявлено во время брака, временная утрата трудоспособности, как правило, не порождает алиментной обязанности);

– супруг, требующий алименты, нуждается в материальном содержании – под нуждаемостью понимается отсутствие всяких или достаточных средств к существованию, нуждаемость лица определяется судом в каждом конкретном случае исходя из сопоставления его доходов и по-

требностей (не должен быть признан нуждающимся супруг, имеющий значительные сбережения, получающий пенсию, содержание от детей либо имеющий доход от подсобного хозяйства, достаточные для обеспечения ему прожиточного минимума);

– супруг, от которого требуют содержание, в состоянии это содержание предоставить – может ли супруг выплачивать алименты на содержание другого супруга, решает суд в каждом конкретном случае, учитывая, чтобы после выплаты алиментов у него оставалось бы достаточно средств для удовлетворения насущных нужд.

Алименты на содержание супруга взыскиваются с момента предъявления иска. Их размер определяется в кратном отношении к базовой величине, установленной на момент выплаты исходя из материального и семейного положения обоих супругов, и выплачивается помесячно.

При определении материального положения супругов учитываются все виды доходов, наличие у них имущества, приносящего доход, обязательные выплаты, производимые супругами.

Семейное положение супругов характеризуется наличием в семье лиц, которых они обязаны по закону содержать.

При определении семейного положения супруга, требующего алиментов, учитывается также наличие у него совершеннолетних трудоспособных детей, которые по закону обязаны предоставлять ему содержание.

В случае последующего изменения материального или семейного положения хотя бы одного из супругов, каждый вправе просить суд увеличить или, соответственно, уменьшить размер алиментов (часть вторая ст. 31 КоБС).

Взыскание алиментов на содержание нетрудоспособного супруга не ограничивается каким-либо сроком. Оно может длиться пожизненно, если продолжают существовать необходимые для взыскания условия.

В предусмотренных законом случаях право на получение алиментов возникает и у бывших супругов. Право на содержание *после расторжения брака* имеют (части первая и вторая ст. 30 КоБС):

– нетрудоспособный нуждающийся в материальной помощи бывший супруг, если он стал нетрудоспособным до расторжения брака или в течение одного года после его расторжения;

– если супруги длительное время (не менее 10 лет) состояли в браке, суд вправе взыскать алименты в пользу разведенного супруга в том случае, когда этот супруг достиг пенсионного возраста не позднее пяти лет с момента расторжения брака.

Нуждающийся в материальной помощи бывший супруг сохраняет право на получение содержания от другого бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами (часть третья ст. 30 КоБС):

– до достижения общим ребенком трех лет, если он (она) осуществляет уход за этим ребенком;

– до достижения ребенком-инвалидом 18 лет, если он (она) осуществляет уход за этим ребенком;

– на время осуществления ухода за общим нетрудоспособным совершеннолетним ребенком.

Нуждающаяся в материальной помощи бывшая жена сохраняет право на получение содержания от бывшего мужа, обладающего необходимыми для этого средствами, в период беременности, если беременность наступила до расторжения брака (часть четвертая ст. 30 КоБС).

Размер алиментов, взыскиваемых на содержание бывших супругов, определяется так же, как и размер алиментов, взыскиваемых на содержание супругов.

Суд может *освободить* супруга от обязанности по содержанию другого супруга или ограничить эту обязанность сроком в случаях (ст. 32 КоБС):

– непродолжительности срока пребывания супругов в браке (менее 10 лет);

– недостойного поведения супруга, требующего выплаты ему алиментов, – выражается в злоупотреблении спиртными напитками, наркотическими веществами, пренебрежении родительскими обязанностями, жестоком обращении с другим супругом, возникновении нетрудоспособности в результате совершения умышленного преступления или иного антиобщественного действия и т. д.

Освобождение супруга от обязанности по содержанию другого супруга является правом, а не обязанностью суда. Суд прибегает к этой мере в случаях, если этого требует супруг-ответчик.

Срок взыскания алиментов не ограничен. Вместе с тем право на получение алиментов от другого супруга на основании ст. 33 КоБС *утрачивается*, если:

– отпали условия, послужившие основанием для их получения (согласно ст. 29 и 30 КоБС, например, восстановлена трудоспособность получателя алиментов и т. д.);

– разведенный супруг, получающий алименты, вступил в новый брак.

Освободить от уплаты алиментов, взыскиваемых по решению суда, может только суд.

Действие ***сроков исковой давности*** на алиментные требования не распространяется. Это означает, что право на содержание имеет разведенный нетрудоспособный и нуждающийся супруг, предъявивший иск о взыскании алиментов, даже через 10 лет после расторжения брака, если только нетрудоспособность наступила в течение года после расторжения брака и сохранилась к моменту рассмотрения иска судом.

Если супруг стал нетрудоспособным вследствие неправомерных действий другого супруга, он имеет право на возмещение вреда по нормам гражданского законодательства (ст. 933 ГК), а не на взыскание алиментов.

Вопросы для самоконтроля

1. Каковы виды режима имущества супругов?
2. Что такое законный режим имущества супругов?
3. В каких случаях действует законный режим имущества супругов?
4. Как осуществляется владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов?
5. Какое имущество относится к собственности каждого из супругов?
6. Что представляет собой презумпция согласия другого супруга на совершение сделки по распоряжению общим имуществом?
7. Может ли супруг требовать признания недействительной сделки по распоряжению общей совместной собственностью в связи с отсутствием его согласия на совершение такой сделки?
8. Кому из супругов принадлежат свадебные подарки?
9. Что понимается под предметами роскоши?
10. При наличии каких условий имущество каждого из супругов может быть признано их общей совместной собственностью?
11. В каких случаях производится раздел общего имущества супругов?
12. Какие способы раздела общего имущества супругов предусмотрены действующим законодательством?
13. Какими признаются доли каждого из супругов в их общей совместной собственности?
14. При наличии каких обстоятельств суд может отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе?
15. Как распределяются долги супругов при разделе общей совместной собственности?
16. Какое имущество не подлежит разделу между супругами?
17. Дайте определение понятия Брачного договора.
18. Назовите субъектов Брачного договора.

19. В какой форме заключается Брачный договор?
20. С какого момента Брачный договор вступает в законную силу?
21. Какие положения не могут быть включены в Брачный договор?
22. Назовите основания изменения и расторжения Брачного договора.
23. Назовите основания признания Брачного договора недействительным.
24. На какие виды подразделяются обязательства супругов?
25. Какие обязательства относятся к личным обязательствам каждого из супругов?
26. Каким имуществом отвечает супруг по своим личным обязательствам?
27. В каких случаях взыскание обращается на общее имущество супругов?
28. На какое имущество супругов обращается взыскание в случае причинения вреда их несовершеннолетними детьми?

Глава 11

УСТАНОВЛЕНИЕ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ДЕТЕЙ

11.1. Основания возникновения прав и обязанностей родителей и детей

Взаимные права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном порядке (часть первая ст. 50 КоБС). Это положение касается каждого родившегося ребенка от определенных родителей независимо от того, состоят ли родители в браке или нет, проживают совместно или раздельно.

Основанием возникновения родительского правоотношения является сложный фактический состав, включающий в себя два юридических факта:

– рождение ребенка (событие);

– государственную регистрацию рождения органом, регистрирующим акты гражданского состояния (действие).

В семейном праве происхождение ребенка от определенных родителей становится юридическим фактом лишь при условии его удостоверения компетентным органом – органом, регистрирующим акты гражданского состояния.

Регистрация рождения производится в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, по месту рождения детей или по месту жительства родителей либо одного из них (часть первая ст. 204 КоБС).

Заявление о рождении ребенка подается в устной или письменной форме родителями либо одним из них, а в случае болезни, смерти родителей или невозможности для них по иным причинам сделать заявление – по заявлению родственников, соседей, администрации организации здравоохранения, в которой находилась мать при рождении ребенка, или других лиц.

Заявление о регистрации рождения ребенка должно быть сделано не позднее трех месяцев со дня рождения ребенка, а в случае рождения мертвого ребенка – не позднее трех суток с момента рождения (ст. 206 КоБС).

Одновременно с подачей заявления о рождении ребенка в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, должны быть представлены следующие документы:

– документ, подтверждающий факт рождения ребенка;

– документы, подтверждающие личности родителей (одного из них) или личность заявителя и подтверждающие его полномочия;

– документы, являющиеся основанием для внесения сведений об отце в запись акта о рождении ребенка.

Свидетельство о рождении ребенка, выдаваемое органом, регистрирующим акты гражданского состояния, является доказательством происхождения ребенка от указанных родителей.

Происхождение детей устанавливается в отношении каждого из родителей.

Взаимные права и обязанности *между матерью и ребенком* возникают в силу факта их кровного родства независимо от того, рожден ли ребенок в браке его родителей или вне его. В основе их правоотношений лежит факт рождения ребенка данной матерью, удостоверенный медицинской справкой о рождении, если иное не предусмотрено ст. 52 КоБС.

В исключительных случаях, если роды происходили вне организации здравоохранения, факт рождения ребенка может быть подтвержден подписями свидетелей с составлением акта о рождении ребенка.

При отсутствии медицинской справки о рождении ребенка происхождение ребенка от матери может быть установлено на основании решения суда об установлении факта рождения или решения суда об установлении материнства (часть вторая ст. 51 КоБС).

Женщина, родившая ребенка, признается матерью и в том случае, если ребенок был зачат из яйцеклетки, изъятой из организма другой женщины, за исключением рождения ребенка суррогатной матерью (часть четвертая ст. 52 КоБС).

Матерью ребенка, рожденного суррогатной матерью, признается женщина, заключившая с суррогатной матерью договор суррогатного материнства (часть пятая ст. 52 КоБС).

Возникновение прав и обязанностей *между отцом и ребенком* необходимо рассматривать в зависимости от следующих обстоятельств:

– когда ребенок родился от родителей, состоящих между собой в браке;

– если отец добровольно признал своего внебрачного ребенка;

– когда отцовство установлено судом.

Отцом ребенка, рожденного в браке, является муж матери ребенка (часть четвертая ст. 51 КоБС). На этом основании мужчина и женщина, состоящие в браке, регистрируются органом, регистрирующим акты гражданского состояния, родителями ребенка в книге записи актов о рождении по заявлению любого из них.

Запись об отце ребенка производится на основании свидетельства о браке независимо от согласия мужа, при этом не имеет значения продолжительность состояния родителей в браке до рождения ребенка, а также то обстоятельство, что супруги проживают раздельно.

В таком же порядке записываются сведения о родителях, если брак между ними расторгнут, признан недействительным или если супруг умер, но с момента расторжения брака или признания его недействительным либо смерти супруга прошло не более 10 месяцев. Возражение бывшего супруга против такой записи органом, регистрирующим акты гражданского состояния, юридического значения не имеет, однако он может оспорить эту запись в установленном законом порядке.

11.2. Добровольное признание отцовства

Происхождение ребенка от отца, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается на основании совместного заявления отца и матери ребенка о регистрации установления отцовства, поданного в органы, регистрирующие акты гражданского состояния (часть пятая ст. 51 КоБС). Решающее значение при этом имеет воля отца, так как именно он официально признает ребенка своим. С момента рождения ребенка мать состоит с ним в семейных правоотношениях, поэтому в заявлении она дает только свое согласие на признание отцовства.

Мужчина, подавший такое заявление с матерью ребенка, считается отцом ребенка и записывается в его качестве в свидетельстве о рождении ребенка. При этом органом, регистрирующим акты гражданского состояния, не устанавливается его кровное родство с ребенком, а мужчина необязательно должен являться биологическим отцом ребенка. Мотивами признания себя отцом ребенка могут служить как гуманные соображения, так и заблуждение мужчины.

В случае лишения матери родительских прав, признания ее недееспособной или отобрания у нее ребенка по решению суда установление отцовства возможно только в судебном порядке (часть вторая ст. 57 КоБС).

Право признания своего отцовства принадлежит дееспособным лицам. Исключение законодатель допускает только в отношении лиц, ограниченных судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или допускающими немедицинское потребление наркотических веществ, так как они ограничены судом только в сфере имущественных, а не личных неимущественных правоотношений.

Лица, ограниченные судом в дееспособности, не лишены права признавать свое отцовство. Это означает, что с отца, ограниченного судом в дееспособности, могут быть взысканы алименты на содержание ребенка, однако органы опеки и попечительства или мать ребенка вправе не допускать его к воспитанию ребенка, поскольку он не может быть

надлежащим воспитателем. Такое положение сохраняется до вынесения судом решения об отмене ограничения дееспособности.

Законом о браке и семье не определен возраст, по достижении которого возникают родительские права и обязанности. Это означает, что они возникают независимо от возраста родителей. Так, женщина записывается матерью рожденного ею ребенка независимо от ее возраста, тем самым допускается возможность добровольного признания отцовства несовершеннолетним лицом. Если юноша смог стать отцом ребенка, то логично считать его правомочным записать ребенка на свое имя[1]. Согласия родителей (усыновителей, попечителей) несовершеннолетнего на подачу им соответствующего заявления о признании отцовства не требуется.

Происхождение ребенка от отца, не состоящего в браке с матерью ребенка, если мать ребенка состоит в браке с другим лицом, устанавливается на основании совместного заявления отца и матери ребенка о регистрации установления отцовства, заявления матери ребенка, подтверждающего, что ее муж не является отцом ребенка, и заявления мужа матери ребенка, подтверждающего, что он не является отцом ребенка, поданных в органы, регистрирующие акты гражданского состояния, или решения суда об установлении отцовства (часть шестая ст. 51 КоБС).

11.3. Установление отцовства в судебном порядке

В случае отказа фактического отца признать ребенка своим отцовство может быть установлено в судебном порядке.

Установление отцовства в судебном порядке возможно по ***иску*** (часть третья ст. 57 КоБС):

– одного из родителей несовершеннолетнего ребенка;

– опекуна или попечителя несовершеннолетнего ребенка;

– самого ребенка по достижении им совершеннолетия.

Дела об установлении отцовства рассматриваются судом в порядке искового производства при наличии следующих *условий*:

– родители ребенка не состоят в зарегистрированном браке на момент рождения ребенка;

– отсутствует совместное заявление родителей в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, об установлении отцовства;

– в свидетельстве о рождении ребенка отцом указано не определенное лицо, а запись о нем была произведена в порядке, установленном частью первой ст. 55 КоБС.

[1] См.: Рясенцев В. А. Семейное право. С. 163.

При установлении отцовства суд принимает во внимание доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от предполагаемого отца, или признание предполагаемым отцом ребенка. Суд может также принять во внимание совместное воспитание или содержание ребенка матерью и предполагаемым отцом ребенка, совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью и предполагаемым отцом ребенка до рождения ребенка (часть четвертая ст. 57 КоБС).

Иск об установлении отцовства может быть удовлетворен в случае, если суду будут представлены доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства перед *другими лицами*. В качестве доказательств для установления отцовства могут быть представлены:

– письма, телеграммы ответчика, в которых он сообщает о рождении его ребенка конкретной женщиной;

– его заявления по месту работы о предоставлении отгулов или отпуска в связи с рождением ребенка;

– показания свидетелей о проявлении ответчиком заботы о новорожденном ребенке и его матери, выборе имени новорожденному ребенка и т. д.

При этом доказательства могут быть зафиксированы как во время беременности матери, так и после рождения ребенка.

В необходимых случаях для разрешения вопросов, связанных с происхождением ребенка, суд может назначить *медико-генетическую экспертизу*, которая при современном уровне развития науки дает наиболее достоверное заключение об отце ребенка.

Под *участием в воспитании* понимается не только совместное проживание с матерью ребенка, но и регулярное посещение отдельно проживающим отцом ребенка, проявление к нему родительского внимания и заботы.

Под *совместным содержанием ребенка* матерью и ответчиком понимается нахождение ребенка на их совместном иждивении или оказание фактическим отцом систематической помощи в содержании ребенка независимо от размера этой помощи. Единичные факты оказания ответчиком материальной помощи или подарки не могут рассматриваться как участие в содержании.

Совместное проживание матери ребенка и его предполагаемого отца и ведение ими общего хозяйства могут подтверждаться наличием обстоятельств, характерных для семейных отношений (проживание в одном жилом помещении, общий бюджет, совместное питание, покупка продуктов и вещей, предназначенных для общего пользования, взаимная забота друг о друге и т. д.), т. е. таким поведением матери ребенка и ответчика, которое позволяет положительно говорить о наличии фактической семьи.

Наличие указанных обстоятельств или одного из них дает основание для вывода, что между мужчиной и женщиной сложились отношения, свидетельствующие о намерении создать семью.

Суд, вынесший решение об установлении отцовства, обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда направить выписку из этого решения в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту регистрации рождения ребенка (часть шестая ст. 57 КоБС).

На основании решения суда производится регистрация отцовства в органах, регистрирующих акты гражданского состояния. В решении суда должны содержаться все сведения, необходимые для регистрации отцовства (фамилия, имя, отчество отца, число, месяц и год его рождения, национальность, место постоянного жительства и др.).

Дети, родители которых не состоят в браке, имеют те же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, что и дети лиц, состоящих между собой в браке (часть пятая ст. 50 КоБС).

11.4. Оспаривание записи о родителях

Оспаривание происхождения ребенка возможно только в судебном порядке с представлением необходимых для этого доказательств. Запись о родителях *вправе оспорить* (часть первая ст. 58 КоБС):

– лицо, указанное в записи акта о рождении в качестве отца или матери ребенка;

– лицо, требующее признания его родителем ребенка в случае, если в записи акта о рождении в этом качестве записано другое лицо;

– опекун или попечитель несовершеннолетнего ребенка;

– сам ребенок, достигший совершеннолетия.

Лицо, записанное в качестве отца или матери ребенка, вправе оспорить произведенную запись в течение одного года с того времени, когда ему стало или должно было стать известным о произведенной записи либо об обстоятельствах, исключающих факт отцовства или материнства. Если к этому времени лицо, записанное отцом или матерью ребенка, являлось несовершеннолетним, годичный срок исчисляется со дня достижения им 18 лет.

Годичный срок в данном случае является сроком исковой давности. Если этот срок был пропущен истцом без уважительной причины, иск, по которому оспаривается запись об отцовстве или материнстве, может быть отклонен, хотя бы суд и установил, что лицо, записанное в качестве отца или матери, таковым не является.

Из общего правила о возможности оспаривания отцовства существуют следующие ***исключения***:

1. Иск лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, не подлежит удовлетворению, если в момент внесения записи о родителях в книгу записей актов о рождении на основании части второй ст. 54 КоБС этому *лицу было известно, что оно не является отцом ребенка*. В данном случае никакого нарушения прав лица не произошло, так как оно само пожелало, чтобы орган, регистрирующий акты гражданского состояния, произвел такую запись. Орган, регистрирующий акты гражданского состояния, должен разъяснить лицу юридические последствия такой записи, но не вправе воспрепятствовать, даже если органу, регистрирующему акты гражданского состояния, известно, что ребенок происходит от другого лица. Если совершение записи об отце ребенка было осуществлено, например, под влиянием обмана, насилия или угрозы в отношении соответствующего лица, то, ссылаясь на это обстоятельство, запись об отце ребенка может быть оспорена в суде и исключена из записи акта о рождении ребенка.

2. Супруг, давший в установленном порядке *согласие на применение в отношении своей жены методов вспомогательных репродуктивных технологий*, признается отцом рожденного ею ребенка и не вправе оспаривать свое отцовство**.** Однако муж может оспорить произведенную запись, если у него имеются доказательства, что действительной причиной беременности жены явилось не применение методов вспомогательных репродуктивных технологий, а супружеская измена (часть первая ст. 52 КоБС).

3. Лица, явившиеся *донорами половых клеток*, которые использовались при применении вспомогательных репродуктивных технологий, не вправе оспаривать отцовство или материнство ребенка, родившегося в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий (часть вторая ст. 52 КоБС).

4. *Мать ребенка, родившегося в результате применения методов вспомогательных репродуктивных технологий*, не вправе предъявлять иск об установлении отцовства к мужчине, явившемуся донором половых клеток, которые использовались при применении вспомогательных репродуктивных технологий (часть третья ст. 52 КоБС).

5. *Суррогатная мать, женщина, заключившая с суррогатной матерью договор суррогатного материнства, а также их супруги*, давшие в установленном порядке согласие на заключение договора суррогатного материнства, не вправе оспаривать материнство и (или) отцовство ребенка, рожденного суррогатной матерью, за исключением случая, когда

имеются доказательства того, что суррогатная мать забеременела не в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий (часть шестая ст. 52 КоБС).

При рождении ребенка у матери, не состоящей в браке, *если не имеется совместного заявления родителей о регистрации установления отцовства или решения суда об установлении отцовства*, сведения об отце ребенка вносятся в запись акта о рождении в следующем порядке (часть первая ст. 55 КоБС): в графу «отец» вносятся сведения о вымышленном лице – фиктивном отце, которому присваивается фамилия по фамилии матери (в мужском роде), а собственное имя и отчество фиктивного отца ребенка записываются по указанию матери. В этом случае права и обязанности у ребенка возникают только в отношении матери и ее родственников.

При случайном совпадении фамилии, имени и отчества фиктивного отца с реально существующим гражданином, у последнего не возникают никакие права и обязанности по отношению к ребенку, в свидетельстве о рождении которого содержатся сведения о фиктивном отце. Орган, регистрирующий акты гражданского состояния, при внесении сведений о фиктивном отце делает отметку, что сведения об отце ребенка внесены со слов матери.

Сведения об отце и матери ребенка, *если его родители неизвестны*, вносятся в запись акта о рождении по указанию лиц, подавших заявление о регистрации рождения ребенка (часть третья ст. 55 КоБС).

Вопросы для самоконтроля

1. Каким органом устанавливается происхождение ребенка от определенных родителей?
2. Каков общий порядок установления происхождения ребенка от матери?
3. Можно ли установить отцовство в отношении совершеннолетних детей?
4. Требуется ли согласие матери при добровольном установлении отцовства?
5. В каких случаях происхождение ребенка от конкретного мужчины устанавливается в судебном порядке?
6. Каковы основания, при наличии которых суд может вынести решение об установлении отцовства конкретного лица?
7. Назовите правовые последствия установления отцовства в судебном порядке.

8. Как производится запись об отце ребенка, рожденного матерью, не состоящей в браке, если не имеется совместного заявления родителей или решения суда об установлении отцовства?

9. Что такое презумпция отцовства?

10. В каких случаях возможно добровольное установление отцовства по единоличному заявлению отца?

11. Возможно ли установление отцовства до рождения ребенка?

12. Распространяется ли исковая давность на требования об установлении отцовства?

13. Где производится государственная регистрация установления отцовства судом?

14. Кто записывается родителем ребенка при применении методов вспомогательных репродуктивных технологий человека?

15. Кто и в каком порядке может оспорить запись родителей ребенка в книге записей рождений?

16. В каких случаях требование об оспаривании отцовства не подлежит удовлетворению?

17. Установлен ли срок исковой давности для оспаривания записи об отце ребенка?

Глава 12

ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ

12.1. Личные неимущественные права и обязанности родителей в отношении своих детей

Основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей от определенных родителей, удостоверенное в установленном законом порядке. Указанные права и обязанности возникают с момента рождения ребенка независимо от того, состоят родители в браке или нет, проживают совместно или раздельно.

Родительские права и обязанности имеют следующие *особенности*:

– родители обладают равными правами и несут равные обязанности в отношении своих детей;

– родительские права и обязанности ограничены во времени – при достижении ребенком совершеннолетия или приобретении ребенком полной дееспособности до совершеннолетия (путем эмансипации или вступлении в брак при снижении брачного возраста) они прекращаются;

– при осуществлении родительских прав и обязанностей должен соблюдаться приоритет интересов ребенка – приоритет прав и интересов ребенка является основополагающим при осуществлении родительских прав и обязанностей, и он закреплен во многих нормах КоБС;

– родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами – отступление от этого правила возможно только в случае, когда нарушаются интересы ребенка;

– осуществление родительских прав является одновременно и исполнением родительских обязанностей.

К *личным неимущественным правам и обязанностям родителей* относятся права и обязанности (ст. 68 КоБС):

– по определению собственного имени, отчества и фамилии детей;

– определению гражданства детей в случаях, предусмотренных законодательством о гражданстве;

– определению места жительства детей и их регистрации по месту жительства и месту пребывания;

– воспитанию детей, осуществлению ухода и надзора за ними;

– осуществлению представительства от имени своих детей;

– обеспечению защиты прав и законных интересов детей.

В соответствии с п. 1 ст. 7 Конвенции о правах ребенка (1989 г.) каждый ребенок имеет право на имя с момента рождения.

Имя ребенку дается по соглашению родителей. Ребенку может быть дано не более двух собственных имен (часть вторая ст. 69 КоБС). В тех случаях, когда родители намерены присвоить ребенку необычайное имя (Эволюция, Кризис и др.), орган записи актов гражданского состояния должен разъяснить им, что подобные имена могут породить массу неудобств и огорчений ребенку и порекомендовать дать имя из числа общеупотребительных. Орган, регистрирующий акты гражданского состояния, не вправе отказать в присвоении ребенку выбранного родителями собственного имени, если только оно не противоречит нормам общественной морали, национальным традициям. Однако принятие окончательного решения остается за родителями.

В случае если родители не могут договориться об имени ребенка, этот вопрос решается органом опеки и попечительства. На практике такие случаи крайне редки.

Отчество ребенку присваивается по собственному имени отца. В случае рождения ребенка матерью, не состоящей в браке (если не было добровольного признания ребенка отцом или отцовство не было установлено в судебном порядке), отчество ребенка определяется по собственному имени лица, записанного в качестве отца по указанию матери (часть третья ст. 69 КоБС).

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. Если родители носят разные фамилии, фамилия ребенку присваивается по их соглашению, а при отсутствии такового – по указанию органа опеки и попечительства (часть первая ст. 69 КоБС).

После расторжения родителями брака или признания его недействительным ребенок сохраняет фамилию, полученную им при рождении.

В случае если после расторжения брака ребенок остался проживать с родителем, принявшим добрачную фамилию или фамилию по новому браку, последний может ходатайствовать перед органом опеки и попечительства о присвоении ребенку этой же фамилии исходя из интересов ребенка.

Изменение фамилии ребенка, достигшего 10 лет, во всех случаях производится с его согласия, которое выявляется органами опеки и попечительства.

Родитель, чью фамилию носит ребенок, ставится в известность о возбуждении ходатайства об изменении фамилии ребенка, и его мнение наряду с другими обстоятельствами учитывается органами опеки и попечительства при решении вопроса об изменении фамилии ребенка.

Перемена фамилии обоими родителями влечет за собой изменение фамилии ребенка, не достигшего 16 лет (часть восьмая ст. 70 КоБС).

Национальность ребенка определяется национальностью родителей. Если национальность родителей различна, то при получении паспорта она определяется детьми самостоятельно, причем рекомендации родителей юридического значения не имеют.

Основания и порядок приобретения, сохранения и прекращения ребенком *гражданства Республики Беларусь* определяются законодательными актами и международными договорами Республики Беларусь (ст. 72 КоБС).

Местом жительства несовершеннолетних в возрасте до 14 лет признается место жительства их родителей, усыновителей или опекунов (п. 2 ст. 19 ГК). В случае раздельного проживания родителей вследствие расторжения брака или по другим причинам место жительства ребенка определяется по обоюдному согласию родителей, если иное не предусмотрено законодательными актами (часть вторая ст. 74 КоБС).

При отсутствии согласия между родителями спор о том, с кем будет проживать ребенок, разрешается судом исходя из интересов ребенка.

Воспитание детей является правом родителей и одновременно их конституционной обязанностью перед обществом.

Под воспитанием понимается забота о физическом, духовном и нравственном развитии детей, об их здоровье, образовании и подготовке к самостоятельной жизни в обществе (часть первая ст. 75 КоБС).

Право на воспитание детей принадлежит обоим родителям на равных основаниях. Родители имеют преимущественное право лично воспитывать своих детей. Будучи свободными в выборе методов и способов воспитания, родители должны исходить из интересов ребенка, общества и государства. В свою очередь, государство принимает меры по оказанию помощи родителям и другим лицам, воспитывающим детей.

Принадлежащее родителям право на воспитание детей является неотчуждаемым и не может быть передано другим лицам. Добровольный отказ родителей от осуществления родительских прав и выполнения родительских обязанностей не допускается.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения родителями обязанности по воспитанию детей они могут быть привлечены к семейно-правовой ответственности (лишению родительских прав (ст. 80 КоБС) или ограничению родительских прав (ст. 85 и 85^1 КоБС).

Основаниями прекращения права и обязанности родителей на воспитание являются:

– достижение детьми совершеннолетия;

– вступление в брак детей, не достигших совершеннолетия;

– усыновление детей;

– лишение или ограничение родителей в родительских правах;

– смерть детей или родителей либо объявление их умершими.

Родительские права признаются и за *лицами, не достигшими возраста 18 лет*, в случае рождения у них ребенка. Предусмотренные законом особенности реализации несовершеннолетними родителями своих родительских прав обусловлены объективными причинами и направлены на защиту прав и интересов как ребенка, так и его несовершеннолетних родителей.

Закон употребляет общее понятие «несовершеннолетние родители», не выделяя при этом какой-либо возрастной категории. Именно поэтому несовершеннолетние родители, если они состоят в браке, имеют право на совместное проживание с ребенком и самостоятельно осуществляют свои родительские права. До приобретения несовершеннолетними родителями, не состоящими в браке, дееспособности в полном объеме их ребенку назначается с согласия законных представителей опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия по вопросам воспитания детей, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства (часть четвертая ст. 75 КоБС).

Родители являются законными представителями своих несовершеннолетних детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми лицами и организациями, в том числе в судах, без специального полномочия (ст. 73 КоБС).

Свои полномочия на защиту прав и законных интересов детей родители подтверждают документами об отцовстве и материнстве – свидетельством о рождении ребенка или своим паспортом.

В зависимости от возраста детей в сфере гражданско-правовых отношений родители выполняют функции опекунов или попечителей, однако объем прав родителей как воспитателей значительно шире, чем опекунов или попечителей.

Закон возлагает на родителей защиту прав и законных интересов их несовершеннолетних детей (часть первая ст. 73 КоБС). Однако правовой защите со стороны родителей подлежит более широкий круг прав

детей, чем содержащийся в законе. Так, к ним относятся жилищные права ребенка, наследственные права, право на охрану его жизни и здоровья, право на социальное обеспечение, право на защиту чести и достоинства, а также другие права. При этом способы защиты могут быть самыми разнообразными. Родители могут принимать меры к предупреждению нарушений прав ребенка, могут требовать восстановления нарушенного права ребенка, могут выступать от имени несовершеннолетних в суде и т. д.

12.2. Споры, связанные с воспитанием детей

Поскольку родители наделены равными правами и обязанностями по воспитанию своих детей, предполагается, что и осуществлять их они должны в одинаковом объеме. В процессе воспитания ребенка между родителями возможны разногласия по поводу методов и способов воспитания. Они могут носить поверхностный характер и разрешаться родителями самостоятельно путем предоставления взаимных уступок и достижения договоренностей. Если же возникшие между родителями разногласия переросли в спор о праве, родителям предоставлена возможность для разрешения конфликта обратиться в суд.

Судебному рассмотрению подлежат следующие споры, связанные с воспитанием детей:

– о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей (ст. 74 КоБС);

– об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (ст. 77 КоБС);

– об устранении препятствий к общению с ребенком его деда и бабки (ст. 78 КоБС);

– о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения (ст. 79 КоБС);

– о возврате ребенка опекунам (попечителям) от лиц, удерживающих его у себя без законных оснований (ст. 159 КоБС);

– о лишении родительских прав (ст. 80 КоБС);

– о восстановлении в родительских правах (ст. 84 КоБС);

– об ограничении родительских прав (часть первая ст. 85, часть первая ст. 85^1 КоБС);

– об отмене ограничения родительских прав (часть четвертая ст. 85, часть третья ст. 85^1 КоБС).

В случае если родители проживают раздельно, с кем из них и кто из детей будет проживать, определяется соглашением сторон. Трудность

разрешения таких споров состоит в том, что и отец, и мать имеют равные права на воспитание детей. Если же родители сами не могут прийти к соглашению, с кем из них и кто из детей будет проживать, возникший спор разрешается судом по требованию одного или обоих родителей с участием органа опеки и попечительства.

Определяя место жительства детей, суд прежде всего учитывает отношения, складывающиеся между каждым из родителей и ребенком, кто из них проявлял большую заботу и внимание к детям, привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям, сестрам, дедушке и бабушке, если они проживают с одним из родителей, личные качества родителей, а также возможность создания надлежащих материально-бытовых условий и нравственно-психологической атмосферы, обеспечения надлежащего уровня воспитания. Уровень дохода одного из родителей не является определяющим условием для передачи ему детей, так как ребенок имеет право на получение содержания от второго родителя, что позволит компенсировать разницу. Суд принимает во внимание и желание ребенка, достигшего 10 лет, с кем из родителей он хотел бы проживать, однако оно не является обязательным для суда. Мнение ребенка по запросу суда выявляется органом опеки и попечительства по месту жительства ребенка (часть четвертая ст. 74 КоБС).

Передача ребенка одному из родителей не означает, что другой отстраняется от воспитания. Мать или отец, проживающие отдельно от детей, не только имеют право, но и обязаны принимать участие в их воспитании. Родитель, при котором проживают дети, не вправе препятствовать другому родителю общаться с детьми и участвовать в их воспитании (часть первая ст. 77 КоБС). Несовершеннолетние родители также имеют право на участие в воспитании своего ребенка.

В случае если между родителями сохраняются нормальные отношения, все вопросы о формах и методах воспитания детей, порядке участия в воспитании ребенка отдельно проживающего родителя определяются по взаимному соглашению родителей. При отсутствии такого соглашения порядок общения с ребенком отдельно проживающего родителя (место, время, продолжительность общения и т. д.) определяется судом, что указывается в резолютивной части решения.

Суд может принять решение об *ограничении общения с ребенком* одного или обоих родителей на определенный или неопределенный срок, если они нарушают Соглашение о детях или решение суда либо если их общение не отвечает интересам ребенка (часть вторая ст. 77 КоБС). Как

разъяснено в п. 13 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30 сентября 2004 г. № 11 «О практике рассмотрения судами споров, связанных с воспитанием детей», если родитель, при котором проживают дети, не выполняет Соглашение о детях или решение суда либо создает препятствия для их исполнения, а применение к нему мер, предусмотренных ст. 537 ГПК, положительных результатов не дало, то родитель, проживающий отдельно от детей, вправе потребовать передачи детей ему. Передача детей другому родителю возможна также в случае, если родитель, при котором проживают дети, оказывает на них негативное влияние.

Право на *общение со своими несовершеннолетними внуками* имеют дед и бабка независимо от того, находятся ли в браке родители внуков или брак между ними расторгнут (часть первая ст. 78 КоБС). В случае отказа родителей от предоставления деду или бабке возможности общаться с внуками порядок общения определяет суд, если такое общение не будет мешать нормальному воспитанию ребенка. В решении суда указываются время, место и порядок общения с внуками деда и бабки. При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего 10 лет (часть третья ст. 78 КоБС).

Имеют место случаи, когда дети по различным причинам могут находиться на фактическом попечении у родственников или даже у посторонних лиц. Например, ребенок может быть временно (на определенный срок) передан самими родителями по каким-либо причинам (отпуск, длительная командировка и т. д.) на воспитание деду, бабке, тете, дяде или другим родственникам и даже знакомым. По истечении оговоренного срока лица, у которых находится ребенок, отказываются возвратить его родителям под различными предлогами (ребенок к ним привык и не желает возвращаться домой, необходимо завершить начатый курс обучения в учреждении образования и т. д.). В таком случае родители лишаются права воспитывать своих детей, что вызывает у них необходимость обращаться в суд за защитой своих родительских прав.

Родители вправе *требовать возврата детей* от любого лица, удерживающего их у себя не на основании закона или судебного решения. Иск в защиту родительских прав может быть предъявлен также органом опеки и попечительства или прокурором (ст. 79 КоБС).

Иск о возврате ребенка предъявляется в суд по месту жительства лиц, у которых проживает ребенок. Истцами могут быть родители, ответчиками – лица, удерживающие у себя ребенка без достаточных осно-

ваний. Основаниями предъявления требования родителями о возврате ребенка являются:

– удержание ребенка иными лицами или другими родственниками ребенка;

– удержание основано не на законе (например, ребенок находится у опекуна в связи с установлением опеки) или судебном решении (судебное решение об усыновлении ребенка).

Требование о возврате родителям ребенка рассматривается судом в порядке искового производства.

Однако суд вправе отказать в удовлетворении иска, если придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает интересам ребенка. При этом суд учитывает продолжительность пребывания ребенка в семье лиц, которые фактически его воспитывали, а также желание ребенка, достигшего 10 лет (часть вторая ст. 79 КоБС).

В случае если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что ни родители, ни лица, у которых находится ребенок, не в состоянии обеспечить надлежащее воспитание ребенка, суд отказывает в удовлетворении иска и передает ребенка на попечение органа опеки и попечительства для наилучшего способа устройства дальнейшей его судьбы (часть третья ст. 79 КоБС).

Как и родители, опекун или попечитель ребенка вправе требовать по суду возврата ребенка, находящегося у него под опекой или попечительством, от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований, в том числе от близких родственников ребенка (родители, дед, бабка, родные братья и сестры) (часть первая ст. 159 КоБС). Требование опекуна (попечителя) о возврате ребенка от лиц, незаконно удерживающих его у себя, рассматривается судом в порядке искового производства с обязательным привлечением к делу органа опеки и попечительства. Суд с учетом мнения ребенка, достигшего 10 лет, может отказать в удовлетворении иска опекуну (попечителю) о возврате ребенка, если придет к выводу, что такая передача не отвечает интересам ребенка.

12.3. Лишение родительских прав

Родительские права и обязанности относятся к числу прав неотчуждаемых, от них нельзя отказаться или передать другому лицу. Однако если эти права и обязанности используются не по назначению, во вред ребенку, то возможна их утрата в результате судебного лишения родительских прав.

Лишение родительских прав – это крайняя семейно-правовая мера ответственности, влекущая за собой наиболее серьезные правовые последствия не только для родителя, но и для его ребенка. Она применяется только при виновном противоправном поведении родителей.

Лишение родительских прав носит исключительно индивидуальный характер. Даже в тех случаях, когда оба родителя лишаются родительских прав, по отношению к каждому из них в отдельности рассматриваются все обстоятельства дела, послужившие основаниями для этого. Не допускается лишение родительских прав на ребенка, который еще не родился.

На основании КоБС лишение родительских прав *допускается*:

– если изменить поведение родителей или одного из них в лучшую сторону практически невозможно;

– только судом;

– при наличии вины родителя.

В зависимости от конкретной обстановки в семье лишению родительских прав могут предшествовать предупредительные меры воздействия на родителей (беседы, оказание необходимой помощи со стороны органов опеки и попечительства, инспекций по делам несовершеннолетних, комиссий по делам несовершеннолетних и т. д.), ограничение родительских прав.

В случае если родители по не зависящим от них причинам не в состоянии понимать свои действия и поступки, связанные с осуществлением прав детей (психическое заболевание, глубокое слабоумие, инвалидность и т. д.), то в соответствии с законом их нельзя лишить родительских прав, а необходимо применять иные меры воздействия.

Основания для лишения родительских прав указаны в ст. 80 КоБС. Родители или один из них могут быть лишены родительских прав в отношении несовершеннолетнего ребенка, если будет установлено следующее:

1. *Уклонение от воспитания и (или) содержания ребенка.* Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей по воспитанию и (или) содержанию детей должно носить продолжительный, систематический характер и может выражаться в отсутствии заботы о нравственном и физическом развитии ребенка, его обучении, материально-бытовом обеспечении, подготовке к труду.

Разновидностью уклонения от выполнения родительских обязанностей является уклонение от содержания ребенка, когда лицо в течение

длительного времени без уважительных причин не оказывает помощи в содержании детей и его поведение свидетельствует о нежелании выполнять эту обязанность. Уклонение от уплаты средств на содержание детей может выражаться в сокрытии своего места жительства, места работы или вообще в отъезде в неизвестном направлении.

Действующим законодательством за уклонение от содержания ребенка без уважительных причин предусмотрена уголовная ответственность. За уклонение родителей более трех месяцев в течение года от уплаты по судебному постановлению средств на содержание несовершеннолетних или совершеннолетних нетрудоспособных и нуждающихся в материальной помощи детей предусматривается наказание в виде общественных работ, или исправительных работ на срок до двух лет, или ареста, или ограничения свободы на срок до трех лет, или лишения свободы на срок до одного года (ч. 1 ст. 174 УК).

За уклонение родителей от возмещения расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся или находившихся на государственном обеспечении, выразившееся в неявке на работу 10 и более рабочих дней в течение 3 месяцев либо в сокрытии или занижении ими размера заработной платы и приравненных к ней доходов, а равно в уклонении от трудоустройства по судебному постановлению, совершенном в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение, повлекшее за собой неисполнение или неполное исполнение обязательств по возмещению расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся или находившихся на государственном обеспечении, наказывается общественными работами, или исправительными работами на срок до двух лет, или арестом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на срок до одного года (ч. 2 ст. 174 УК).

2. *Злоупотребляют родительскими правами и (или) жестоко обращаются с ребенком.* Под злоупотреблением родительскими правами понимается использование родителями своих прав в ущерб интересам детей (например, создание препятствий в обучении, вовлечение в деятельность, носящую антиобщественный характер)[1]. Наиболее часто встречающимися случаями злоупотребления родительскими правами является запрещение посещения учреждения образования, принуждение детей к участию в религиозной секте, деятельность которой опасна для психического или физического здоровья ребенка, вовлечение детей

[1] См.: О судебной практике по делам о лишении родительских прав : постановление Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь от 30 сент. 2004 г. № 11.

в преступную деятельность, проституцию, употребление наркотических или психотропных веществ, эксплуатация детей различными способами. Как злоупотребление родительскими правами рассматривается незаконное расходование родителями имущества, принадлежащего ребенку, систематическое применение к ребенку антипедагогических мер воздействия, а также принуждение ребенка к чрезмерным занятиям спортом, музыкой или каким-либо иным видом деятельности в такой степени, что это становится опасным для его здоровья и пагубно отражается на его развитии.

Под жестоким обращением с детьми следует понимать как физическое насилие над ребенком (избиение, лишение свободы, пытки), так и психическое насилие (унижение, оскорбление, запугивание), а также покушение родителями на их половую неприкосновенность. Жестокое обращение предполагает как активные действия родителя по отношению к своему ребенку, так и бездействие, которое может выражаться в оставлении ребенка без пищи, тепла и т. д. Жестокое обращение родителей с ребенком может послужить основанием для возбуждения в отношении родителей уголовного дела.

3. *Оказание вредного воздействия на детей своим аморальным образом жизни.* Такое поведение родителей может выражаться не только в прямом воздействии на ребенка. Оно способно негативно повлиять на детей и тогда, когда направлено против других лиц, особенно если возраст детей позволяет осознавать аморальность образа жизни родителей и давать им собственную оценку (например, когда родители занимаются проституцией, сводничеством, содержат притон и т. д.) и причиняет детям нравственные страдания и психические травмы.

4. *При раздельном проживании родителей и ребенка отказ родителей от ребенка и подача ими письменного заявления о своем согласии на усыновление их ребенка другими лицами.* Чаще всего в качестве данного основания выступают отказы матерей от своих новорожденных детей в родильных домах. Особенно часто в таком положении могут оказаться несовершеннолетние матери, родившие ребенка вне брака, которым негде жить с ребенком.

По уважительным причинам дети могут быть оставлены в организациях здравоохранения, воспитательных, образовательных или иных учреждениях, если родители болеют или являются инвалидами, не имеют постоянного места жительства, находятся в тяжелой жизненной ситуации и не имеют возможности воспитания детей в данное время и т. д. Не является основанием для лишения родительских прав факт

нахождения несовершеннолетнего ребенка с недостатками физического или психического развития в учреждениях системы социальной защиты населения, так как родители имеют право устроить такого ребенка на полное государственное обеспечение.

При отказе без уважительных причин взять ребенка из организации здравоохранения после рождения или при оставлении ребенка в организации здравоохранения после рождения в обязательном порядке предъявляется иск о лишении родительских прав для того, чтобы ребенок как можно скорее мог быть передан в другую полноценную семью на воспитание.

5. *В течение шестимесячного срока после отобрания у родителей ребенка по решению комиссии по делам несовершеннолетних по месту нахождения ребенка не отпали основания для отобрания у них ребенка, указанные в части первой ст. 85[1] КоБС.* Данное основание применяется к родителям, в отношении которых было применено отобрание ребенка в порядке ст. 85[1] КоБС, которые уклоняются от лечения хронического алкоголизма или наркомании, продолжают вести аморальный образ жизни и не выполняют своих родительских обязанностей.

Перечень оснований, по которым родители могут быть лишены родительских прав, является исчерпывающим.

Лишение родительских прав преследует следующие цели:

– уберечь здоровье и психику детей;

– создать детям нормальные условия жизни;

– наказать родителей за их антиобщественное поведение;

– оказать воспитательное воздействие на других неустойчивых в семье и в быту граждан.

Лишение родительских прав производится в судебном порядке с обязательным участием прокурора и представителя органа опеки и попечительства. Невыполнение судом указанных требований закона является основанием для отмены решения суда.

К лицам, имеющим право возбуждения в судах дела о лишении родительских прав, относятся (часть первая ст. 81 КоБС):

– один из родителей ребенка и лица, их заменяющие (опекун, попечитель);

– прокурор;

– орган опеки и попечительства;

– комиссия по делам несовершеннолетних;

– инспекция по делам несовершеннолетних;

– иные организации, уполномоченные законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей (дома ребенка, школы-интернаты, детские дома, дома инвалидов и др.).

Например, инспекции по делам несовершеннолетних перед обращением в суд с иском о лишении родителей родительских прав проводят обследование условий жизни несовершеннолетних детей и собирают следующие документы:

– свидетельство о рождении ребенка (его копия);

– акты обследования условий жизни детей;

– заключение органа опеки и попечительства, утвержденное его руководителем;

– протоколы органов внутренних дел, копии приговоров судов, имеющие отношение к делу;

– характеристики родителей;

– документы организаций здравоохранения – при наличии хронических заболеваний (алкоголизм, наркомания);

– сведения о доходах родителей;

– иные сведения, которые истец сочтет необходимыми.

Иск о лишении родителей (единственного родителя) родительских прав, как правило, предъявляется по месту жительства (нахождения) ребенка.

Дело о лишении родительских прав рассматривается судом в порядке искового производства. Если суд при рассмотрении дела о лишении родительских прав обнаружит в действиях родителей или одного из них признаки преступления, он сообщает об этом прокурору для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Родители могут быть лишены родительских прав только в отношении тех детей, права и интересы которых они нарушают. В отношении детей, родившихся после вступившего в законную силу решения суда, их родительские права сохраняются.

Родители, лишенные родительских прав, *теряют все права, основанные на факте родства с ребенком*, в отношении которого они были лишены родительских прав (ст. 82 КоБС):

– на получение алиментов от своих совершеннолетних детей;

– на пенсионное обеспечение после смерти ребенка;

– на наследование по закону после смерти ребенка;

– быть опекуном, попечителем или усыновителем.

Данный перечень не является исчерпывающим. Лишение родительских прав влечет за собой утрату и других прав, основанных на факте родства с ребенком:

– на личное воспитание и образование детей;

– представительство и защиту их прав и интересов;

– истребование ребенка от других лиц;

– дачу согласия на эмансипацию несовершеннолетнего;

– дачу согласия на совершение несовершеннолетними детьми в возрасте от 14 до 18 лет сделок, которые они не могут совершить без согласия родителей;

– ходатайство об ограничении или лишении несовершеннолетнего ребенка в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;

– дачу согласия на усыновление (удочерение) их ребенка;

– получение назначенных ребенку алиментов, пособий, пенсий и иных платежей;

– получение льгот, предоставляемых трудовым законодательством (неполный рабочий день, неполная рабочая неделя, отпуск по уходу за ребенком и т. д.).

Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности по содержанию детей. Дети имеют право не только получать алименты от родителей, лишенных родительских прав, но за ними сохраняются все другие имущественные права, основанные на факте родства.

По просьбе родителей, лишенных родительских прав, опекун, попечитель ребенка могут разрешить им общение с ребенком. В случае отказа опекуна, попечителя от представления родителям, лишенным родительских прав, возможности общаться с ребенком порядок общения определяет орган опеки и попечительства, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка. В решении органа опеки и попечительства указываются время, место и порядок общения с ребенком родителей, лишенных родительских прав. При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего 10 лет. В случае несогласия с решением органа опеки и попечительства спор разрешается в судебном порядке (ст. 83 КоБС).

Лишение родительских прав носит бессрочный характер. Однако, исходя из приоритета воспитания детей в семье и проявляя гуманизм, законодатель допускает *восстановление в родительских правах*, если этого требуют интересы детей и дети не усыновлены (часть первая ст. 84 КоБС).

Восстановление в родительских правах производится только в судебном порядке по иску лица, лишенного родительских прав, но не ранее чем по истечении шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда о лишении родительских прав.

Иски о восстановлении в родительских правах предъявляются к другому родителю, опекуну, попечителю, приемным родителям и рассматриваются с обязательным участием прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

Рассматривая подобные иски, суды устанавливают, действительно ли изменился образ жизни родителей и в состоянии ли они воспитывать ребенка. Положительное решение принимается только в случае, если оно отвечает интересам ребенка.

Если ребенок достиг 10-летнего возраста, восстановление в родительских правах возможно только с его согласия. Восстановление в родительских правах невозможно, если ребенок был усыновлен и усыновление не было отменено или не было признано недействительным.

12.4. Ограничение родительских прав

Помимо лишения родительских прав закон предусматривает в качестве самостоятельной формы защиты прав и законных интересов ребенка ограничение родительских прав (ст. 85 и 85^1 КоБС).

Ограничение родительских прав представляет собой отобрание ребенка у родителей без лишения их родительских прав.

Отобрание ребенка у родителей без лишения родительских прав может производиться:

1. *По решению суда* в случае, если оставление ребенка у лиц, у которых он находится, опасно для ребенка по обстоятельствам, не зависящим от родителей или лиц, у которых он находится (часть первая ст. 85 КоБС). К таким обстоятельствам относятся психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств, серьезные физические дефекты и т. д. При этом закон не связывает ограничение в родительских правах с обязательным установлением недееспособности или ограниченной дееспособности родителей. Для ограничения родителей в родительских правах суду необходимо установить наличие реальной угрозы для жизни, здоровья и воспитания ребенка со стороны родителей в результате их поведения независимо от наступления негативных последствий.

Исполнение решения суда о передаче или отобрании ребенка от родителей или других лиц производится судебным исполнителем с обязательным участием представителя органа опеки и попечительства.

Решение суда о передаче или отобрании ребенка подлежит немедленному исполнению, если оставление ребенка у лиц, у которых он находится, может негативно сказаться на физическом или психическом здоровье ребенка либо привести к невозможности исполнения решения.

2. *По решению органа опеки и попечительства* в исключительных случаях при непосредственной угрозе жизни или здоровью ребенка (часть вторая ст. 85 КоБС). Это может выражаться в физическом или психическом воздействии на ребенка в виде оставления родителями ребенка без присмотра, питания, избиения или истязания ребенка родителями, грубого, пренебрежительного, унижающего человеческое достоинство обращения с ребенком, его оскорбления или эксплуатации и т. д.

Оценка реальной угрозы зависит от возраста ребенка. В этих случаях орган опеки и попечительства обязан немедленно уведомить прокурора и в семидневный срок после принятия решения обратиться в суд с иском о лишении родителей или одного из них родительских прав или об отобрании ребенка. При отобрании ребенка на основании решения органа опеки и попечительства решается вопрос о временном устройстве ребенка (передаче ребенка другому родителю, деду или бабке, передаче ребенка в интернатное учреждение) до решения вопроса о лишении родителя в судебном порядке родительских прав или их ограничении. Действия органов опеки и попечительства могут быть обжалованы родителями в суд.

3. *По решению комиссии по делам несовершеннолетних*. Если будет установлено, что родители или единственный родитель ведут аморальный образ жизни, что оказывает вредное воздействие на ребенка, являются хроническими алкоголиками или наркоманами либо иным образом ненадлежаще выполняют свои обязанности по воспитанию и содержанию ребенка, в связи с чем он находится в социально опасном положении, комиссия по делам несовершеннолетних по месту нахождения ребенка в трехдневный срок принимает решение о признании ребенка нуждающимся в государственной защите, отобрании ребенка у родителей (единственного родителя), установлении ему статуса детей, оставшихся без попечения родителей, о помещении ребенка на государственное обеспечение (часть первая ст. 85^1 КоБС).

Отобрание ребенка осуществляется в течение дня, следующего за днем принятия решения об отобрании ребенка комиссией по делам несовершеннолетних по месту нахождения ребенка. В состав комиссии включаются представители управления (отдела) образования, органа внутренних дел и при необходимости управления здравоохранения областного исполнительного комитета, Комитета по здравоохранению Минского городского исполнительного комитета, а также иных организаций.

Комиссия по делам несовершеннолетних по месту нахождения ребенка о принятом решении об отобрании ребенка в трехдневный срок уведомляет соответствующего прокурора.

Отобрание детей без лишения родительских прав производится в том же порядке, что и лишение родительских прав.

При отобрании детей без лишения родительских прав родители теряют:

– право лично воспитывать детей;

– определять место их жительства;

– право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей.

Вместе с тем родители, в отношении которых принято решение об отобрании у них ребенка, имеют право на общение с ребенком в порядке, установленном ст. 83 КоБС, и обязаны принимать участие в его воспитании в соответствии с планом защиты прав и законных интересов ребенка.

В свою очередь, ребенок имеет право на получение содержания от родителей, право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением. Кроме того, ребенок сохраняет все другие имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, в том числе право наследования.

По заявлению родителей, если согласно заключению органа опеки и попечительства отпали причины, послужившие основанием к отобранию ребенка, суд на основании части четвертой ст. 85 КоБС может вынести *решение о возвращении его родителям*. При вынесении решения суд исходит из интересов детей, при этом должно учитываться желание ребенка, достигшего 10-летнего возраста. Если возвращение ребенка родителям противоречит его интересам, то суд с учетом мнения ребенка вправе отказать в удовлетворении исковых требований родителей.

Отмена ограничения родительских прав влечет за собой их автоматическое восстановление.

Комиссия по делам несовершеннолетних по месту нахождения ребенка в шестимесячный срок после вынесения решения об отобрании ребенка обязана принять решение о возвращении ребенка, если отпали основания для отобрания ребенка, указанные в части первой ст. 85^1 КоБС.

В случае если основания для отобрания ребенка сохраняются, комиссия по делам несовершеннолетних обязана принять решение об обращении в суд с иском о лишении родителей (единственного родителя) родительских прав (часть пятая ст. 85^1 КоБС).

Вопросы для самоконтроля

1. Сколько собственных имен может иметь ребенок?
2. Требуется ли согласие ребенка на изменение его фамилии, имени, отчества?
3. Назовите виды личных прав родителей в отношении своих детей.
4. Кем осуществляется защита прав и законных интересов несовершеннолетних детей?
5. Какие меры ответственности установлены КоБС для родителей, осуществляющих родительские права в ущерб интересам детей?
6. В чем проявляется противоправное поведение родителя?
7. Перечислите основания для лишения родителей родительских прав.
8. По инициативе каких лиц может быть осуществлено лишение родительских прав в судебном порядке?
9. Укажите правовые последствия лишения родителей родительских прав.
10. При каких обстоятельствах возможно восстановление в родительских правах?
11. Какие лица могут быть инициаторами ограничения родительских прав?
12. В каких случаях возможно отобрание ребенка без лишения родительских прав?
13. Назовите отличия в правовых последствиях лишения родителей родительских прав и отобрания детей у родителей без лишения родительских прав.
14. При наличии каких оснований допускается вынесение судом решения о возвращении ребенка родителям?

Глава 13

ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ

13.1. Общая характеристика имущественных прав и обязанностей родителей и детей

Имущественные права и обязанности родителей в отношении своих детей определены в ст. 88 КоБС. Их можно сгруппировать следующим образом:

– права и обязанности по управлению делами и имуществом несовершеннолетних детей;

– обязанности по предоставлению содержания несовершеннолетним детям;

– обязанности по предоставлению содержания нуждающимся в помощи нетрудоспособным совершеннолетним детям;

– обязанности по возмещению расходов на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении.

На праве собственности ребенку могут принадлежать любое имущество и имущественные права: движимое и недвижимое имущество, ценные бумаги, вклады и средства, находящиеся в кредитных учреждениях, дивиденды по вкладам, заработок (доход) от результатов трудовой деятельности, стипендия и т. д.

Возможность распоряжаться имуществом, принадлежащим ему на праве собственности, ребенок приобретает с момента приобретения им полной дееспособности. До этого момента управление имуществом несовершеннолетнего ребенка осуществляют оба родителя по их взаимному согласию.

Право ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяется не только семейным, но и гражданским законодательством. Так, несовершеннолетние в *возрасте от 14 до 18 лет вправе* самостоятельно (ст. 25 ГК):

– распоряжаться своим заработком, стипендией и иными собственными доходами;

– осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности;

– вносить денежные средства в банки или небанковские кредитно-финансовые организации и распоряжаться ими в соответствии с законодательством;

– совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, совершаемые малолетними самостоятельно.

Все остальные сделки несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают с письменного согласия своих законных представителей – родителей, усыновителей или попечителей.

Несовершеннолетние в *возрасте до 14 лет вправе* самостоятельно совершать (ст. 27 ГК):

– мелкие бытовые сделки;

– сделки, направленные на безвозмездное получение выгод, не требующие нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации;

– сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Во всех остальных случаях за несовершеннолетних, не достигших 14 лет, сделки могут совершать от их имени только их законные представители – родители, усыновители или опекуны.

Родители как законные представители ребенка *обязаны* (ст. 89 КоБС):

– с надлежащей заботой осуществлять управление имуществом ребенка до достижения им совершеннолетия;

– сохранять размер этого имущества, а при возможности и умножать его.

При этом *родители не вправе* без согласия органа опеки и попечительства:

– отчуждать, отдавать в залог имущество, принадлежащее ребенку;

– отказываться от наследства от имени ребенка, принимать наследство под условием;

– отказываться от принятия в дар;

– требовать раздела имущества ребенка;

– совершать другие сделки, противоречащие интересам ребенка.

Управление делами несовершеннолетнего ребенка, осуществляемое родителями, не распространяется на заработки ребенка и предметы, отданные ему для свободного употребления.

Доход, полученный от использования имущества ребенка, должен в первую очередь обращаться на содержание и воспитание ребенка, а также может использоваться на другие обоснованные потребности семьи.

В случае если управление имуществом ребенка, осуществляемое родителями, ставит в опасность имущественное положение ребенка, то

органы опеки и попечительства вправе обязать родителей или одного из них составить опись имущества ребенка и представить отчет о его состоянии и управлении им. Кроме того, по иску органа опеки и попечительства, прокурора или одного из родителей суд может отстранить виновного родителя от управления имуществом ребенка или установить порядок такого управления (ст. 90 КоБС).

Действующее законодательство исходит из принципа раздельности имущества родителей и детей. Это означает, что дети и родители, проживающие совместно, не имеют прав собственности на имущество друг друга, однако они могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

В случае возникновения права общей собственности родителей и детей их отношения регулируются нормами гражданского законодательства.

Несовершеннолетние дети имеют право на получение содержания от своих родителей. Как правило, родители добровольно тратят часть своего заработка или иного дохода на удовлетворение потребностей своего ребенка: питание, одежду, лечение, образование и т. д. Таким образом, обеспечивается право ребенка на получение содержания и исполняется обязанность родителей по содержанию своих несовершеннолетних детей.

При уклонении родителя добровольно предоставлять содержание детям, эти средства взыскиваются в судебном порядке. Уклонение от уплаты алиментов по решению суда на содержание несовершеннолетних детей является основанием для лишения родительских прав, а также для привлечения родителя к уголовной ответственности.

13.2. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей

Закон обязывает родителей содержать своих несовершеннолетних детей, а нетрудоспособных нуждающихся в материальной помощи совершеннолетних детей – пожизненно (ст. 91 КоБС). Если родители не предоставляют добровольно средства на содержание своих детей, возникают алиментные обязательства, исполнение которых возможно на основании Соглашения об уплате алиментов, Соглашения о детях, Брачного договора либо решения суда.

Следует определить соотношение терминов «содержание» и «алименты».

Содержание представляет собой обеспечение кого-либо средствами к жизни.

Алименты (лат. alimentum – пища, пищевые продукты, иждивение) – только одна из составных частей содержания.

В современном праве термины «алименты», «алиментные обязательства» широко применяются только в семейном праве.

Выделяют следующие *признаки алиментов*, уплачиваемых на содержание несовершеннолетних детей[1]:

– алименты являются одним из источников существования ребенка;

– имеют строго целевое назначение – содержание несовершеннолетнего;

– выплачиваются ежемесячно;

– представляют собой обязанность каждого из родителей независимо от их экономического благополучия;

– носят сугубо личный характер;

– выплачиваются с момента рождения ребенка до достижения им совершеннолетия (при этом учитывается момент обращения за выплатой алиментов и наступление полной дееспособности до достижения совершеннолетия);

– выплачиваются на каждого несовершеннолетнего независимо от его обеспеченности и от того, где он находится (в другой семье или детском учреждении);

– сохраняются при лишении родительских прав и ограничении в родительских правах;

– являются семейно-правовой обязанностью, неисполнение которой влечет за собой применение семейно-правовой ответственности, а уклонение от уплаты алиментов – уголовной ответственности.

Обязанность по содержанию детей возлагается на обоих родителей. Основанием возникновения алиментной обязанности является происхождение детей от конкретных родителей.

Зарегистрированный в установленном законом порядке факт рождения женщиной ребенка обязывает мать предоставить содержание ребенку.

Алиментная обязанность отца основана на факте рождения ребенка женщиной, состоящей с ним в момент рождения ребенка в зарегистрированном браке, либо на факте добровольного признания им отцовства или установления отцовства в судебном порядке.

Дети, рожденные в браке, признанном судом недействительным, также имеют право на получение алиментов от своих родителей.

Обязанность родителей содержать своих несовершеннолетних детей возникает независимо от их дееспособности, трудоспособности или наличия у них материальных средств. Несовершеннолетие родителей также не освобождает их от алиментной обязанности. Нуждаемость детей в получении алиментов не имеет правового значения.

[1] См.: Нечаева А. М. Семейное право : курс лекций. С. 251.

Сущность *алиментной обязанности родителей* состоит в обеспечении ребенку нормального существования, поэтому алименты должны расходоваться только на содержание ребенка.

Алиментная обязанность носит строго личный характер. На нее не распространяются правила об уступке требований и по переводу долга. Она не передается по наследству, не может быть прекращена по соглашению управомоченного и обязанного субъектов, быть предметом договора дарения, залога или других гражданско-правовых сделок.

Обязанность родителей уплачивать алименты несовершеннолетним детям является безоговорочной. Это означает, что родители не могут быть освобождены от уплаты алиментов своим несовершеннолетним детям на том основании, что не имеют заработка или их дети в содержании не нуждаются.

Прекращается алиментная обязанность:

– в связи с достижением ребенком совершеннолетия;

– при наступлении у ребенка полной дееспособности ранее совершеннолетия (вступление в брак или эмансипация несовершеннолетнего);

– при усыновлении ребенка, на которого взыскивались алименты;

– со смертью обязанного или управомоченного лица.

В случае если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним и нуждающимся в помощи нетрудоспособным совершеннолетним детям, то средства на их содержание (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке (ч. 2 ст. 91 КоБС).

Действующим семейным законодательством предусмотрено два способа ***взыскания алиментов*** на несовершеннолетних детей в судебном порядке:

– в виде ежемесячных выплат в процентном отношении к заработку (доходу) плательщика (ст. 92 КоБС);

– в виде ежемесячных выплат в твердой денежной сумме или в сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин (ст. 94 КоБС).

Алименты на несовершеннолетних детей с их родителей взыскиваются в следующих размерах: на одного ребенка – 25 %, на двух – 33 %, на трех и более детей – 50 % заработка и (или) иного дохода родителей. При этом для трудоспособных родителей минимальный размер алимен-

тов в месяц должен составлять не менее 50 % на одного ребенка, 75 % – на двух детей, 100 % – на трех и более детей бюджета прожиточного минимума в среднем на душу населения.

Размер алиментов, взыскиваемых с родителей ***может быть уменьшен*** в следующих случаях (часть вторая ст. 92 КоБС):

1. *Наличие у родителя, обязанного уплачивать алименты, других несовершеннолетних детей*, которые при взыскании алиментов в установленном размере оказались бы менее обеспеченными материально, чем дети, получающие алименты.

В данном случае законодатель исходит из того, чтобы дети, на которых взыскиваются алименты, по возможности находились в одинаковом материальном положении с детьми плательщика алиментов, проживающими совместно с ним.

При разрешении таких дел суд исходит из заработка (дохода) плательщика алиментов с учетом нетрудоспособных членов его семьи, которых по закону он обязан содержать. Заработок супруга (супруги) или других членов семьи плательщика, а также того родителя ребенка, который взыскивает алименты, и членов его семьи учету не подлежит.

2. *Родитель, с которого взыскиваются алименты, является инвалидом I или II группы*. Такие инвалиды не всегда могут обходиться без посторонней помощи и нередко для них единственным источником доходов является пенсия. Вместе с тем они нередко нуждаются в дополнительных затратах на лекарства, усиленное питание, уход и т. д. При решении вопроса о снижении алиментов суд устанавливает, что плательщик находится в затруднительном положении и не имеет возможности уплачивать алименты в установленном законодателем размере. Если же такой плательщик алиментов хорошо материально обеспечен и имеет возможность уплачивать алименты в полном объеме (имеет вклад в банке, получает доход от иного имущества и т. д.), суд может отказать ему в уменьшении размера алиментов.

Инвалидность III группы не является основанием для снижения размера алиментов.

В исключительных случаях суд может ***освободить от уплаты алиментов*** родителя, являющегося инвалидом I или II группы, а также уменьшить минимальный размер алиментов, взыскиваемых с трудоспособного родителя, который по объективным причинам не может их уплачивать в установленных размерах (часть вторая ст. 92 КоБС). Перечень этих исключительных случаев, когда родитель по объективным причинам не может уплачивать алименты, в законе не определен, однако

они должны быть подтверждены соответствующими документами или иными доказательствами.

В случае если отпали обстоятельства, послужившие основанием для уменьшения размера алиментов, лицо, получающее алименты, вправе обратиться в суд с иском о взыскании алиментов в полном размере, установленном ст. 92 КоБС.

Закон предусматривает взыскание алиментов на содержание детей *в твердой денежной сумме или сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин*, подлежащей выплате ежемесячно, в следующих случаях (ст. 94 КоБС):

– родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок (доход) – нерегулярный, меняющийся заработок (доход) означает, что плательщику денежные средства поступают неравномерно (обычно нерегулярный заработок имеют сезонные рабочие, артисты, музыканты, художники, писатели и представители иных творческих профессий, лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, и др.);

– часть заработка (дохода) родитель получает в натуре – получение части заработка или дохода в натуре имеют лица, занимающиеся ведением крестьянского (фермерского) хозяйства или ведением подсобного хозяйства, доходы этих категорий лиц складываются как из стоимости натурального продукта, так и из выручки в денежном выражении;

– взыскание алиментов в установленном ст. 92 КоБС размере невозможно или затруднительно – это в большей степени касается лиц, занимающихся ведением крестьянского (фермерского) хозяйства.

Для определения размера твердой денежной суммы, подлежащей ежемесячной выплате, определяется годовой доход плательщика, который делится на 12 месяцев (для определения среднемесячного дохода). После чего к полученному результату применяются правила части первой ст. 92 КоБС.

В случаях если после распада семьи с каждым из родителей остается проживать ребенок, то обязанность уплачивать алименты с одного из родителей в пользу другого, менее обеспеченного, при отсутствии Соглашения о детях, Соглашения об уплате алиментов, если размер алиментов не определен Брачным договором, устанавливается судом в твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно с учетом материального и семейного положения родителей. Это позволяет обеспечить равное материальное обеспечение детей в случае значительного различия размера заработка их родителей.

Виды заработка или дохода родителей, из которых производится удержание алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей в соответствии со ст. 92 КоБС, определяются Правительством (ст. 95 КоБС). Как правило, удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей производится со всех видов заработка (денежного вознаграждения, содержания, денежного довольствия) и дополнительного вознаграждения как по основному месту работы, так и за работу по совместительству, которые получают родители, работающие в организациях любых организационно-правовых форм, а также на основе трудовых договоров в крестьянских (фермерских) хозяйствах и у индивидуальных предпринимателей, в денежной и натуральной форме. Размер удержания из заработной платы и приравненных к ней доходов исчисляется из суммы, оставшейся после удержания подоходного налога и обязательных страховых взносов в бюджет государственного внебюджетного фонда социальной защиты населения Республики Беларусь.

Закон предоставляет возможность временного взыскания алиментов на детей до рассмотрения дела судом. По делам о взыскании с родителей алиментов на содержание детей в случаях, когда ответчик записан родителем в свидетельстве о рождении ребенка, в соответствии со ст. 54 КоБС суд вправе до рассмотрения дела вынести определение о том, в какой мере ответчик обязан нести расходы по содержанию детей (ст. 97 КоБС).

Размер суммы, подлежащей временному взысканию, может быть определен в долевом или процентном отношении к заработку или иному доходу ответчика или в твердой денежной сумме либо сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин (часть вторая ст. 97 КоБС).

Взыскание алиментов по исполнительным документам с осужденных к исправительным работам производится из всего заработка без учета удержаний, произведенных по приговору или постановлению суда. При взыскании алиментов с осужденных, отбывающих наказание в исправительных колониях, тюрьмах, лечебных исправительных учреждениях, удержание производится из всего заработка и (или) иного дохода без учета отчислений на возмещение расходов по их содержанию в указанных учреждениях (ст. 102 УИК).

Родители, уплачивающие алименты на несовершеннолетних детей, могут быть привлечены в судебном порядке к *участию в дополнительных расходах*, вызванных исключительными обстоятельствами (ст. 96 КоБС). К таким обстоятельствам относятся: тяжелая болезнь ребенка, увечья детей, необходимость оплаты постороннего ухода за детьми

и т. д. Имеются в виду расходы, которые в обычных условиях родитель, получающий алименты на детей, не производит. Не считается исключительным обстоятельством, дающим основание для взыскания с родителей дополнительных расходов, несение затрат на обучение в музыкальной школе или спортивной секции.

Суд вправе обязать родителей принять *участие как в уже произведенных расходах, так и в расходах, необходимых на будущее время*. Размер возмещения произведенных и необходимых на будущее время расходов устанавливается судом в твердой денежной сумме или в сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин, исходя из материального и семейного положения лица, с которого взыскиваются алименты, и лица, получающего их. На родителей может быть возложена обязанность нести дополнительные расходы как в полном объеме, так и в какой-то их части.

В силу различных обстоятельств дети могут быть помещены на ***государственное обеспечение*** в детские интернатные учреждения (воспитательные, учебно-воспитательные, лечебно-профилактические, реабилитационно-воспитательные учреждения, учреждения социальной защиты и другие аналогичные учреждения – далее детские интернатные учреждения) либо переданы в опекунскую или приемную семью.

Родители, лишенные родительских прав, родители, у которых дети отобраны без лишения родительских прав по решению суда, родители, у которых дети отобраны по решению комиссии по делам несовершеннолетних по месту нахождения ребенка, родители, находящиеся в розыске, лечебно-трудовых профилакториях или в местах содержания под стражей, родители, отбывающие наказание в учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы, ограничения свободы, ареста, возмещают в полном объеме расходы, затраченные государством на содержание детей, за весь период нахождения детей на государственном обеспечении в детских интернатных учреждениях, учреждениях профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, детских домах семейного типа, опекунских семьях, приемных семьях. При этом обязанность возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, возникают со дня помещения ребенка на государственное обеспечение, но не ранее дня принятия решения комиссией по делам несовершеннолетних об отобрании ребенка, постановления органа, ведущего уголовный процесс, либо вступления в законную силу судебного постановления, приговора в отношении родителей (часть первая ст. 93 КоБС).

Расходы, затраченные государством на содержание детей, помещенных в детские интернатные учреждения, взыскиваются с каждого из родителей в процентном отношении к их заработку по нормам, установленным ст. 92 КоБС, либо в твердой денежной сумме или в сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин.

Расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, не возмещаются родителями, признанными недееспособными, а также родителями, которые не могут выполнять родительские обязанности по состоянию здоровья на основании заключения врачебно-консультационной комиссии, выданного государственной организацией здравоохранения (часть вторая ст. 93 КоБС).

Перечень заболеваний, при которых родители не могут выполнять родительские обязанности, устанавливается Министерством здравоохранения.

За несовершеннолетних родителей расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, возмещаются родителями или усыновителями этих несовершеннолетних родителей.

При отсутствии родителей, усыновителей, а также в случае непогашения расходов на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, родителями, усыновителями возмещение указанных расходов, начиная со дня помещения ребенка на государственное обеспечение, осуществляется несовершеннолетними родителями после достижения совершеннолетия либо с момента приобретения ими до достижения 18 лет дееспособности в полном объеме.

Родители, являющиеся иностранными гражданами или лицами без гражданства, временно пребывающие и временно или постоянно проживающие в Республике Беларусь, обязаны возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, в порядке, установленном законодательными актами Республики Беларусь, если их дети являются гражданами Республики Беларусь или лицами без гражданства.

Размер и состав расходов, затрачиваемых государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, устанавливаются Правительством.

Расходы на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, возмещаются в добровольном порядке либо взыскиваются в судебном порядке.

Средства на возмещение расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, пере-

числяются в доход бюджета, из которого финансируются детские интернатные учреждения, учреждения профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, детские дома семейного типа, опекунские семьи, приемные семьи в порядке, устанавливаемом законодательством (часть девятая ст. 93 КоБС).

За уклонение от возмещения расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, виновное лицо несет ответственность, установленную законодательством.

Взыскание алиментов, присужденных ранее одному из родителей, в случае помещения детей в интернатные учреждения, прекращается по определению суда.

13.3. Обязанности родителей по содержанию нетрудоспособных совершеннолетних детей

С достижением детьми совершеннолетия алиментная обязанность родителей в отношении несовершеннолетних детей прекращается. Однако родители обязаны обеспечивать содержание своим нуждающимся в помощи нетрудоспособным совершеннолетним детям (часть первая ст. 91 КоБС). При этом не имеет значения время наступления у них нетрудоспособности – до или после совершеннолетия и причины инвалидности. Как правило, нетрудоспособность связана с тем или иным заболеванием, повлекшим инвалидность, под которой понимается нарушение здоровья человека со стойким расстройством функций организма, приводящее к полной или значительной утрате профессиональной трудоспособности или существенным затруднениям в жизни.

Алиментная обязанность родителей в отношении нетрудоспособных совершеннолетних детей не является автоматическим продолжением обязанности, которую родители несли в отношении детей до достижения ими 18 лет. В связи с чем алименты на нетрудоспособных совершеннолетних детей взыскиваются судом по иску, предъявленному самим совершеннолетним или его опекуном.

Алиментное обязательство родителей в отношении совершеннолетних нетрудоспособных детей не является безусловным. Его ***основанием*** является сложный состав юридических фактов:

– родственная связь родителей и детей;
– достижение детьми совершеннолетия;
– нетрудоспособность детей;
– нуждаемость детей.

В соответствии с действующим законодательством ***нетрудоспособными*** признаются граждане, являющиеся инвалидами I и II группы или достигшие возраста общей нетрудоспособности. Инвалиды III группы могут быть признаны судом нетрудоспособными, если они не могут получить работу в соответствии с состоянием здоровья и рекомендациями врачебно-трудовой экспертной комиссии, поэтому вопрос о выплате им алиментов решается судом индивидуально в каждом конкретном случае.

Под нуждаемостью понимается обеспеченность лица средствами в размере ниже прожиточного минимума.

Лицами, ***нуждающимися в помощи***, признаются только нетрудоспособные, у которых нет достаточных средств для удовлетворения жизненно важных потребностей человека в пище, жилье, одежде, лечении и т. д. Получение нетрудоспособными совершеннолетними детьми пенсии, стипендии или пособия, а также наличие у них имущества, не приносящего дохода, не лишает их права на получение содержания от родителей, если имеющихся средств недостаточно для удовлетворения необходимых потребностей. При этом потребность совершеннолетних детей в материальной помощи должна определяться согласно прожиточному минимуму, установленному законом. При этом нетрудоспособный ребенок должен признаваться нуждающимся и в том случае, если он обеспечен средствами в размере, соответствующем прожиточному минимуму, но он нуждается в дополнительных средствах на приобретение лекарственных препаратов, дополнительного питания, оплату постороннего ухода и т. д.

Является ли лицо, требующее уплаты алиментов, нетрудоспособным и нуждающимся, определяется судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела.

Материальное положение сторон имеет решающее значение при установлении размера алиментов. Материальное положение плательщика (родителя) зависит от размера его дохода и числа лиц, находящихся у него на иждивении.

При оценке материального положения получателя алиментов (истца) суд учитывает наличие у него заработка, пенсии, имущества, приносящего доход, при этом суд учитывает всех алиментообязанных по отношению к нему лиц (другого родителя, совершеннолетних трудоспособных детей) независимо от того, предъявлено ли к ним требование или нет, а также наличие у плательщика других лиц, которых он обязан содержать (нетрудоспособные нуждающиеся родители, несовершеннолетние или совершеннолетние нетрудоспособные дети, нетрудоспособный нуждающийся супруг).

Размер алиментов, в случае отсутствия Соглашения об уплате алиментов и если размер алиментов не определен Брачным договором, определяется путем сопоставления материального положения плательщика и получателя алиментов.

Алименты на нетрудоспособных совершеннолетних детей взыскиваются в твердой денежной сумме или в сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин, выплачиваемой ежемесячно, исходя из материального и семейного положения лица, с которого взыскиваются алименты, и лица, в пользу которого они взыскиваются (ст. 99 КоБС).

Родители имеют право обратиться в суд с иском о снижении размера алиментов, если изменился их заработок, увеличилось число иждивенцев или у лица, получающего алименты, появился дополнительный доход.

Дети также имеют право требовать увеличения размера алиментов, если ухудшилось их материальное положение или улучшилось материальное положение родителя.

За уклонение от содержания своих нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей родители несут ответственность, установленную законодательством.

При восстановлении трудоспособности у детей или если они перестанут нуждаться в помощи родителей, плательщик алиментов вправе обратиться в суд с иском об освобождении его от уплаты алиментов.

13.4. Обязанности детей по содержанию родителей

Забота о родителях и оказание им материальной помощи является не только моральной, но и конституционной обязанностью детей. Забота детей о родителях предполагает оказание им всесторонней помощи, поддержки и проявление внимания. Нормы семейного права законодательно закрепляют эти обязанности детей в отношении своих родителей.

Содержание нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей является обязанностью их совершеннолетних трудоспособных детей (ст. 100 КоБС).

Как правило, совершеннолетние дети в силу своего морального долга перед родителями оказывают им необходимую помощь без принуждения. Если же дети не оказывают материальную помощь нетрудоспособным нуждающимся родителям, последние могут взыскать с детей алименты в судебном порядке.

Основаниями для возникновения этого ***алиментного обязательства*** является наличие следующих необходимых условий:

– родственная связь между родителями и детьми;

– достижение детьми совершеннолетия;

– трудоспособность детей;

– нетрудоспособность родителей;

– нуждаемость родителей.

Взыскание алиментов в судебном порядке на содержание нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей возможно только с трудоспособных детей, достигших совершеннолетия. Несовершеннолетние, а также нетрудоспособные совершеннолетние дети не могут быть понуждены к уплате алиментов даже в том случае, если они работают и имеют достаточный заработок для оказания помощи родителям.

Нетрудоспособность и нуждаемость родителей определяется так же, как и в отношении совершеннолетних детей.

Алименты на содержание нетрудоспособных родителей взыскиваются в твердой денежной сумме или сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин, выплачиваемой ежемесячно исходя из материального и семейного положения родителей и каждого из детей (часть первая ст. 102 КоБС).

При *определении размера алиментов* суд учитывает всех совершеннолетних детей данного родителя независимо от того, предъявлено ли требование ко всем детям либо только к одному или нескольким из них (часть вторая ст. 102 КоБС). Закрепление этого правила обусловлено тем, что на всех совершеннолетних трудоспособных детей возлагается равная обязанность содержать своих нетрудоспособных нуждающихся родителей.

В случае если родитель предъявляет иск не ко всем детям, а только к некоторым, суд при определении размера алиментов принимает во внимание суммы, которые родители могли бы получить при взыскании алиментов со всех совершеннолетних детей. Часть средств, которая приходится на долю детей, с которых родитель не требует взыскания алиментов, не распределяется между ответчиками, а исключается из алиментной суммы.

При определении размера алиментов, взыскиваемых с детей на содержание родителей, суд исходит из конкретных обстоятельств дела, которые могут быть различными. Например, если один или оба родителя проживают с одним из детей: кем из детей, в каких формах и каком размере оказывается материальная помощь родителям, а кем – нет; материальное

положение сторон (с учетом всех источников доходов как детей, так и родителей), а также причин, вынудивших нетрудоспособного родителя обратиться в суд с иском о взыскании алиментов. В связи с чем при определении конкретной суммы алиментов суд может установить неравные доли алиментов для детей, взыскиваемых на содержание родителей.

В случае если после установления судом размера алиментов, подлежащих взысканию с детей на содержание нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, изменилось материальное или семейное положение родителей или детей, суд вправе по иску любого из них изменить установленный размер алиментов (ст. 103 КоБС).

Законом предусмотрены основания освобождения детей от обязанности по содержанию родителей и возмещению затрат по уходу за ними.

Дети могут *быть освобождены от обязанности по содержанию своих родителей* и возмещению затрат по уходу за ними, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения родительских обязанностей (часть первая ст. 101 КоБС). Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей может выражаться в отсутствии заботы об их нравственном или физическом развитии, здоровье, обучении, уклонении от уплаты алиментов, отказе от участия в дополнительных расходах по созданию необходимых для жизни бытовых условий и т. д.

Для освобождения детей от обязанности по содержанию своих родителей и возмещению затрат по уходу за ними необязательно, чтобы родители были осуждены за злостную неуплату алиментов. Достаточно доказать суду, что родители безразлично относились к судьбе детей и не предоставляли им содержания в прошлом по своей вине, хотя имели такую возможность.

В случае если родители не принимали участия в воспитании или содержании своих детей по независящим от них причинам (например, в связи с длительной болезнью), то трудоспособные совершеннолетние дети не будут освобождены судом от уплаты алиментов на содержание своих нетрудоспособных нуждающихся родителей.

Родители, лишенные родительских прав, *утрачивают право на получение содержания* от своих детей (часть вторая ст. 101 КоБС). Эта норма закона основана на том, что родители, лишенные родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в отношении которого они лишены родительских прав. Вместе с тем если родители будут восстановлены в родительских правах, то они не утрачивают право на получение содержания от своих детей.

13.5. Соглашение об уплате алиментов

Заключение Соглашения об уплате алиментов является правом, а не обязанностью сторон.

Соглашение об уплате алиментов является самостоятельным видом договора, имеющим определенные сходства и различия с другими договорами.

Сторонами Соглашения об уплате алиментов выступают *плательщик* – лицо, обязанное в соответствии с семейным законодательством выплачивать содержание (алименты), и *получатель* – лицо, уполномоченное в соответствии с семейным законодательством требовать уплаты содержания (алиментов).

Соглашение заключается между родителем, обязанным уплачивать алименты, и лицом, получающим алименты (часть первая ст. 103^1 КоБС). В отличие от семейного законодательства большинства стран СНГ, которое предусматривает возможность заключения Соглашения об уплате алиментов между всеми лицами, обязанными уплачивать алименты, и лицами, получающими алименты, семейное законодательство Республики Беларусь предоставляет право заключения Соглашения об уплате алиментов только на несовершеннолетних детей или нетрудоспособных нуждающихся в помощи совершеннолетних детей.

При недееспособности родителя, обязанного уплачивать алименты, или получателя алиментов Соглашение об уплате алиментов от их имени заключается законными представителями этих лиц (опекунами). Если Соглашение об уплате алиментов будет заключено с гражданином, признанным судом недееспособным, а не с его законным представителем (опекуном), оно будет ничтожным.

Лица, не обладающие дееспособностью в полном объеме (несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет и лица, ограниченные судом в дееспособности), заключают Соглашение об уплате алиментов с согласия своих законных представителей, а при их отсутствии – с согласия органа опеки и попечительства (часть вторая ст. 103^1 КоБС).

Содержание Соглашения об уплате алиментов составляют его *условия*, определяющие размер, способы, порядок, сроки уплаты алиментов и другие важные для сторон вопросы.

Размер алиментов определяется соглашением сторон. Однако размер алиментов, уплачиваемых на несовершеннолетних детей по Соглашению об уплате алиментов, не может быть ниже размера алиментов, которые получатель алиментов мог бы получить при взыскании алиментов в судебном порядке (ст. 103^5 КоБС). При несоблюдении этого положения Соглашение об уплате алиментов по требованию законных представителей получателя алиментов может быть признано судом недействительным.

Способы и порядок уплаты алиментов по Соглашению об уплате алиментов определяются соглашением сторон.

Алименты в соответствии с Соглашением об уплате алиментов *могут уплачиваться*:

– в процентном отношении к заработку и (или) иному доходу родителя, обязанного уплачивать алименты;

– в твердой денежной сумме, уплачиваемой периодически;

– в твердой денежной сумме, уплачиваемой единовременно;

– путем передачи имущества в собственность ребенка.

Кроме того, в Соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрено сочетание различных способов уплаты алиментов. Например, уплата алиментов в процентном отношении к заработку с одновременным предоставлением какого-либо имущества.

Соглашение об уплате алиментов, предусматривающее передачу недвижимого имущества в собственность ребенка, подлежит государственной регистрации и является основанием для государственной регистрации перехода права собственности на это недвижимое имущество.

Сроки уплаты алиментов определяются путем указания дней уплаты алиментов либо периодов времени, по истечении которых производится их уплата. В Соглашении об уплате алиментов может быть указан срок единовременного представления денежной суммы или имущества.

С целью защиты алиментов от инфляции предусматривается индексация размера алиментов, уплачиваемых в твердой денежной сумме по Соглашению об уплате алиментов. Если в Соглашении об уплате алиментов не предусмотрен порядок индексации, то индексация производится в соответствии со ст. 113 КоБС (ст. 103^7 КоБС).

Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит обязательному нотариальному удостоверению (часть первая ст. 103^2 КоБС). Соглашение об уплате алиментов, предусматривающее передачу недвижимого имущества в собственность ребенка, подлежит государственной регистрации в организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, вступает в силу в части условий, касающихся недвижимого имущества, с момента государственной регистрации Соглашения об уплате алиментов и является основанием для государственной регистрации перехода пра-

ва собственности на это недвижимое имущество (часть первая ст. 103^2 КоБС). Несоблюдение установленной законом формы Соглашения об уплате алиментов влечет за собой его недействительность.

Соглашение об уплате алиментов является актом, подлежащим исполнению в порядке, определенным ГПК. В случае нарушения Соглашения об уплате алиментов исполнительный документ, выданный на основании такого соглашения, подлежит исполнению в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве (часть третья ст. 103^2 КоБС).

Соглашение об уплате алиментов может быть *изменено или расторгнуто* в любое время по взаимному соглашению сторон. Соглашение об уплате алиментов, предусматривающее передачу имущества в собственность ребенка, изменяется или расторгается с согласия органов опеки и попечительства, а в случае приобретения несовершеннолетним дееспособности в полном объеме – с согласия ребенка. Изменение или расторжение Соглашения об уплате алиментов производится в той же форме, что и само Соглашение об уплате алиментов. Односторонний отказ от исполнения Соглашения об уплате алиментов или одностороннее изменение его условий не допускается (часть четвертая ст. 103^3 КоБС).

При существенном изменении материального или семейного положения сторон и недостижении соглашения об изменении или расторжении Соглашения об уплате алиментов в установленном гражданским законодательством порядке заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском об изменении или расторжении этого соглашения. При рассмотрении иска об изменении или расторжении Соглашения об уплате алиментов суд вправе учесть любой заслуживающий внимания интерес сторон (часть пятая ст. 103^3 КоБС).

Соглашение об уплате алиментов может быть признано судом недействительным, если предусмотренные соглашением условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку и (или) нуждающемуся в помощи нетрудоспособному совершеннолетнему ребенку существенно нарушают их права и законные интересы на момент заключения такого соглашения (ст. 103^4 КоБС).

С иском о признании Соглашения об уплате алиментов *недействительным* могут обратиться:

– законный представитель несовершеннолетнего ребенка;

– сам несовершеннолетний ребенок, достигший 14 лет;

– нуждающийся в помощи нетрудоспособный совершеннолетний ребенок;

– представитель нуждающегося нетрудоспособного совершеннолетнего ребенка;

– орган опеки и попечительства;

– прокурор.

При отсутствии у несовершеннолетнего ребенка в возрасте от 14 до 18 лет законного представителя дело о признании Соглашения об уплате алиментов недействительным рассматривается с обязательным участием органа опеки и попечительства и прокурора.

К заключению, исполнению, изменению, расторжению и признанию недействительным Соглашения об уплате алиментов применяются нормы ГК, регулирующие заключение, исполнение, расторжение и признание недействительными гражданско-правовых сделок, если иное не предусмотрено законом (часть первая ст. 103^3 КоБС).

К *основаниям прекращения* Соглашения об уплате алиментов помимо расторжения и признания его недействительным относятся:

– истечение срока действия Соглашения об уплате алиментов;

– смерть одной из сторон;

– иные основания, предусмотренные ГК для прекращения гражданско-правовых сделок.

Вопросы для самоконтроля

1. На основании каких юридических фактов возникают алиментные обязательства?

2. Возникает ли алиментное обязательство у лиц, отцовство которых установлено в судебном порядке?

3. Несут ли обязанность по содержанию своих детей родители, лишенные родительских прав?

4. Обязаны ли выплачивать алименты несовершеннолетние нетрудоспособные или недееспособные родители?

5. Обязаны ли выплачивать алименты лица, находящиеся в местах лишения свободы?

6. Какие лица вправе предъявить в суд иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей?

7. В каком размере взыскиваются алименты на содержание несовершеннолетних детей?

8. В каких случаях алименты на содержание несовершеннолетних детей взыскиваются в твердой денежной сумме или сумме, соответствующей определенному количеству бюджетов прожиточного минимума?

9. С каких видов заработка или иного дохода производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей?

10. В каких случаях родители, уплачивающие алименты, могут быть привлечены судом к участию в дополнительных расходах на содержание несовершеннолетних детей?

11. При каких условиях совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных родителей?

12. От чего зависит размер алиментов, взыскиваемых с детей на содержание своих родителей?

13. В каких случаях суд может освободить совершеннолетних детей от обязанности по содержанию своих родителей?

14. В каких случаях родители утрачивают право на получение содержания от своих детей?

15. Подлежат ли суммы алиментных выплат индексации и в каком размере?

16. Дайте определение понятия Соглашения об уплате алиментов.

17. Кто является субъектом Соглашения об уплате алиментов?

18. Раскройте содержание Соглашения об уплате алиментов.

19. В какой форме заключается Соглашение об уплате алиментов?

Глава 14

ПОРЯДОК УПЛАТЫ ИЛИ ВЗЫСКАНИЯ АЛИМЕНТОВ

14.1. Уплата алиментов в добровольном порядке

Обязанность родителей по содержанию несовершеннолетних детей является не только их моральной, но и правовой обязанностью, которая, как правило, исполняется добровольно.

Добровольную уплату алиментов по договоренности между родителями законодатель рассматривает как обычное и нормальное явление, а взыскание алиментов по решению суда – как дополнительную меру их обеспечения.

Действующий закон предусматривает два порядка уплаты алиментов:

– добровольный – по соглашению сторон об уплате алиментов;

– судебный – по решению суда о взыскании алиментов.

Добровольный порядок уплаты алиментов применяется в случаях, если между сторонами нет спора в отношении алиментной обязанности соответствующего лица. Вместе с тем добровольный порядок уплаты алиментов не исключает права взыскателя алиментов в любое время обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов.

Алименты уплачиваются ежемесячно, если иное не определено Брачным договором, Соглашением о детях, Соглашением об уплате алиментов. При этом уплата алиментов за текущий месяц производится не позднее последнего дня следующего за ним месяца (часть третья ст. 104 КоБС).

Алименты могут быть уплачены на будущее время с учетом ст. 92 и 110 КоБС в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве. Возможность уплаты алиментов на будущее время также может быть предусмотрена Соглашением об уплате алиментов в соответствии со ст. 103^{6} КоБС (часть четвертая ст. 104 КоБС).

В добровольном порядке алименты могут уплачиваются двумя *способами*:

– лицом, обязанным их платить, лично (непосредственно вручаются получателю, пересылаются по почте либо зачисляются на счет получателя с использованием банковского перевода и т. д.);

– путем удержания из заработной платы по месту работы, получения пенсии, стипендии или иных видов доходов.

Основанием для удержания алиментов по месту работы, выплаты пенсии, стипендии или иного дохода лица, обязанного их уплачивать,

является заявление плательщика. Нотариальное удостоверение такого заявления не требуется.

Наниматель, выплачивающий заработную плату, организация, выплачивающая пенсии, пособия, стипендии и осуществляющая другие выплаты, обязаны на основании письменного заявления лица, уплачивающего алименты, или исполнительного листа ежемесячно удерживать из его заработной платы, пенсии, пособия, стипендии и других выплат денежные суммы установленных размеров с учетом ограничений, предусмотренных законодательными актами, и выплачивать (перечислять на счет, переводить по почте за счет средств лица, уплачивающего алименты) не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы, пенсии, пособия, стипендии и осуществления других выплат лицу, указанному в заявлении или исполнительном листе (часть первая ст. 105 КоБС).

При добровольной уплате алиментов плательщик должен соблюдать следующие правила:

– при перемене места работы заново подать заявление об удержании алиментов по новому месту работы;

– добровольно погасить задолженность, образовавшуюся при перемене места работы.

Письменное заявление родителя ребенка об удержании алиментов не подлежит принудительному исполнению, поэтому лицо, изъявившее желание добровольно уплачивать алименты, имеет право в любое время увеличить их размер либо прекратить выплату алиментов путем подачи нанимателю нового письменного заявления.

В случае невыполнения обязанности по удержанию алиментов из заработной платы, пенсии, пособия, стипендии и других выплат виновные в этом работники могут быть привлечены к ответственности в порядке, установленном законодательными актами (часть четвертая ст. 105 КоБС).

Удержание алиментов на основании заявления не может производиться, если общая сумма, подлежащая взысканию на основании заявления плательщика и исполнительных документов, превышает 50 % причитающихся должнику заработка и (или) иного дохода, из которых производится удержание алиментов, а также если с должника взыскиваются по судебному постановлению алименты на детей от другой матери, за исключением случая, предусмотренного частью третьей ст. 106 КоБС.

В этих случаях вопрос о взыскании алиментов разрешается судом, о чем извещаются заявитель и лицо, в пользу которого взыскиваются алименты.

Удержание алиментов на основании заявления лица, уплачивающего алименты, при уплате алиментов на несовершеннолетних детей может производиться и в случае, если общая сумма удержаний на основании такого заявления и исполнительных документов превышает 50 % заработка и (или) иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты, но не свыше 70 % (часть третья ст. 106 КоБС).

Заявления лица, уплачивающего алименты, об удержании алиментов, об изменении их размера и о прекращении выплаты алиментов наниматель, выплачивающий заработную плату, организация, выплачивающая пенсии, пособия, стипендии и осуществляющая другие выплаты, обязаны регистрировать и хранить в порядке, установленном для хранения исполнительных документов.

За утрату этих документов виновные в этом должностные лица несут ответственность в соответствии с законодательными актами (часть вторая ст. 108 КоБС).

В случае если плательщик алиментов переходит на другую работу или меняет место жительства, то удержание алиментов по заявлению плательщика прекращается. О прекращении выплат в трехдневный срок наниматель обязан сообщить получателю алиментов.

14.2. Взыскание алиментов в судебном порядке

Субъективное право на получение содержания от своих родителей у ребенка возникает с момента его рождения. Если один из родителей не исполняет своей обязанности по содержанию ребенка добровольно либо нарушает условия договора об уплате алиментов на ребенка, то к нему может быть предъявлен иск о взыскании алиментов. Кроме того, добровольный порядок уплаты алиментов не исключает права взыскателя алиментов в любое время обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов.

Право на обращение в суд с иском о взыскании алиментов имеют заинтересованные лица (один из родителей несовершеннолетнего ребенка, его опекун, попечитель, прокурор, орган опеки и попечительства и др.).

Заявление о взыскании алиментов может быть подано по месту жительства ответчика или истца. Если место жительства ответчика неизвестно, то заявление подается по последнему известному месту жительства ответчика или по месту нахождения его имущества. В таких случаях суд через органы внутренних дел объявляет розыск ответчика.

Требование о взыскании алиментов подлежит судебной защите независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на по-

лучение содержания, и независимо от причин, по которым лицо ранее не обращалось в суд (ст. 109 КоБС). Таким образом, обращение в суд заинтересованного лица с иском о взыскании алиментов сроками не ограничено, поэтому получатель алиментов имеет право в любое время обратиться с иском в суд независимо от того, когда обязанное лицо начало уклоняться от выполнения своей обязанности по содержанию ребенка.

Алименты на несовершеннолетних детей могут быть взысканы в судебном порядке на основании судебного приказа. **Судебный приказ** – это судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, предусмотренным ст. 394 ГПК. В соответствии с указанной статьей определение о судебном приказе может быть выдано по требованию о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, если такое требование не связано с установлением отцовства или материнства либо необходимостью привлечения других заинтересованных лиц.

Заявление о возбуждении приказного производства подается в суд получателем алиментов в письменной форме по месту жительства ответчика.

Судья выдает определение о судебном приказе единолично без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений. Определение в судебном приказе выносится в трехдневный срок со дня поступления заявления в суд.

В определении о судебном приказе указывается (ст. 397 ГПК):

– номер производства и дата вынесения определения, указание о вступлении определения в законную силу;

– наименование и адрес суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение;

– сведения о взыскателе (фамилия, имя, отчество, место жительства и место работы);

– сведения о должнике (фамилия, имя, отчество, место жительства и место работы);

– нормы права, на основании которых удовлетворяется требование о взыскании алиментов;

– фамилия, имя, отчество и дата рождения каждого ребенка, на содержание которых присуждены алименты;

– размер алиментов, взыскиваемых ежемесячно с плательщика алиментов, и срок их взыскания.

В течение трех дней после вынесения определения о судебном приказе судья направляет его копию должнику с уведомлением о вручении.

Должник вправе в 10-дневный срок со дня получения копии определения направить в суд возражения против заявленных требований с использованием любых средств связи.

Если в установленный срок от должника не поступит в суд возражение, судья выдает взыскателю определение о судебном приказе с указанием даты вступления его в законную силу, заверенное печатью суда с изображением Государственного герба Республики Беларусь, для предъявления его к исполнению.

По общему правилу алименты присуждаются на будущее время со дня предъявления иска в суд.

За *прошлое время* алименты могут быть взысканы в следующих случаях:

– если судом будет установлено, что до обращения в суд истцом предпринимались меры к получению средств на содержание ребенка, но они не были получены вследствие уклонения обязанного лица от их уплаты (под уклонением от уплаты алиментов понимается виновное противоправное поведение обязанного к уплате алиментов лица в то время, когда истец обращался к нему непосредственно или через суд с требованием выплаты необходимых денежных сумм на содержание ребенка (например, с целью уклонения от уплаты алиментов ответчик изменяет свое место жительства или работы и истец вынужден осуществлять его розыск самостоятельно, или путем объявления розыска по решению суда));

– если взыскивается задолженность, которая образовалась при уплате алиментов в добровольном порядке в связи с переменой места работы плательщика алиментов.

Взыскание алиментов по исполнительному листу за прошлое время производится не более чем за три года, предшествовавших предъявлению исполнительного листа к взысканию (часть первая ст. 110 КоБС). Этот срок является пресекательным, т. е. он прекращает право на получение денежных сумм за пределами указанного в законе срока.

Решения судов по алиментным делам подлежат немедленному исполнению. Исполнительный лист о взыскании алиментов сохраняет силу в течение всего периода времени, на который присуждены алименты. Для взыскания алиментов исполнительный лист, выданный на основании вступившего в законную силу решения суда, направляется по месту работы, учебы, получения пенсии плательщика.

Наниматель, производивший удержание алиментов на детей, обязан в трехдневный срок сообщить судебному исполнителю и лицу, получающему алименты, об увольнении с работы лица, обязанного уплачивать

алименты, а также о новом месте работы плательщика, если оно известно (часть первая ст. 107 КоБС). В этом случае судебный исполнитель направляет исполнительный лист нанимателю по новому месту работы плательщика для исполнения.

В случае если новое место работы или жительства плательщика неизвестно, исполнительный лист направляется судебному исполнителю, по предложению которого суд выносит определение о розыске плательщика алиментов.

Лицо, обязанное уплачивать алименты, должно в трехдневный срок сообщить судебному исполнителю об изменении места работы или жительства, а также о дополнительных доходах.

Законом предусмотрено, что на лицо, обязанное уплачивать алименты, и должностных лиц, не сообщивших по неуважительным причинам судебному исполнителю об изменении места работы или жительства плательщика, а также о его дополнительных доходах, может быть наложен штраф в порядке и размере, установленных ГПК (ст. 107 КоБС).

Заявление об удержании алиментов, а также об изменении их размера или о прекращении взыскания алиментов наниматель обязан хранить в порядке, установленном для хранения исполнительных документов.

За утрату этих документов виновное в этом должностное лицо несет ответственность в соответствии с законодательством.

Перечень видов заработка и (или) иного дохода, из которых производится удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей, утвержден постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 12 августа 2002 г. № 1092.

Удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей производится со всех видов заработка (денежное вознаграждение, содержание, денежное довольствие) и дополнительного вознаграждения как по основному месту работы, так и за работу по совместительству, которые получают родители, работающие в организациях любых организационно-правовых форм, а также на основе трудовых договоров в крестьянских (фермерских) хозяйствах и у индивидуальных предпринимателей, в денежной и натуральной форме.

Размер удержания из заработной платы и приравненных к ней доходов исчисляется из суммы, оставшейся после удержания подоходного налога и обязательных страховых взносов в бюджет государственного внебюджетного фонда социальной защиты населения.

Алименты *не удерживаются*:

– из выходного пособия и компенсации за неиспользованный отпуск, выплачиваемых при увольнении работника. По делам о взыскании алиментов, взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, допускается обращение взыскания на компенсацию за неиспользованный отпуск, если лицо, уплачивающее алименты, возмещающее расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, при увольнении получает компенсацию за несколько неиспользованных отпусков в случае соединения отпусков за несколько лет, а также на выходное пособие, если размер пособия превышает его среднемесячный заработок;

– компенсационных выплат в связи со служебной командировкой, с переводом, приемом или направлением на работу в другую местность, амортизацией инструмента, принадлежащего работнику, и других компенсаций, предусмотренных законодательством о труде;

– единовременных премий, выдаваемых не из фонда заработной платы;

– государственных пособий семьям, воспитывающим детей, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами;

– пособий на погребение;

– пособий и выплат гражданам, пострадавшим от катастрофы на Чернобыльской АЭС и других радиационных аварий;

– надбавки на уход к пенсиям, установленной законодательством.

При недостаточности доходов, указанных в вышеуказанном постановлении, удержание алиментов производится из денежных средств, находящихся на счетах плательщика алиментов в банках и некоммерческих кредитно-финансовых организациях.

Взыскание алиментов производится из денежных средств, переданных по гражданско-правовым договорам коммерческим и некоммерческим организациям, если эти договоры не влекут за собой перехода права собственности.

При недостаточности всех вышеуказанных средств взыскание алиментных платежей производится из любого имущества плательщика, на которое по закону может быть обращено взыскание по требованию кредиторов.

В случае если удержание алиментов по исполнительному листу, предъявленному к взысканию, не проводилось в связи с розыском должника, за весь этот период у него образуется задолженность, которая взыскивается в полном объеме независимо от установленного срока давности (часть вторая ст. 110 КоБС).

Размер задолженности по алиментам определяется судебным исполнителем исходя из размера алиментов, определенного судебным по-

становлением, Соглашением о детях, Соглашением об уплате алиментов или Брачным договором.

Задолженность по алиментам определяется исходя из заработка или иного дохода, полученного должником за время, в течение которого не производилось взыскание.

Если должник в этот период не работал или не представлены документы, подтверждающие его заработок и (или) иной доход, задолженность определяется в следующих размерах: на одного ребенка – 50 %, на двух детей – 100 %, на трех и более детей – 150 % бюджета прожиточного минимума в среднем на душу населения.

Размер ежемесячных сумм задолженности, начисленных в соответствии с частью пятой ст. 110 КоБС, не может быть ниже размера, установленного частью первой ст. 92 КоБС, действующего на момент начисления задолженности по алиментам, за исключением случаев, предусмотренных частью седьмой ст. 110 КоБС.

При расчете задолженности по алиментам за период пребывания должника в составе Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований на срочной военной службе, прохождения им альтернативной службы, если размер алиментов не определен Брачным договором, Соглашением о детях или Соглашением об уплате алиментов, подлежащие уплате алименты определяются в следующих размерах: на одного ребенка – 25 %, на двух детей – 33 %, на трех и более детей – 50 % фактически полученного должником дохода.

Не считается задолженностью недоплата по алиментам, если она образовалась в связи с простоем организации или иными обстоятельствами, имевшими место по независящим от должника причинам. В таких случаях удержание алиментов производится в следующих размерах: на одного ребенка – 25 %, на двух детей – 33 %, на трех и более детей – 50 % фактического заработка или иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты, за проработанный при указанных обстоятельствах период. Недополученная сумма алиментов должна компенсироваться взыскателю выплатами из государственного внебюджетного фонда социальной защиты населения с последующим возмещением данному фонду выплаченных сумм нанимателем в порядке, определяемом Правительством (часть восьмая ст. 110 КоБС).

При несогласии с размером задолженности по алиментам, определенным судебным исполнителем, взыскатель или должник могут обжаловать его действия в порядке, установленном ГПК.

Погашение задолженности по алиментам производится путем увеличения размера удержаний из заработной платы, пенсии, пособия должника, а в оставшейся части – путем обращения взыскания на его имущество.

Должник может быть частично или полностью *освобожден судом от уплаты задолженности*. Суд может вынести такое решение, если установит, что (ст. 111 КоБС):

– задолженность образовалась по болезни должника или по другим уважительным причинам;

– материальное и семейное положение должника не дает возможности погасить образовавшуюся задолженность.

При образовании задолженности по алиментам по вине лица, обязанного уплачивать алименты по Соглашению о детях, Соглашению об уплате алиментов или Брачному договору, виновное лицо несет ответственность в порядке, предусмотренном этими соглашениями или договором.

При образовании задолженности по алиментам по вине лица, обязанного уплачивать алименты по судебному постановлению, виновное лицо уплачивает получателю алиментов неустойку в размере 0,3 % от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки (часть вторая ст. 111^1 КоБС).

Получатель алиментов вправе также взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица, обязанного уплачивать алименты по судебному постановлению, все причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств убытки в части, не покрытой неустойкой (часть третья ст. 111^1 КоБС).

Алименты представляют собой важный, а иногда единственный источник существования детей и других нетрудоспособных членов семьи. Неслучайно требования по взысканию алиментов являются взысканиями первой очередности (ст. 534 ГК). По причине строго целевого назначения алименты не могут быть зачтены по другим встречным требованиям должника, в том числе связанным с обстоятельствами, возникающими из раздела общего имущества супругов, из договора, вследствие причинения вреда или иных оснований, предусмотренных КоБС и ГК (часть первая ст. 112 КоБС).

Выплаченные суммы алиментных платежей не могут быть истребованы обратно, за исключением случаев, когда материальное содержание было получено взыскателем алиментов необоснованно. Перечень этих исключений является исчерпывающим. К ним относятся случаи, когда отмененное решение суда было основано (часть вторая ст. 112 КоБС):

– на сообщенных заявителем ложных сведениях;

– представленных заявителем подложных документах;

– признании Соглашения о детях, Соглашения об уплате алиментов, Брачного договора недействительными вследствие заключения их под влиянием обмана, угроз или насилия со стороны получателя алиментов;

– установлении приговором суда факта подделки судебного постановления, Соглашения о детях, Соглашения об уплате алиментов, Брачного договора или исполнительного листа, на основании которых уплачивались алименты.

В случае если вышеуказанные действия совершены законным представителем несовершеннолетнего ребенка или законным представителем совершеннолетнего недееспособного ребенка, взыскание алиментов не производится, а суммы выплаченных алиментов взыскиваются с виновного законного представителя по иску лица, обязанного уплачивать алименты.

Законом установлен механизм индексации алиментов, взыскиваемых на основании исполнительных документов в твердой денежной сумме (ст. 113 КоБС). Целью индексации является защита алиментных платежей от инфляции.

Индексация алиментов производится нанимателем, организацией по месту удержания алиментов, а также судом пропорционально увеличению установленной законодательством базовой величины. Такой порядок индексации установлен законом в целях защиты интересов получателя алиментов, которому нет необходимости периодически предъявлять в суд требование об увеличении размера алиментов в связи с ростом базовой величины. Администрация организации по месту работы плательщика алиментов обязана производить индексацию алиментных платежей автоматически, без дополнительного судебного решения.

Порядок уплаты алиментов лицами, выезжающими на постоянное место жительства в иностранное государство, определяется актами законодательства о порядке выезда из Республики Беларусь и международными договорами Республики Беларусь (ст. 114 КоБС).

Граждане Республики Беларусь до выезда за границу на постоянное жительство обязаны исполнить имущественные обязательства перед лицами, на которых распространяется юрисдикция Республики Беларусь, а также обязательства по уплате в бюджет Республики Беларусь налогов, других обязательственных платежей и финансовых санкций[1].

[1] См. : Научно-практический комментарий к Кодексу Республики Беларусь о браке и семье / под ред. В. Г. Тихини, В. Г. Голованова, С. М. Ананич. Минск : ГИУСТ БГУ, 2010. С. 325.

14.3. Прекращение алиментных обязательств

Прекращение алиментных обязательств зависит от оснований их возникновения.

Если алиментные обязательства были установлены Брачным договором, Соглашением о детях или Соглашением об уплате алиментов, то они прекращаются (часть первая ст. 115 КоБС):

– в связи со смертью одной из сторон;

– истечением срока действия этого договора или соглашения;

– по иным основаниям, непосредственно предусмотренным Брачным договором, Соглашением о детях или Соглашением об уплате алиментов.

Брачным договором, Соглашением о детях или Соглашением об уплате алиментов могут быть предусмотрены и другие основания прекращения алиментного обязательства, не предусмотренные семейным законодательством.

Выплата алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, *прекращается*:

– по достижении ребенком совершеннолетия;

– в случае приобретения несовершеннолетними детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия (такое возможно при вступлении несовершеннолетнего в брак (в соответствии со ст. 18 КоБС) и в случае объявления несовершеннолетнего эмансипированным на основании ст. 26 ГК);

– при усыновлении (удочерении) ребенка, на содержание которого взыскивались алименты (усыновители по отношению к усыновленным детям приравниваются в правах и обязанностях к родственникам по происхождению (родители – дети) и как родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей (ст. 91 КоБС));

– при устройстве детей на государственное обеспечение и возмещении родителями расходов, затраченных государством на их содержание, в соответствии с частью первой ст. 93 КоБС;

– при признании судом факта восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости получателя алиментов;

– при вступлении нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга – получателя алиментов в новый брак (в этом случае обязанность по его материальной поддержке будет возложена на супруга по новому браку (ст. 29 КоБС));

– в связи со смертью лица, получающего алименты, или лица, обязанного уплачивать алименты.

Обязанность по уплате алиментов носит строго личный характер и не допускает возможности замены сторон другими лицами, поэтому не может перейти к правопреемнику умершего лица. Следовательно, смерть плательщика алиментов или получателя алиментов влечет за собой прекращение алиментного обязательства.

Алиментные обязательства не допускают зачета, поэтому алиментное обязательство не может быть прекращено зачетом других встречных требований.

Вопросы для самоконтроля

1. Укажите порядок заключения Соглашения об уплате алиментов.
2. В каких случаях Соглашение об уплате алиментов может быть признано судом недействительным?
3. Как производится уплата алиментов в добровольном порядке?
4. Какие обязанности возлагаются на администрацию организации по месту работы лица, уплачивающего алименты в добровольном порядке?
5. В какие сроки и кому обязана сообщать администрация организации лица, уплачивающего алименты по решению суда, о перемене им места работы?
6. В каких случаях возможно взыскание алиментов на основании исполнительного листа за прошедший период времени? Назовите пределы этого периода.
7. Из каких видов доходов родителей производится удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей?
8. Что такое задолженность по алиментам?
9. Кем и как определяется размер задолженности по алиментам?
10. Укажите основания освобождения от уплаты задолженности по алиментам.
11. В каком размере взыскивается неустойка за несвоевременную уплату алиментов?
12. Подлежат ли суммы алиментных выплат индексации и в каком порядке?
13. Могут ли быть зачтены алименты другими требованиями?
14. В каких случаях выплаченные алименты могут быть истребованы обратно?
15. Перечислите основания прекращения алиментных обязательств.

Глава 15

ВЫЯВЛЕНИЕ, УЧЕТ И УСТРОЙСТВО ДЕТЕЙ-СИРОТ, ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ, И ДЕТЕЙ, НАХОДЯЩИХСЯ В СОЦИАЛЬНО ОПАСНОМ ПОЛОЖЕНИИ

15.1. Выявление и защита детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении

Одной из основных функций социального государства, каковым провозгласила себя Республика Беларусь, является забота о детях, оставшихся без попечения родителей. В обеспечении надлежащего воспитания несовершеннолетних детей важная роль принадлежит семейному праву, первостепенной задачей которого является укрепление семьи и брака, а одним из принципов семейного права – обеспечение приоритетной защиты прав и законных интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи.

Каждому ребенку должно быть обеспечено право на воспитание, которое является одним из важнейших прав ребенка. Как правило, детей воспитывают их родители, но если они по каким-либо причинам не могут это сделать, то заботу о детях, их устройстве, содержании и воспитании берет на себя государство. Непосредственное выполнение этой обязанности возлагается на органы опеки и попечительства.

Причины, по которым дети лишаются попечения со стороны родителей, могут быть самыми разнообразными, обусловленными различными, часто непредвиденными обстоятельствами, поэтому в законе невозможно предусмотреть исчерпывающий перечень таких причин.

Законодательное определение понятий «дети-сироты» и «дети, оставшиеся без попечения родителей» дано в части первой ст. 116 КоБС.

К **детям-сиротам** относятся дети, у которых умерли оба или единственный родитель.

К **детям, оставшимся без попечения родителей**, относятся дети, которые остались без попечения единственного или обоих родителей вследствие:

– лишения родителей родительских прав;

– отобрания детей у родителей без лишения родительских прав;

– признания родителей недееспособными или ограниченно дееспособными;

– признания родителей безвестно отсутствующими;

– объявления родителей умершими;

– нахождения родителей в розыске;

– нахождения родителей в местах содержания под стражей;

– заболевания, при котором родители не могут выполнять родительские обязанности;

– отбывания родителями наказания в учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы, ограничения свободы, ареста;

– оставления детей родителями в организациях здравоохранения;

– согласия родителей на усыновление детей при отказе родителей от детей и их раздельном проживании с детьми;

– обнаружения детей брошенными;

– в других случаях отсутствия попечения родителей.

Отсутствие родителей должно быть подтверждено соответствующими документами:

– копиями решений суда о лишении родителей родительских прав, отобрании ребенка без лишения родителей родительских прав, признании их безвестно отсутствующими или недееспособными, объявлении умершими;

– документами из организаций здравоохранения о длительной болезни родителей, препятствующей выполнению ими родительских обязанностей;

– документами из органов внутренних дел о розыске родителей и др. (перечень вышеуказанных документов определяется законодательством).

Под **социально опасным положением** понимается обстановка, при которой (часть третья ст. 67 КоБС):

– не удовлетворяются основные жизненные потребности ребенка (не обеспечивается безопасность, надзор или уход за ребенком, потребности ребенка в пище, жилье, одежде, получение ребенком необходимой медицинской помощи, не создаются санитарно-гигиенические условия для жизни ребенка и т. д.);

– ребенок вследствие отсутствия надзора за его поведением и образом жизни совершает деяния, содержащие признаки административного правонарушения либо преступления;

– лица, принимающие участие в воспитании и содержании ребенка, ведут аморальный образ жизни, что оказывает вредное воздействие на ребенка, злоупотребляют своими правами и (или) жестоко обращаются с ним либо иным образом ненадлежаще выполняют обязанности по воспитанию и содержанию ребенка, в связи с чем имеет место опасность для его жизни или здоровья.

Под **аморальным образом жизни** родителей понимается злоупотребление ими спиртными напитками, наркотическими средствами или психотропными веществами, занятие проституцией, состояние на учете в органах внутренних дел, что негативно влияет на формирование внутреннего мира ребенка.

Злоупотребление родительскими правами проявляется в создании родителями препятствий в обучении ребенка, склонении к попрошайничеству, воровству, проституции, употреблению спиртных напитков или наркотиков, а также в незаконном расходовании родителями имущества, принадлежащего ребенку, и т. д.

Жестокое обращение родителей проявляется в физическом или психическом насилии над детьми, унижении их человеческого достоинства, сексуальном насилии или развращении детей.

Дети, находящиеся в социально опасном положении, могут быть признанными нуждающимися в государственной защите в случаях, предусмотренных частью первой ст. 85^1 КоБС, по решению комиссии по делам несовершеннолетних по месту нахождения ребенка. В случае если нахождение ребенка в социально опасном положении не связано с ненадлежащим выполнением родителями обязанностей по воспитанию и содержанию ребенка, то он может быть признан нуждающимся в государственной защите по решению органа опеки о попечительства (часть третья ст. 116 КоБС). Данное решение принимается на основании документов, подтверждающих нахождение ребенка в социально опасном положении, и акта обследования условий жизни и воспитания ребенка.

В случае признания ребенка нуждающимся в государственной защите руководителем районного (городского) исполнительного комитета, местной администрации района в городе не позднее двух недель со дня принятия решения о признании ребенка нуждающимся в государственной защите утверждается план защиты его прав и законных интересов, в котором определяется комплекс мероприятий по восстановлению семьи. План защиты прав и законных интересов ребенка является обязательным для исполнения государственными органами, иными организациями, их должностными лицами (часть четвертая ст. 116 КоБС).

Порядок, сроки проведения обследования условий жизни и воспитания ребенка, перечень документов, подтверждающих нахождение ребенка в социально опасном положении, а также форма плана защиты прав и законных интересов ребенка устанавливаются Министерством образования.

К *функциям органов опеки и попечительства*, других организаций, уполномоченных законодательством осуществлять защиту прав и ин-

тересов детей, оставшихся без попечения родителей, относятся (часть первая ст. 117 КоБС):

– выявление детей-сирот;

– выявление детей, оставшихся без попечения родителей, детей, находящиеся в социально опасном положении;

– учет детей, оставшихся без родительского попечения;

– выбор формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, детей, находящиеся в социально опасном положении, исходя из конкретных обстоятельств утраты попечения родителей;

– осуществление последующего контроля за условиями содержания, воспитания и образования детей.

Деятельность других юридических и физических лиц, кроме органов опеки и попечительства и Национального центра усыновления Министерства образования, по выявлению и устройству детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, детей, находящихся в социально опасном положении, не допускается (часть восьмая ст. 117 КоБС). Другие юридические и физические лица могут лишь содействовать органам опеки и попечительства в осуществлении возложенных на них функций по защите прав и законных интересов детей, оставшихся без попечения родителей.

Закон возлагает обязанность на должностных лиц и граждан, которым стало известно о случаях утраты детьми родительского попечения, немедленно сообщить об этом в комиссию по делам несовершеннолетних, органы опеки и попечительства, другие государственные организации, уполномоченные законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей, по месту фактического нахождения этих детей (часть вторая ст. 117 КоБС).

Так, в соответствии с постановлением Министерства внутренних дел Республики Беларусь от 8 июня 2017 г. № 155 «О некоторых вопросах профилактики безнадзорности и профилактики правонарушений несовершеннолетних» сотрудники органов внутренних дел, обнаружившие брошенного ребенка, принимают меры по обеспечению безопасности его жизни и здоровья и составляют соответствующий акт. В случае невозможности передать несовершеннолетнего на попечение родственников или других близких ребенку лиц они обеспечивают временное помещение ребенка в организацию здравоохранения или детский социальный приют. Копии документов с кратким изложением факта обнаружения брошенного ребенка в течение одного рабочего дня направляются органом внутренних дел в управление (отдел) образования (орган опеки и попечительства) по месту проживания семьи ребенка для рассмотрения и реагирования.

Орган опеки и попечительства в течение трех суток со дня получения сведений о детях-сиротах, детях, оставшихся без попечения родителей, обязан провести обследование условий жизни ребенка и при установлении факта отсутствия попечения родителей обеспечить защиту прав и законных интересов ребенка до решения вопроса о его устройстве. Орган опеки и попечительства направляет сведения о детях-сиротах, детях, оставшихся без попечения родителей, в Министерство образования или уполномоченную им организацию для внесения в республиканский банк данных детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей. Одновременно 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 обеспечивают защиту прав и законных интересов детей (в том числе 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 помещении детей в воспитательное учреждение и т. д.

Руководители детских интернатных учреждений, учреждений профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, осуществляющие опеку, попечительство над детьми-сиротами, детьми, оставшимися без попечения родителей, обязаны в семидневный срок со дня, когда им стало известно, что ребенок может быть передан на воспитание в семью, сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту нахождения данного учреждения (часть четвертая ст. 117 КоБС).

Орган опеки и попечительства в течение месяца со дня получения сведений о детях-сиротах, детях, оставшихся без попечения родителей, обеспечивает их устройство на воспитание в семью.

При невозможности передать ребенка на воспитание в семью родственников орган опеки и попечительства по истечении месячного срока направляет сведения о таком ребенке в Национальный центр усыновления.

15.2. Учет детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении

Учет детей, оставшихся без попечения родителей, является необходимой предпосылкой для оказания им соответствующей помощи.

В Республике Беларусь учет детей, оставшихся без попечения родителей, ведется на двух уровнях. Первичный учет осуществляется органами опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка, оставшегося без родительского попечения. Если ребенок в течение месяца не будет устроен в семью, информация о ребенке поступает на второй уровень – в Национальный центр усыновления.

На основании сообщений органов опеки и попечительства Национальный центр усыновления вносит указанные сведения о детях-сиротах, детях, оставшихся без попечения родителей, на централизованный учет в республиканский банк данных об усыновлении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, организует их устройство на воспитание в семьи граждан Республики Беларусь.

Порядок формирования республиканского банка данных об усыновлении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и пользования им определяется Министерством образования.

Национальный центр усыновления представляет собой автоматизированную систему централизованного учета, накопления и хранения информации о детях-сиротах и детях, оставшихся без родительского попечения, сформированную на основании сведений органов опеки и попечительства. Не подлежат централизованному учету в Национальном центре усыновления дети, оставшиеся без родительского попечения, устроенные на воспитание в семьи родственников.

Национальный центр усыновления:

– организует работу по информированию населения Республики Беларусь о детях, подлежащих устройству на воспитание в семьи;

– консультирует граждан, желающих принять ребенка на воспитание в семью, по вопросам семейного устройства детей, оставшихся без попечения родителей;

– выдает направления кандидатам в усыновители в соответствующие детские интернатные учреждения по фактическому месту жительства (нахождения) ребенка для знакомства и решения вопроса о передаче ребенка на воспитание в семью в порядке, установленном ст. 122 КоБС;

– ведет учет иностранных граждан и лиц без гражданства, изъявивших желание усыновить детей, являющихся гражданами Республики Беларусь, и т. д.

К основаниям, по которым происходит прекращение учета сведений о детях, оставшихся без попечения родителей, в Национальном центре усыновления, относятся:

– устройство ребенка, оставшегося без попечения родителей, на воспитание в семью;

– возвращение ребенка, оставшегося без попечения родителей, его родителям или родителю в связи с восстановлением их в родительских правах;

– достижение ребенком возраста 18 лет или приобретение ребенком полной дееспособности до достижения совершеннолетия;

– смерть ребенка, оставшегося без попечения родителей.

Орган опеки и попечительства о прекращении учета сведений о ребенке, оставшемся без родительского попечения, обязан сообщать в Национальный центр усыновления.

15.3. Формы устройства детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении

Естественной средой обитания детей является семья. Все дети имеют право на жизнь в семье в кругу родителей и близких родственников, на их заботу и внимание (часть первая ст. 185 КоБС).

Право ребенка на воспитание в семье в случае утраты родительского попечения обеспечивается органом опеки и попечительства, к исключительной компетенции которого относится выбор формы устройства такого ребенка.

К формам устройства детей, оставшихся без попечения родителей, относятся (ст. 118 КоБС):

– усыновление;

– устройство на воспитание в опекунскую семью;

– устройство на воспитание в приемную семью;

– устройство на воспитание в детский дом семейного типа;

– устройство на воспитание в детские интернатные учреждения (в том числе на патронатное воспитание).

Приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является передача ребенка на воспитание в семью.

При отсутствии возможности передать ребенка в семью допускается его определение в государственные и негосударственные интернатные учреждения всех типов. Тип выбираемого учреждения зависит от возраста и состояния здоровья ребенка. После помещения ребенка в детское интернатное учреждение орган опеки и попечительства, а также администрация детского интернатного учреждения продолжают принимать все необходимые меры по передаче ребенка на воспитание в семью (подыскивать для ребенка усыновителей, опекунов, попечителей или приемных родителей).

До усыновления детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, устройства их на воспитание в опекунскую семью, приемную семью, детский дом семейного типа, детское интернатное учреждение или учреждение профессионально-технического, среднего специального, высшего образования выполнение обязанностей опекуна, попечителя временно возлагается на органы опеки и попечительства (часть четвертая ст. 118 КоБС).

При усыновлении детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, или устройстве их на воспитание в опекунскую семью, приемную семью, детский дом семейного типа должны учитываться родственные связи, этническое происхождение детей, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, обеспечение преемственности в воспитании и образовании, что дает возможность ребенку менее болезненно адаптироваться в семье, а также обеспечивает усыновленным детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие. Кроме того, учитываются и другие интересы (например, при передаче детей на усыновление и воспитание в приемную семью, как правило, не допускается разъединение братьев и сестер, за исключением случаев, когда это отвечает их интересам).

Должностные лица органов опеки и попечительства, иных организаций, уполномоченных законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей, за невыполнение обязанностей, предусмотренных частями первой, третьей – шестой ст. 117, частью третьей ст. 118 КоБС, а также за предоставление заведомо недостоверных сведений о детях-сиротах, детях, оставшихся без попечения родителей, и детях, находящихся в социально опасном положении, а также за иные действия, направленные на сокрытие ребенка от устройства на воспитание в семью, несут ответственность в соответствии с законодательством (ст. 118^1 КоБС).

Вопросы для самоконтроля

1. Что является основанием для признания детей оставшимися без попечения родителей?
2. Как происходит выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей?
3. Деятельность каких органов по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей, допускается законом?
4. Какой орган формирует республиканский банк данных о несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей?

5. Какие последствия влечет за собой постановка на учет ребенка, оставшегося без попечения родителей?
6. Какие функции возложены законом на органы опеки и попечительства по защите прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей?
7. Какие дети относятся к категории детей, оставшихся без попечения родителей?
8. Кто осуществляет обязанности по воспитанию детей, оставшихся без попечения родителей, до устройства их в семью или детское учреждение?
9. Какие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, предусмотрены действующим законодательством?
10. Какая форма устройства детей, оставшихся без родительского попечения, является приоритетной?
11. Какие обстоятельства учитываются при выборе формы устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей?

Глава 16

УСЫНОВЛЕНИЕ (УДОЧЕРЕНИЕ)

16.1. Понятие и значение усыновления

Термин «усыновление» можно рассматривать в нескольких аспектах:

– правовой институт семейного права, т. е. как совокупность правовых норм, регулирующих отношения, связанные с принятием усыновителем в свою семью ребенка на правах сына или дочери, осуществление органами опеки и попечительства надзора за соблюдением прав усыновителей и усыновленных и т. д.;

– юридический акт, направленный на возникновение правоотношений отцовства, материнства, являющихся последствием принятия чужого лица в свою семью на правах дочери или сына;

– юридический акт, вследствие которого возникают, изменяются и прекращаются правоотношения в сфере семейных отношений;

– акт гражданского состояния, подлежащий регистрации в установленном законом порядке.

В семейном законодательстве применяются понятия «усыновление» и «удочерение», различающиеся в зависимости от пола лица, которое усыновляют. В дальнейшем будет использоваться понятие «усыновление».

Приоритетной формой устройства детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью является усыновление (часть первая ст. 118 КоБС). Именно усыновление закреплено во всех существующих правовых системах современности в качестве приоритетной формы семейного воспитания детей, оставшихся без родительского попечения.

Усыновление – это основанный на судебном решении юридический акт, в силу которого между усыновителем и усыновленным возникают такие же права и обязанности, как между родителями и детьми (ст. 119 КоБС).

Усыновление позволяет в наибольшей степени обеспечить право ребенка, оставшегося без родительского попечения, жить и воспитываться в семье.

Усыновление представляет собой семейное правоотношение между усыновителем и усыновленным, которое по содержанию эквивалентно родительскому правоотношению, т. е. усыновленный ребенок в правовом отношении полностью приравнивается к родным детям, приобретает в лице усыновителей родителей и родную семью.

Усыновление способствует созданию полной семьи, предоставляет возможность лицам, не имеющим детей, удовлетворить присущее людям чувство родительской любви, потребность в отцовстве и материнстве. Усыновители, добровольно принимая на себя всю полноту обязанностей, возложенных законом на родителей, приравнены к ним во всех отношениях и наделены теми же правами.

Основной целью усыновления является обеспечение семейного воспитания детям, оставшимся без родительского попечения, что гарантирует оптимальную защиту их законных прав и интересов.

Учет детей, подлежащих усыновлению, производится в том же порядке, что и учет детей, оставшихся без попечения родителей (часть первая ст. 123 КоБС). Первичный учет осуществляется органами опеки и попечительства по месту жительства ребенка, последующий – Национальным центром усыновления, который ведет централизованный учет этих сведений в республиканском банке данных об усыновлении.

Учет постоянно проживающих на территории Республики Беларусь граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства, желающих усыновить ребенка, осуществляется органами опеки и попечительства по месту их жительства и Национальным центром усыновления. Учет постоянно проживающих за пределами Республики Беларусь граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства, желающих усыновить ребенка, осуществляется Национальным центром усыновления (часть вторая ст. 123 КоБС).

Закон запрещает посредническую деятельность по усыновлению детей. Действия по подбору и передаче детей на усыновление от имени или в интересах лиц, желающих их усыновить, осуществляемые лицом, не уполномоченным на это законодательством, не допускается (часть первая ст. 124 КоБС).

Деятельность Национального центра усыновления, органов опеки и попечительства, иных организаций, уполномоченных законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей, по выявлению, учету и устройству детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также деятельность специально уполномоченных иностранными государствами организаций по усыновлению детей, которая осуществляется на территории Республики Беларусь в рамках согласованной между Министерством образования и компетентными государственными органами иностранных государств процедуры усыновления, не является посредничеством при усыновлении детей (часть вторая ст. 124 КоБС). Деятельность указанных организаций не относит-

ся к посреднической, поскольку они не могут в своей деятельности преследовать коммерческие цели.

Ответственность за осуществление посредничества при усыновлении детей устанавливается законодательством.

Усыновление влечет за собой следующие правовые последствия:

– установление правовой связи между усыновителем (усыновителями) и усыновленным ребенком, а также между усыновленным ребенком и родственниками усыновителя;

– прекращение правовой связи усыновленного ребенка с его родителями и другими родственниками по кровному происхождению.

Таким образом, усыновление одновременно является и правообразующим, и правопрекращающим юридическим фактом.

16.2. Условия усыновления

Действующее законодательство о браке и семье устанавливает определенный перечень условий, при наличии которых возможно усыновление, что позволяет гарантировать ребенку соответствующий уровень социальной защищенности. Применительно к родителям такие требования не предъявляются. Не имеет юридического значения состояние здоровья родителя, уровень его материального благосостояния и другие обстоятельства, имеющие юридическое значение при усыновлении.

Условия, при которых возможно усыновление, следующие:

1. *Усыновление допускается только в отношении детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, если они не приобрели дееспособность в полном объеме.* Законодательство допускает усыновление только несовершеннолетних детей.

По семейному законодательству других стран возможно усыновление и совершеннолетних детей. Например, ч. 2 ст. 208 Семейного кодекса Украины позволяет в исключительных случаях суду принять решение об усыновлении совершеннолетнего лица, не имеющего матери, отца или лишенного их попечения. В этом случае суд принимает во внимание семейное положение усыновителя, в частности отсутствие у него своих детей и другие обстоятельства, имеющие существенное значение.

Принимая решение об установлении, суд исходит из интересов ребенка. Под **интересами детей** при усыновлении следует понимать создание для них благоприятных условий (как материального, так и морального характера) для воспитания и развития.

К интересам ребенка, которые обязательно должны быть соблюдены при усыновлении, относятся самые разнообразные обстоятельства, не

нарушающие его законных прав и интересов. В частности, при подаче заявления об усыновлении ребенка одинокой женщиной (одиноким мужчиной) целесообразно установить, соответствует ли интересам ребенка передача его в неполную семью, сможет ли заявительница (заявитель) в силу своего возраста, состояния здоровья, материального положения осуществлять содержание и воспитание ребенка до достижения им совершеннолетия.

Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей, единственный или оба родителя которых:

– умерли;

– лишены родительских прав;

– дали согласие на усыновление ребенка;

– признаны в судебном порядке недееспособными, безвестно отсутствующими или объявлены умершими;

– неизвестны.

Не допускается усыновление братьев и сестер разными лицами, за исключением отдельных случаев, когда такое усыновление в силу тех или иных причин не противоречит интересам детей:

– дети не осведомлены о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно;

– дети не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья;

– усыновители не настаивают на сохранении тайны усыновления и обязуются не препятствовать общению усыновленных детей с братьями и сестрами.

В случае разъединения братьев и сестер при усыновлении суд возлагает на усыновителей обязанность сообщать ребенку об имеющихся у него братьях и сестрах, их местонахождении и не препятствовать их общению с усыновленным.

Закон не содержит ограничений по усыновлению детей, страдающих каким-либо заболеванием, поэтому могут быть усыновлены как здоровые, так и больные дети. В случае усыновления больного ребенка кандидату в усыновители должна быть предоставлена вся информация о здоровье усыновляемого им ребенка, а также имеющаяся информация о близких родственниках усыновляемого ребенка и состоянии их здоровья. В этом случае предупреждение о состоянии здоровья ребенка производится под расписку.

В случае если у кандидата в усыновители возникает сомнение в правильности ранее установленного диагноза усыновляемого, он вправе обратиться за консультацией в организацию здравоохранения по своему выбору.

2. *Усыновителями могут быть дееспособные лица обоего пола*, в том числе несовершеннолетние лица, которые в соответствии со ст. 26 ГК приобрели полную дееспособность. Усыновители должны быть в состоянии надлежащим образом выполнять родительские обязанности, поэтому закон устанавливает запрет для отдельных категорий граждан быть усыновителями. Из числа будущих усыновителей исключены (ст. 125 КоБС):

– лица, больные хроническим алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией;

– лица, которые по состоянию здоровья не могут быть усыновителями (перечень заболеваний, при наличии которых лица не могут быть усыновителями, устанавливается Министерством здравоохранения);

– лица, лишенные родительских прав;

– бывшие усыновители, если усыновление было отменено вследствие ненадлежащего выполнения усыновителем своих обязанностей;

– лица, отстраненные от обязанностей опекуна или попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей;

– лица, имеющие судимость за умышленные преступления, а также лица, осуждавшиеся за умышленные тяжкие и особо тяжкие преступления против человека;

– лица, дети которых признаны нуждающимися в государственной защите в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением данными лицами своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей в соответствии с частью первой ст. 85^1 КоБС;

– лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям;

– лица, которые на момент усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный на территории Республики Беларусь;

– супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным.

Кроме того, существует запрет на совместное усыновление одного и того же ребенка лицами, не состоящими между собой в браке (часть вторая ст. 125 КоБС).

При наличии нескольких лиц, желающих усыновить одного и того же ребенка, преимущественное право предоставляется родственникам ребенка при условии обязательного соблюдения требований ст. 125 КоБС и интересов усыновляемого ребенка.

Семейное законодательство не содержит запрета на усыновление несовершеннолетних детей – граждан Республики Беларусь иностранными гражданами и лицами без гражданства. Вместе с тем усыновление несовершеннолетних детей иностранными гражданами и лицами без гражданства допускается только в случае, если есть заключение Национального центра усыновления об отсутствии кандидатов в усыновители – граждан Республики Беларусь, постоянно проживающих на территории Республики Беларусь, или родственников детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников, изъявивших намерение усыновить данного ребенка.

3. *Разница в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком должна быть не менее 16 лет и не более 45 лет* (ст. 126 КоБС). Введение данной нормы обусловлено стремлением законодателя придать отношениям между усыновителем и усыновляемым характер, максимально приближенный к отношениям между родителями и детьми, в том числе по возрастным параметрам. Законодательное введение максимальной разницы в возрасте между усыновителем и усыновленным устанавливает предельный возраст усыновителя, т. е. лица в возрасте 63 лет и старше стать усыновителями не могут.

При усыновлении ребенка отчимом (мачехой), а также по иным причинам, признанным судом уважительными, разница в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком может быть сокращена (увеличена). Закон не приводит перечня таких причин, поэтому данный вопрос решается судом индивидуально в каждом конкретном случае в зависимости от сложившихся до усыновления взаимоотношений между усыновителем и усыновляемым.

4. *Для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей* (часть первая ст. 127 КоБС). Согласие на усыновление должно быть получено от каждого из родителей независимо от того, проживают они совместно с ребенком или отдельно. При этом не имеет значения, состоят ли родители ребенка в браке или их брак был расторгнут либо признан недействительным.

При усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не состоящих в браке и не обладающих полной дееспособностью, требуется не только их согласие, но и согласие их законных представителей, опекуна усыновляемого. Если эти законные представители или опекуны усыновляемого не выразили согласия на усыновление ребенка, то оно не может состояться, даже если было получено согласие несовершеннолетних родителей.

В случае усыновления ребенка несовершеннолетних родителей, которые в соответствии со ст. 20 ГК обладают дееспособностью в полном объеме, достаточно согласия самих несовершеннолетних родителей.

Согласие родителей на усыновление их ребенка выражается в личном письменном заявлении. Подлинность подписи родителей на заявлении о согласии на усыновление удостоверяется нотариусом или другими должностными лицами, которые в соответствии со ст. 186 ГК имеют право совершать такие действия, либо органом опеки и попечительства по месту усыновления ребенка или по месту жительства родителей.

Согласие родителей на усыновление ребенка не имеет срока давности, т. е. действительно независимо от того, сколько времени прошло с момента выдачи такого согласия. В связи с чем дополнительного уведомления родителей и получения повторного согласия на усыновление их ребенка в суде не требуется.

Согласие родителей на усыновление может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления, что отражается в протоколе судебного заседания, лично подписывается родителями (родителем) и указывается в решении суда.

Родители вправе без объяснения причин отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка до вынесения решения суда о его усыновлении (часть третья ст. 127 КоБС).

С принятием решения об усыновлении правовые отношения между родителями и их детьми прекращаются, поэтому отозвать данное ими согласие на усыновление детей родители уже не вправе.

Согласие родителей на усыновление ребенка может быть двух видов:

– согласие на усыновление конкретным лицом (например, родственниками ребенка (дядей, тетей и др.) или другими известными родителям лицами);

– согласие на усыновление без указания конкретного лица.

Согласие родителей на усыновление ребенка может быть получено только после его рождения. Предварительная дача согласия родителей на усыновление еще не родившегося ребенка не допускается.

На основании ст. 128 КоБС для усыновления ребенка не требуется согласия родителей, если они:

– неизвестны, т. е. отсутствует сведения как об отце, так и о матери ребенка;

– лишены родительских прав, так как в этом случае между родителями и детьми прекращаются все права, основанные на факте родства, если же на основании ст. 85 и 85^1 КоБС у родителей были отобраны

дети без лишения родительских прав, их согласие на усыновление ребенка необходимо, так как в этих случаях они утрачивают только право на личное воспитание ребенка;

– признаны судом недееспособными, т. е. в силу своего заболевания они не могут должным образом не только осуществлять воспитание детей, но и не в состоянии объективно выразить свою волю, в том числе на усыновление, поэтому их согласия на усыновление не требуется, если же лицо ограничено судом в дееспособности на основании ст. 30 ГК, его согласие на усыновление детей требуется обязательно, так как лицо ограничивается судом только в имущественных правах, а не в личных неимущественных правах;

– признаны судом безвестно отсутствующими (на основании ст. 38 ГК) или объявлены умершими (ст. 41 ГК).

Для усыновления детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, необходимо согласие их опекуна, попечителя в письменной форме.

Суд вправе в интересах ребенка вынести решение о его усыновлении без согласия опекуна, попечителя (ст. 129 КоБС).

5. *Для усыновления ребенка, достигшего 10 лет, необходимо его согласие* (ст. 130 КоБС). Считается, что с достижением 10 лет ребенок в состоянии осознанно выразить свою волю и отношение к предстоящему усыновлению, в том числе в ходе судебного разбирательства. При отсутствии согласия ребенка, достигшего 10-летнего возраста, усыновление против его воли недопустимо.

Согласие ребенка на усыновление выявляется органом опеки и попечительства, консульским учреждением Республики Беларусь или судом при вынесении судебного решения.

Закон предусматривает возможность усыновления ребенка старше 10 лет и без получения его согласия. Это возможно в случае, если ребенок проживает и воспитывается в семье усыновителей и считает их своими родителями (часть третья ст. 130 КоБС).

Данная норма позволяет оградить ребенка от нежелательных эмоциональных и психологических воздействий, неизбежных в результате разглашения тайны усыновления, поскольку в таких случаях ребенок, как правило, не знает о том, что воспитывается не родными родителями, и уверен, что является родным сыном или дочерью усыновителей.

6. *При усыновлении ребенка одним из супругов требуется согласие другого супруга на усыновление, если ребенок не усыновляется обоими супругами* (ст. 131 КоБС). Если родители состоят в браке, как правило, они оба усыновляют ребенка, что позволяет ему проживать в семье,

обеспечивающей его полноценное физическое, интеллектуальное, духовное и нравственное развитие.

При усыновлении ребенка одним из супругов особое внимание обращается на взаимоотношения, сложившиеся в семье усыновителя между его членами, их мнение по поводу усыновления, которое может состояться. Если усыновить ребенка желает лишь один из супругов, а другой не желает, то в дальнейшем в семье усыновителя могут возникать обстоятельства, негативно влияющие на воспитание и условия проживания усыновляемого.

Отсутствие согласия другого супруга на усыновление делает усыновление невозможным. Это условие является, по сути, средством защиты и самого усыновляемого ребенка, так как исключает возможность принятия его в семью как нежелательного ребенка для второго супруга.

Усыновление ребенка одним из супругов без согласия другого супруга возможно в случае, если тот на основании ст. 38 ГК признан безвестно отсутствующим.

16.3. Порядок усыновления

Судебный порядок усыновления введен в целях усиления гарантий прав детей, оставшихся без попечения родителей, и соответствует мировой практике судебного порядка усыновления. Судебный порядок усыновления в наибольшей степени отвечает интересам ребенка, так как суд независим от каких-либо ведомственных или местных влияний и подчиняется только требованиям закона.

Дела об усыновлении ребенка относятся к делам, которые рассматриваются судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным ГПК.

Граждане Республики Беларусь, желающие усыновить ребенка, подают заявление об усыновлении ребенка в районный (городской) суд по месту своего жительства или по месту жительства (нахождения) усыновляемого.

Граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие на территории иностранного государства, иностранные граждане и лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, подают заявление об усыновлении в областной суд по месту жительства (нахождения) усыновляемого, а в городе Минске – в Минский городской суд.

В ***заявлении*** об усыновлении ребенка *указываются*:

– фамилия, собственное имя, отчество, дата рождения и место жительства усыновителя (усыновителей);

– фамилия, собственное имя, отчество, дата рождения и место жительства (нахождения) усыновляемого ребенка;

– обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителя (усыновителей) об усыновлении ребенка.

Кроме того, в заявлении об усыновлении ребенка может содержаться просьба об изменении фамилии, собственного имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения, места рождения, а также о внесении сведений об усыновителях в запись акта о рождении ребенка в качестве родителя (родителей).

К заявлению об усыновлении ребенка *прилагаются*:

– копия свидетельства о браке усыновителя (усыновителей) – при усыновлении ребенка лицами (лицом), состоящими в браке;

– документ, подтверждающий согласие одного из супругов на усыновление, – при усыновлении ребенка другим супругом;

– медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителя;

– акт органа опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителя (усыновителей), содержащий в числе других сведений информацию о том, имел ли усыновитель на момент усыновления судимость за умышленные преступления, лишался ли родительских прав или был ограничен в них, признавался ли недееспособным или ограниченно дееспособным, отстранялся ли от обязанностей опекуна, попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на него обязанностей, не было ли ранее в отношении его отменено усыновление;

– справка с места работы усыновителя (усыновителей) о занимаемой должности и заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах за предшествующий усыновлению год;

– документ, подтверждающий право пользования усыновителем (усыновителями) жилым помещением или право собственности на жилое помещение;

– документ, подтверждающий согласие на усыновление республиканского органа государственного управления, ведающего вопросами образования, а также согласие компетентного органа иностранного государства – при усыновлении ребенка, являющегося гражданином Республики Беларусь, иностранными гражданами, лицами без гражданства и гражданами Республики Беларусь, постоянно проживающими на территории иностранного государства;

– документ, подтверждающий согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок, и, если это требуется в соответствии с законодательством

иностранного государства, согласие ребенка на усыновление – при усыновлении на территории Республики Беларусь ребенка, являющегося иностранным гражданином и проживающего на территории Республики Беларусь, гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами и лицами без гражданства;

– документ, подтверждающий нахождение усыновляемого ребенка на централизованном учете в республиканском банке данных об усыновлении детей, оставшихся без попечения родителей, и невозможность его передачи на усыновление гражданам Республики Беларусь либо на усыновление родственникам ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников, – при усыновлении ребенка гражданами Республики Беларусь, постоянно проживающими за пределами Республики Беларусь, иностранными гражданами и лицами без гражданства, не являющимися родственниками ребенка.

Дела об усыновлении рассматриваются судом в порядке особого производства, по правилам, предусмотренным § 10 гл. 30 ГПК, с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, прокурора, а по делам о международном усыновлении – с участием Национального центра усыновления.

Дела об усыновлении рассматриваются судом в закрытом судебном заседании.

По определению суда, принявшего к рассмотрению заявление кандидатов в усыновители, орган опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка подготавливает заключение об обоснованности усыновления и его соответствии интересам ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей с усыновляемым. В *заключении органа опеки и попечительства* должны содержаться следующие основные сведения:

– общая характеристика семьи;

– характеристика условий жизни кандидатов в усыновители;

– состояние здоровья кандидатов в усыновители;

– внутрисемейные отношения;

– мотивы усыновления;

– информация о ребенке;

– информация о факте личного знакомства кандидатов в усыновители с ребенком;

– сохранение тайны усыновления;

– заключение, в котором указывается, является ли усыновление обоснованным и отвечает ли интересам ребенка.

К заключению органа опеки и попечительства прилагаются (ст. 393^3 ГПК):

– свидетельство о рождении усыновляемого ребенка;

– медицинское заключение о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого ребенка;

– документ, подтверждающий согласие усыновляемого ребенка, достигшего 10 лет, на усыновление, а также на возможные изменения его фамилии, собственного имени, отчества и запись усыновителя (усыновителей) в качестве его родителя (родителей), за исключением случаев, если такое согласие в соответствии с законом не требуется;

– документ, подтверждающий согласие родителей ребенка на его усыновление (при усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, которые не приобрели дееспособность в полном объеме, – также документ, подтверждающий согласие их законных представителей, опекуна, попечителя), или документ, подтверждающий наличие одного из обстоятельств, при которых в соответствии с КоБС усыновление ребенка допускается без согласия его родителей;

– документ, подтверждающий согласие на усыновление ребенка его опекуна, попечителя, приемных родителей или руководителя учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей;

– сведения о наличии братьев и сестер у усыновляемого ребенка.

Суд, рассмотрев заявление об усыновлении ребенка по существу, на основании ст. 393^5 ГПК выносит мотивированное решение об удовлетворении заявления об усыновлении либо об отказе в его удовлетворении полностью или только в части удовлетворения просьбы усыновителей (усыновителя) о записи их в качестве родителей в записи акта о рождении ребенка, изменении фамилии, собственного имени, отчества ребенка, а также об изменении его даты и места рождения.

Копия решения суда, которым установлено усыновление ребенка, направляется судом в трехдневный срок со дня вступления решения суда в законную силу в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления, а также в орган опеки и попечительства по месту жительства усыновителей и Национальный центр усыновления.

Государственная регистрация является обязательной, юридически подтверждая факт усыновления. По результатам государственной регистрации усыновления ребенка составляется запись акта об усыновлении, на основании которой орган, регистрирующий акты гражданского состояния, вносит необходимые изменения в запись акта о рождении ребенка или составляет новую запись акта о рождении ребенка.

Усыновителям на основании изменений или вновь составленной в связи с усыновлением записи акта о рождении ребенка выдается новое свидетельство о рождении усыновленного ребенка, а прежнее свидетельство аннулируется. Усыновителям также выдается свидетельство об усыновлении ребенка.

Контроль за условиями жизни усыновленных детей в семьях усыновителей осуществляется управлениями (отделами) образования по месту жительства усыновленного ребенка. Управления (отделы) образования обязаны проводить обследование условий жизни и воспитания усыновленных детей в течение трех лет с момента усыновления, но не реже одного раза в год. Обследование условий жизни и воспитания усыновленного ребенка может производиться Национальным центром усыновления. По результатам обследования составляется акт обследования условий жизни и воспитания усыновленного ребенка.

16.4. Правовые последствия усыновления

При удовлетворении заявленной просьбы взаимные права и обязанности усыновителя (усыновителей) и усыновленного ребенка устанавливаются со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка.

В результате усыновления между усыновителем и усыновленным ребенком возникают взаимные личные и имущественные права и обязанности, равные тем, которые существуют между родителями и детьми, т. е. ребенок приобретает новых родителей и других родственников. Указанные правовые последствия наступают как в случае усыновления ребенка супругами, так и одним из них либо лицом, не состоящим в браке, независимо от записи усыновителей в качестве родителей в записи акта о рождении ребенка.

Усыновление предусматривает установление правоотношений не только между усыновленным ребенком (и его потомством) и усыновителями, но также между усыновленным ребенком (и его потомством) и родственниками усыновителей.

При усыновлении ребенка супругами усыновленный ребенок утрачивает все личные неимущественные и имущественные права и освобождается от обязанностей по отношению к своим родителям и иным родственникам по кровному происхождению (часть вторая ст. 134 КоБС).

Приравнивание усыновленного ребенка к родному означает, что усыновители, как и родители, имеют право и обязаны заботиться о воспитании и всестороннем развитии усыновленного ребенка, что предполагает возможность взыскания с усыновителей алиментов в случае неисполнения алиментной обязанности (ст. 91 КоБС). Соответственно, трудоспособные совершеннолетние усыновленные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи усыновителей и заботиться о них (ст. 100 КоБС).

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 в судах, без специальных полномочий (ст. 73 КоБС).

Как законные представители несовершеннолетних усыновленных детей усыновители совершают гражданско-правовые сделки от имени усыновленных детей, не достигших 14 лет (ст. 27 ГК), или дают согласие на совершение сделок усыновленными детьми в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 89 КоБС, ст. 25 ГК). Усыновители несут ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним усыновленным ребенком в возрасте до 14, если не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 27, 942 ГК). Если же вред причинен усыновленным ребенком в возрасте от 14 до 18 лет, то его усыновители несут субсидиарную ответственность при отсутствии у усыновленного ребенка доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, если не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 25, 943 ГК).

Правомочия усыновителей по управлению имуществом усыновленного ребенка такие же, как у родителей, и регламентируются ст. 89 КоБС и ст. 35 ГК.

При наследовании по закону усыновленные дети после смерти усыновителей, а усыновители – после смерти усыновленных детей являются наследниками первой очереди (ст. 1057 ГК).

Усыновитель вправе без согласия проживающих совместно с ним совершеннолетних членов его семьи предоставить право владения и пользования занимаемым им жилым помещением своим несовершеннолетним детям (ст. 57 Жилищного кодекса Республики Беларусь (ЖК)).

Работнику, усыновившему ребенка в возрасте до трех месяцев либо назначенному его опекуном, предоставляется *отпуск* по беременности и родам продолжительностью 70 календарных дней со дня усыновления, установления опеки. За время нахождения в отпуске по беременности и родам назначается и выплачивается государственное пособие по государственному социальному страхованию в порядке, установленном законодательством.

Отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет предоставляется по усмотрению семьи работающим отцу или другому род-

ственнику, члену семьи, опекуну ребенка, фактически осуществляющим уход за ребенком, в порядке и на условиях, предусмотренных ст. 185 ТК.

Отпуск по уходу за усыновленным ребенком до достижения им возраста трех лет может быть использован полностью либо по частям также отцом (усыновителем) ребенка, членом семьи ребенка, осуществляющим уход за ребенком в случае выхода матери ребенка на работу (ст. 185 ТК).

Лицу на время отпуска по уходу за ребенком сохраняется место работы и должность.

Усыновители имеют право и на другие виды пособий на усыновленных детей, установленных Законом Республики Беларусь от 29 декабря 2012 г. № 7-З «О государственных пособиях семьям, воспитывающим детей».

Несовершеннолетние дети, имеющие к моменту усыновления *право на пенсию или пособие*, полагающееся им в связи со смертью родителей, сохраняют это право и после усыновления (часть первая ст. 135 КоБС). Если фактические родители усыновленного умерли после усыновления ребенка, то этот несовершеннолетний ребенок не имеет права на получение пенсий или пособий, полагавшихся бы ему в том случае, если бы он не был усыновлен.

Усыновленный ребенок имеет право с согласия усыновителей на получение до 16 лет ежемесячных денежных выплат, осуществляемых в порядке и размерах, предусмотренных законодательством для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей (часть вторая ст. 135 КоБС).

Закон закрепил *право родителя* усыновляемого ребенка, имеющего иной пол, чем у усыновителя, на *сохранение правовых отношений с ребенком* (часть третья ст. 134 КоБС).

Если ребенок усыновляется не обоими супругами, а одним из них (отчимом или мачехой), одинокой женщиной или одиноким мужчиной, то по желанию родителя – матери, если усыновитель мужчина, или отца, если усыновитель женщина, за ней (ним) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности родителя в отношении ребенка. Так, при усыновлении ребенка мачехой отец имеет право дать согласие на усыновление сына (дочери) при условии сохранения за ним в полном объеме родительских прав и обязанностей; если же ребенка усыновляет отчим, то по желанию матери ребенка за ней могут быть сохранены родительские права и обязанности в отношении усыновляемого.

Правило о сохранении правоотношений между усыновленным ребенком и его родителем должно соблюдаться и в других случаях усыновления ребенка одним лицом независимо от состояния усыновителя в браке с родителем ребенка.

В случае если при усыновлении ребенка одним лицом сохраняются права и обязанности ребенка в отношении одного из родителей, то они считаются сохраненными и в отношении родственников этого родителя. О сохранении родительских прав за одним из родителей усыновленного указывается в резолютивной части решения суда об усыновлении ребенка. Отсутствие такого указания означает, что правовые отношения ребенка прекращены с обоими родителями, даже если в качестве усыновителя выступало одно лицо.

Согласно решению суда при сохранении личных неимущественных и имущественных отношений усыновляемого ребенка с одним из родителей сведения об этом родителе, указанные в записи акта о рождении ребенка, изменению не подлежат.

В случае если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (деда или бабки ребенка) суд может сохранить личные неимущественные и имущественные права и обязанности ребенка по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка, при этом согласие усыновителей на сохранение правовой связи с родственниками умершего родителя не требуется.

О сохранении правоотношений усыновленного ребенка с одним из родителей или родственниками умершего родителя (дедом, бабкой) указывается в решении суда об усыновлении (часть пятая ст. 134 КоБС).

16.5. Правовые средства обеспечения тайны усыновления

Тайна усыновления ребенка охраняется законом (ст. 136 КоБС).

Суд, вынесший решение об усыновлении ребенка, должностные лица, осуществившие регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка.

Усыновленный ребенок становится членом семьи усыновителей и считает их своими кровными родителями. В связи с чем разглашение тайны усыновления противоречит интересам как усыновителей, так и усыновленного ребенка и может причинить моральные и нравственные страдания ребенку, воспрепятствовать созданию нормальной семейной обстановки и затруднить процесс воспитания ребенка.

Норма об охране тайны усыновления основана на требованиях ст. 28 Конституции о праве гражданина на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь.

Действующее законодательство содержит ряд мер, направленных на *охрану тайны усыновления*:

– дела об усыновлении ребенка рассматриваются в закрытом судебном заседании;

– при усыновлении могут быть изменены фамилия, собственное имя и отчество ребенка (изменение фамилии, собственного имени и отчества ребенка, достигшего 10 лет, может быть произведено только с его согласия);

– при усыновлении может быть изменена дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на один год;

– при усыновлении может быть изменено место рождения усыновленного ребенка;

– усыновители могут быть записаны в акте о рождении в качестве родителей усыновленного ими ребенка;

– лица, умышленно разгласившие тайну усыновления против воли усыновителя или усыновленного, могут быть привлечены к уголовной ответственности в соответствии со ст. 177 УК.

Обязанность сохранять тайну усыновления распространяется не только на лиц, обязанных хранить сведения об усыновлении как служебную и профессиональную тайну, но и на всех без исключения граждан, осведомленных об этом любым иным образом.

Запрещается без согласия усыновителей, т. е. помимо их воли, а в случае смерти – без согласия органов опеки и попечительства сообщать какие-либо сведения об усыновлении, а также выдавать копии решения суда, документы и (или) справки, содержащие сведения из записей актов гражданского состояния, из которых было бы видно, что усыновители не являются кровными родителями усыновленного (часть третья ст. 136 КоБС).

Вышеуказанное запрещение не распространяется на запросы прокуратуры, суда, органов следствия и дознания, которые в связи с находящимися в их производстве делами вправе требовать предоставления любых сведений и выписок. Кроме того, усыновленный ребенок по достижении совершеннолетия или в случае приобретения дееспособности в полном объеме вправе получить сведения, касающиеся его усыновления, в суде, вынесшем решение об усыновлении ребенка, органе, регистрирующем акты гражданского состояния, по месту нахождения записи акта об усыновлении или органе опеки и попечительства по месту жительства усыновителей (часть пятая ст. 136 КоБС).

16.6. Отмена усыновления

В связи с тем что родительские права и обязанности у усыновителей возникают в результате усыновления, а не происхождения от них детей, при наличии оснований суд отменяет усыновление, а не лишает усыновителей родительских прав (ст. 138 КоБС).

По своим правовым последствиям отмена усыновления предполагает прекращение правовых отношений усыновления на будущее время и служит гарантией охраны прав и интересов усыновителей, усыновленных детей и их родителей.

К *лицам, имеющим право требовать отмены* усыновления, относятся (ст. 139 КоБС):

– родители ребенка;

– усыновители ребенка;

– усыновленный ребенок, достигший 14 лет;

– орган опеки и попечительства;

– прокурор;

– Национальный центр усыновления – по делам о международном усыновлении.

Право на *предъявление иска* в суд об отмене усыновления предоставлено государственным органам и юридическим лицам (п. 1 ст. 85 ГПК) и профсоюзам (ст. 86 ГПК) (п. 23 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2000 г. № 9 «О судебной практике по делам об усыновлении (удочерении)»).

Предъявление иска органом опеки и попечительства или прокурором является необходимым в случае, когда у ребенка отсутствуют родители или когда в интересах ребенка необходимо безотлагательно принять решение об отмене усыновления, если установлено виновное поведение усыновителей (уклонение от выполнения обязанностей по воспитанию усыновленного, злоупотребление своими правами, жестокое обращение с ребенком, аморальное или антиобщественное поведение, оказывающее вредное влияние на ребенка, хронический алкоголизм и т. д.) или в случае нарушения прав лиц, которые по состоянию здоровья или возрасту не могут лично их защищать.

Усыновленный ребенок, не достигший 14 лет, государственные и общественные организации, а также граждане, считающие, что усыновление не соответствует интересам ребенка, самостоятельно не вправе предъявить иск об отмене усыновления. С такой просьбой они могут обратиться в орган опеки и попечительства или к прокурору, которые

непосредственно решают вопрос о необходимости предъявления иска об отмене усыновления.

Дела об отмене усыновления рассматриваются судом в порядке искового производства.

В рассмотрении дел об отмене усыновления обязательно участие органа опеки и попечительства и прокурора. Орган опеки и попечительства проводит обследование условий жизни усыновленного ребенка и представляет суду заключение о соответствии отмены усыновления интересам ребенка. Такое же заключение по существу дела после судебных прений лиц, участвующих в деле, дает и прокурор.

Дела об отмене усыновления детей, произведенного иностранными гражданами и лицами без гражданства, рассматриваются с участием органа опеки и попечительства, прокурора и представителя Национального центра усыновления.

Отмена усыновления допускается лишь в случаях, когда усыновление перестает соответствовать интересам ребенка. Усыновление ребенка может быть отменено, *если усыновители*:

– признаны недееспособными или ограниченно дееспособными;

– являются больными хроническим алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией;

– уклоняются от воспитания и (или) содержания ребенка;

– злоупотребляют родительскими правами и (или) жестоко обращаются с усыновленным ребенком;

– не могут выполнять родительские обязанности в связи с наличием заболевания, включенного в перечень, предусмотренный частью третьей ст. 93 КоБС;

– ведут аморальный образ жизни, что оказывает вредное воздействие на усыновленного ребенка.

Усыновление ребенка также может быть отменено в иных случаях, предусмотренных частью первой ст. 125 КоБС, если это необходимо для защиты прав и законных интересов ребенка и с учетом желания ребенка, достигшего 10 лет.

Указанные обстоятельства являются основаниями и для лишения родителей родительских прав. Однако в случае виновного поведения усыновителей может быть поставлен вопрос именно об отмене усыновления, а не о лишении усыновителей родительских прав, так как родительские права и обязанности возникают у усыновителей в результате усыновления, а не происхождения от них детей.

Суд, исходя из интересов усыновленного ребенка, вправе отменить усыновление и при отсутствии виновного поведения усыновителя, если

по обстоятельствам, как зависящим, так и не зависящим от усыновителя, *не сложились отношения, необходимые для нормального развития и воспитания ребенка*. К таким обстоятельствам относятся:

– отсутствие взаимопонимания в силу личностных качеств усыновителя или усыновленного, в результате чего усыновитель не пользуется авторитетом у ребенка либо ребенок не ощущает себя членом семьи усыновителя;

– выявление после усыновления умственной неполноценности или наследственных отклонений в состоянии здоровья ребенка, существенно затрудняющих либо делающих невозможным процесс воспитания, о наличии которых усыновитель не был предупрежден при усыновлении;

– восстановление дееспособности родителей ребенка, к которым он сильно привязан и не может забыть их после усыновления, что негативно сказывается на его психическом воспитании и т. д.

Права и обязанности, возникшие в связи с усыновлением между усыновленным и усыновителем, прекращаются с момента вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления (часть третья ст. 137 КоБС).

Выписка из вступившего в законную силу решения суда об отмене усыновления высылается судом в трехдневный срок в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту государственной регистрации усыновления, в орган опеки и попечительства по месту жительства усыновителей, а при международном усыновлении – также в Национальный центр усыновления (часть четвертая ст. 137 КоБС).

На основании судебного решения об отмене усыновления орган, регистрирующий акты гражданского состояния, в записи акта об усыновлении делает отметку об отмене усыновления, аннулирует запись акта об усыновлении и восстанавливает в записи о рождении усыновленного ребенка первоначальные сведения, которые были до усыновления (кроме имени, отчества, фамилии ребенка, даты и места рождения, если по решению суда за ребенком сохранены присвоенные ему в связи с усыновлением имя, отчество, фамилия, дата и место рождения) (ст. 218 КоБС).

Отмена усыновления допускается только в отношении несовершеннолетних детей.

Отмена усыновления по достижении усыновленным совершеннолетия, как правило, связана с утратой родителями правовой связи с ребенком по независящим от них обстоятельствам (например, тяжелая болезнь родителей и т. д.), когда их согласие на усыновление не требовалось.

Основанием для отмены судом усыновления в отношении совершеннолетнего ребенка является взаимное согласие усыновителей, самого ребенка и его родителей, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными (ст. 141 КоБС). При возражении хотя бы одной из сторон отмена усыновления в отношении совершеннолетнего усыновленного ребенка невозможна.

В случае если родители усыновленного умерли, объявлены умершими, лишены родительских прав, признаны недееспособными, для вынесения судом решения об отмене усыновления достаточно взаимного согласия на прекращение правоотношений по усыновлению совершеннолетнего усыновленного ребенка и усыновителя.

Порядок отмены усыновления совершеннолетних лиц аналогичен порядку отмены усыновления несовершеннолетних детей.

Отмена усыновления влечет за собой следующие *правовые последствия* (часть первая ст. 140 КоБС):

– прекращаются взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителя);

– восстанавливаются личные неимущественные и имущественные права и обязанности ребенка и его фактических родителей (родственников родителей), если этого требуют интересы ребенка.

Восстановление правовых отношений ребенка с его родителями невозможно, если родители:

– умерли;

– объявлены в судебном порядке умершими;

– лишены родительских прав;

– неизвестны.

Нецелесообразно восстановление правовых отношений ребенка с родителями в случаях, если родители отказываются после отмены усыновления взять ребенка в семью на воспитание либо являются хроническими алкоголиками или наркоманами и т. д., в таком случае ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства.

При отмене усыновления орган опеки и попечительства, исходя из интересов и желания самого ребенка, дает суду заключение о *сохранении или изменении присвоенных ребенку при усыновлении фамилии, собственного имени, отчества, даты и места рождения*.

При отсутствии согласия ребенка, достигшего 10 лет, изменение собственного имени, отчества, фамилии, даты и места рождения ребенка не допускается.

Об изменении или сохранении за ребенком присвоенных при усыновлении фамилии, собственного имени, отчества, даты и места рождения ребенка указывается в решении суда об отмене усыновления.

Исходя из интересов ребенка и необходимости обеспечить содержание ребенка в будущем, суд вправе взыскать алименты с бывшего усыновителя (часть пятая ст. 140 КоБС). Размер средств, взыскиваемых с бывших усыновителей на содержание ребенка, определяется в соответствии со ст. 92, 94, 96, 97 КоБС.

О сохранении за ребенком права на получение содержания от бывших усыновителей и о размере этого содержания указывается в решении суда об отмене усыновления.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение понятия института усыновления.
2. Перечислите условия усыновления, предусмотренные законом.
3. В каких случаях допускается усыновление братьев и сестер разными лицами?
4. Какой должна быть разница в возрасте между усыновителем и усыновленным?
5. Какой орган устанавливает усыновление?
6. С какого момента усыновление считается установленным?
7. Какие лица не могут быть усыновителями?
8. В каких случаях закон не требует согласия родителей на усыновление их ребенка?
9. Необходимо ли согласие ребенка для его усыновления?
10. Возможно ли усыновление без согласия ребенка?
11. Каким образом закон обеспечивает тайну усыновления?
12. Назовите правовые последствия усыновления для усыновителя, усыновленного и родителей усыновленного.
13. Назовите основания отмены усыновления.
14. Какие лица имеют право требовать отмены усыновления ребенка?
15. Возможна ли отмена усыновления после достижения усыновленным ребенком 18 лет?
16. Назовите правовые последствия отмены усыновления.
17. В каких случаях суд может взыскать с бывших усыновителей алименты на содержание ребенка?

Глава 17

ОПЕКА, ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО И ИНЫЕ ФОРМЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ

17.1. Понятие и значение опеки и попечительства

Понятие термина «опека и попечительство» не однозначно. Его можно рассматривать как:

– правовой институт, объединяющий нормы права, регулирующие соответствующие отношения по опеке и попечительству;

– деятельность органов опеки и попечительства по устройству безнадзорных детей, назначению опекунов и попечителей и осуществлению контроля за выполнением ими своих функций;

– правоотношения опекунов и попечителей по защите прав и законных интересов лиц, которые в силу ряда причин (например, возраста, болезни) сами не в состоянии их осуществлять.

Институт опеки и попечительства основан на нормах гражданского, семейного, административного права и по своей сути является комплексным.

Так, нормами административного права регулируется деятельность органов исполнительной власти, выполняющих функции по опеке и попечительству. Административным актом оформляется назначение опекуна или попечителя.

В ГК содержатся нормы, регулирующие вопросы дееспособности граждан, представительства, доверенности, обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, и т. д.

КоБС содержит гл. 14 «Опека и попечительство», которая регулирует опеку и попечительство как форму устройства и воспитания несовершеннолетних, оставшихся без родительского попечения. Кроме того, закон определяет права и обязанности опекунов и попечителей в отношении несовершеннолетних, находящихся под опекой или попечительством.

Опека и попечительство устанавливаются с целью воспитания детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также для защиты личных неимущественных и имущественных прав и законных интересов этих детей.

Опека и попечительство устанавливаются также для защиты личных неимущественных и имущественных прав и законных интересов совершеннолетних лиц, которые признаны судом недееспособными или ограниченно дееспособными (ст. 142 КоБС).

Органами опеки и попечительства являются местные исполнительные и распорядительные органы (часть первая ст. 143 КоБС).

Положение об органах опеки и попечительства в Республике Беларусь утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 октября 1999 г. № 1676.

В соответствии с указанным положением *задачами органа опеки и попечительства* являются:

– выявление и учет лиц, нуждающихся в опеке и попечительстве;

– устройство детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание;

– оказание материальной и иной необходимой помощи детям;

– осуществление деятельности по профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних;

– защита личных и имущественных прав и законных интересов детей, нуждающихся в государственной защите и (или) в опеке и попечительстве, совершеннолетних лиц, признанных судом недееспособными, ограниченных судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами;

– установление опеки над лицами, признанными судом недееспособными;

– установление попечительства над лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами;

– установление патронажа над совершеннолетними дееспособными лицами, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, по их просьбе.

Осуществление функций по опеке и попечительству возлагается (часть вторая ст. 143 КоБС):

1) в отношении несовершеннолетних – на структурные подразделения районных, городских исполнительных комитетов, местных администраций районов в городах, осуществляющие государственно-властные полномочия в сфере образования, либо уполномоченные ими учреждения образования, а в случаях, предусмотренных законодательными актами, – на комиссию по делам несовершеннолетних по месту нахождения ребенка;

2) в отношении совершеннолетних лиц:

– которые страдают психическими расстройствами (заболеваниями) либо злоупотребляют спиртными напитками, наркотическими сред-

ствами, психотропными веществами, их аналогами, в части выявления граждан, нуждающихся в установлении опеки и попечительства, подготовки необходимых материалов для возбуждения в суде дел о признании указанных граждан недееспособными или ограниченно дееспособными и принятия участия в рассмотрении таких дел – на структурные подразделения областных, Минского городского исполнительных комитетов, осуществляющие государственно-властные полномочия в сфере здравоохранения, организации здравоохранения;

– которые признаны недееспособными или ограниченно дееспособными, – на структурные подразделения областных, районных, городских исполнительных комитетов, местных администраций районов в городах, осуществляющие государственно-властные полномочия в сферах труда, занятости и социальной защиты, жилищно-коммунального хозяйства, территориальные центры социального обслуживания населения.

Объем функций по опеке и попечительству, а также порядок осуществления опеки и попечительства определяются Правительством.

Взаимодействие структурных подразделений местных исполнительных и распорядительных органов и организаций, выполняющих функции по опеке и попечительству, осуществляется координационным советом по вопросам опеки и попечительства над совершеннолетними лицами.

Примерное положение о координационном совете по вопросам опеки и попечительства над совершеннолетними лицами утверждается Правительством.

В соответствии с ГК опека устанавливается над малолетними – несовершеннолетними в возрасте до 14 лет, а также над лицами, признанными судом недееспособными (ст. 144 КоБС).

В соответствии с ГК попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а также над лицами, ограниченными судом в дееспособности (ст. 145 КоБС).

Опека и попечительство устанавливаются решением местных исполнительных и распорядительных органов по месту жительства лица, подлежащего опеке или попечительству, или по месту жительства опекуна, попечителя, если это отвечает интересам ребенка (ст. 146, 147 КоБС).

Основанием установления опеки или попечительства над несовершеннолетними детьми является факт утраты ими родительского попечения в случаях:

– смерти родителей или объявления их умершими в судебном порядке;

– лишения родителей родительских прав или ограничения в родительских правах;

– признания родителей недееспособными;

– признания родителей безвестно отсутствующими;

– болезни или длительного отсутствия родителей;

– уклонения родителей от воспитания детей либо отказа родителей взять своих детей из воспитательных, лечебных и других аналогичных учреждений.

При отсутствии более шести месяцев родителей (единственного родителя) по уважительной причине над их (его) детьми устанавливаются опека или попечительство, за исключением случая, если они оставлены родителями (единственным родителем) на попечение родственников на срок до одного года (часть первая ст. 149 КоБС).

Опека или попечительство на период отсутствия родителей (единственного родителя) устанавливаются по решению органов опеки и попечительства, в порядке, установленном Правительством, с обязательным представлением родителями (единственным родителем) документов, подтверждающих причину и период их (его) отсутствия.

Для непосредственного осуществления обязанностей по опеке и попечительству органы опеки и попечительства *назначают опекуна или попечителя*.

Опекун или попечитель может быть назначен только с его согласия.

Обязанности по опеке и попечительству выполняются безвозмездно.

Однако опекун или попечитель имеет право на возмещение расходов, которые он понес из собственных средств на ремонт, содержание имущества подопечного, другие необходимые нужды (ст. 156 КоБС).

Опекун или попечитель назначается не позднее месячного срока с момента, когда органам опеки и попечительства стало известно о необходимости установления опеки или попечительства. На основании решения органа опеки и попечительства о назначении гражданина опекуном или попечителем ему выдается удостоверение на право представления интересов подопечного (ст. 151 КоБС).

Один опекун, попечитель может быть назначен нескольким подопечным, если их интересы не находятся в противоречии. Лица, не состоящие между собой в браке, не могут быть назначены опекунами, попечителями одного подопечного.

Семейное законодательство содержит ряд требований к характеристике лица, которое может быть назначено опекуном или попечителем. При выборе опекуна или попечителя должны быть приняты во внимание его личностные качества, способность к выполнению обязанностей опекуна или попечителя, отношения, существующие между ним, чле-

нами его семьи и лицом, нуждающимся в опеке или попечительстве, и, если это возможно, желание лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, достигшего 10 лет (ст. 152 КоБС). Поэтому именно опекунами или попечителями в большинстве случаев назначаются родственники подопечного (дед, бабка, брат, дядя, тетя и др.).

Опекунами и попечителями могут быть дееспособные лица, обоего пола. *Не могут быть назначены опекунами и попечителями* (ст. 153 КоБС):

– лица, больные хроническим алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией;

– лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять права и выполнять обязанности опекуна, попечителя;

– лица, лишенные судом родительских прав;

– лица, бывшие усыновителями, если усыновление было отменено вследствие ненадлежащего выполнения усыновителем своих обязанностей;

– лица, отстраненные от обязанностей опекуна или попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей;

– лица, имеющие судимость за умышленные преступления, а также лица, осуждавшиеся за умышленные тяжкие и особо тяжкие преступления против человека;

– лица, дети которых были признаны нуждающимися в государственной защите в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением данными лицами своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей в соответствии с частью первой ст. 85^1 КоБС.

Перечень заболеваний, при наличии которых лица не могут быть опекунами и попечителями, устанавливается Министерством здравоохранения.

При наличии нескольких лиц, желающих стать опекунами, попечителями одного и того же подопечного, преимущественное право предоставляется родственникам подопечного при условии обязательного соблюдения требований ст. 152 и 153 КоБС, а также интересов подопечного.

Опекунами, попечителями детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, устроенных на воспитание в приемные семьи, детские дома семейного типа, являются приемные родители, родители-воспитатели детского дома семейного типа.

Опекунами, попечителями детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся на государственном обеспечении в детских интернатных учреждениях, учреждениях профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, а также совершеннолетних подопечных, помещенных в соответствующие учреж-

дения, являются руководители этих учреждений. Родители-воспитатели детских деревень (городков) на безвозмездной основе осуществляют права и выполняют обязанности опекуна, попечителя в части, установленной договором об условиях воспитания и содержания детей.

Опекунами, попечителями детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, получающих образование в учреждениях образования Министерства обороны, Министерства по чрезвычайным ситуациям и Министерства спорта и туризма, являются опекуны, попечители, приемные родители, родители-воспитатели детского дома семейного типа, руководители детских интернатных учреждений, осуществлявшие опеку, попечительство над такими детьми до поступления их в указанные учреждения образования.

Временное помещение детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, опекуном, попечителем в приемную семью, детский дом семейного типа, детское интернатное учреждение не прекращает осуществление прав и выполнение обязанностей опекуна, попечителя в отношении этих детей (часть четвертая ст. 169 КоБС).

Органы опеки и попечительства, иные организации, уполномоченные законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей, осуществляют контроль за условиями содержания, воспитания и образования детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, а также защиту прав бывших воспитанников опекунских семей, приемных семей, детских домов семейного типа, детских интернатных учреждений, учреждений профессионально-технического, среднего специального, высшего образования до достижения ими совершеннолетия или приобретения дееспособности в полном объеме (часть пятая ст. 169 КоБС).

Обычно одно и то же лицо осуществляет опеку или попечительство над подопечным и одновременно над его имуществом.

В случае если у лица, над которым установлена опека или попечительство, имеется имущество, находящееся в другой местности, то охрана этого имущества возлагается на орган опеки и попечительства по месту нахождения имущества. В случае необходимости этот орган может назначить опекуна над имуществом или передать имущество подопечного на хранение.

При необходимости получения согласия органа опеки и попечительства на совершение сделки в соответствии с частью второй ст. 89 КоБС такое согласие дается органом опеки и попечительства по месту жительства подопечного (ст. 155 КоБС).

17.2. Права и обязанности опекуна и попечителя

Опекуны и попечители обязаны заботиться о содержании несовершеннолетних детей, а также совершеннолетних лиц, находящихся под их опекой или попечительством, создании этим лицам необходимых бытовых условий, обеспечивать их уходом и лечением, защищать их права и законные интересы. Кроме того, опекуны над недееспособными лицами обязаны следить за осуществлением над подопечными постоянного медицинского наблюдения. В случае выздоровления подопечного опекун обязан заявить в суд ходатайство о признании подопечного дееспособным (ст. 157 КоБС).

Вышеуказанные обязанности не возлагаются на попечителей, осуществляющих попечительство над лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами (ст. 157 КоБС). Такое изъятие из общего правила обусловлено гражданско-правовой природой ограничения дееспособности гражданина. Такой гражданин вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки (ст. 30 ГК). Все другие сделки (получать заработную плату, пенсию, иные доходы и распоряжаться ими) такой гражданин может совершать только с согласия своего попечителя.

Опекуны, попечители над несовершеннолетними имеют право и обязаны воспитывать подопечных, заботиться об их физическом развитии и обучении, готовить их к труду.

Опекуны, попечители вправе самостоятельно определять способы воспитания ребенка, находящегося под опекой, попечительством, с учетом мнения ребенка и рекомендаций органа опеки и попечительства (части первая и вторая ст. 158 КоБС). При осуществлении предоставленных им прав опекуны, попечители вправе применять меры принуждения и запрета, однако они должны исключать жестокое, грубое обращение с подопечным, унижающее его человеческое достоинство.

С учетом мнения ребенка опекуны, попечители имеют право выбора учреждения образования и формы обучения ребенка до получения им общего среднего образования и обязаны обеспечить получение ребенком общего базового образования.

Опекуны и попечители не вправе препятствовать ребенку общаться с родителями и другими близкими родственниками, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка. Возникающие при этом споры разрешаются органом опеки и попечительства.

Опекуны и попечители должны лично выполнять свои обязанности, поэтому они не вправе передавать несовершеннолетних на воспитание другим лицам либо без разрешения органов опеки и попечительства передавать их в детские интернатные учреждения.

Для выполнения воспитательных функций опекуны и попечители обязаны проживать совместно со своими несовершеннолетними подопечными (часть пятая ст. 158 КоБС). В отдельных случаях органом опеки и попечительства может быть дано разрешение на раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим 14 лет, если такая необходимость связана с получением подопечным образования или работой. При этом раздельное проживание попечителя и подопечного не должно неблагоприятно отразиться на воспитании, защите прав и интересов последнего. О всякой перемене своего места проживания или места проживания подопечного опекуны и попечители обязаны извещать органы опеки и попечительства. Если переезд может неблагоприятно отразиться на подопечном, орган опеки и попечительства может запретить переезд несовершеннолетнего (например, несовершеннолетний теряет право на жилплощадь в одном месте и не приобретает права на равноценную жилплощадь в другом месте).

Право опекунов и попечителей на воспитание своих подопечных охраняется законом. Они вправе требовать возврата детей, находящихся у них под опекой и попечительством, от любых лиц, удерживающих у себя детей без законных оснований, даже если ребенок оказался не только у деда, бабки или других родственников, но и у родителей, лишенных родительских прав (часть первая ст. 159 КоБС).

Опекуны являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки (часть первая ст. 160 КоБС). Как законные представители опекуны выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами и организациями без специального полномочия.

Попечители оказывают подопечным содействие при осуществлении ими своих прав и выполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц (часть вторая ст. 160 КоБС).

Попечители над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет дают согласие на совершение тех сделок, которые по закону несовершеннолетний не вправе совершать самостоятельно.

Попечители над ограниченно дееспособными лицами дают свое согласие на получение этими лицами причитающихся им платежей и на распоряжение полученными денежными суммами и иным имуществом

в соответствии с ГК. При этом ст. 35 ГК устанавливает правила распоряжения опекунами и попечителями доходами несовершеннолетних подопечных – исключительно в интересах подопечного и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Без предварительного разрешения органа опеки и попечительства опекун или попечитель вправе производить только необходимые для содержания подопечного расходы (покупать продукты питания, одежду, книги, канцелярские принадлежности и т. д.). В остальных случаях опекуну и попечителю нужно получать согласие органа опеки и попечительства, который определяет порядок расходования средств, причитающихся подопечному.

Опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель – давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе по обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его в аренду (в наем), безвозмездное пользование или в залог; сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного.

Разрешение на заключение договоров и совершение других вышеуказанных юридических действий дается органом опеки и попечительства в письменной форме каждый раз, когда возникает необходимость совершить такое действие (ст. 161 КоБС).

Для исключения возможных злоупотреблений со стороны опекуна или попечителя, защиты имущественных прав подопечного законом установлены виды сделок, которые не вправе совершать опекуны и попечители. Так, опекун, попечитель, их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками (ст. 162 КоБС).

Сделки, совершенные опекуном, попечителем, их супругами и близкими родственниками с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, признаются недействительными, как сделки, совершение которых запрещено законодательством (ст. 170 ГК).

Каждая из сторон по сделке, признанной недействительной, обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его денежную стоимость.

Кроме того, запрещено совершение договора дарения от имени малолетнего подопечного (часть вторая ст. 162 КоБС).

При установлении факта использования опекуном, попечителем имущества подопечных в личных интересах органами опеки и попечительства должны быть приняты меры по возмещению ущерба с одновременным отстранением такого опекуна, попечителя от опекунских, попечительских обязанностей и передаче в прокуратуру необходимых материалов для решения вопроса о привлечении виновного лица к ответственности.

Закон не обязывает опекунов и попечителей содержать лиц, находящихся под их опекой или попечительством, за счет собственных средств. На содержание подопечных опекуны и попечители расходуют суммы, которые причитаются подопечным в качестве пенсий, пособий, алиментов и других текущих поступлений. Если этих сумм недостаточно для покрытия всех необходимых расходов, то они могут быть возмещены из другого имущества, принадлежащего подопечному. Закон наделяет опекунов и попечителей правом управления имуществом подопечных в интересах последних с обязательным представлением органу опеки и попечительства отчета об использовании этих средств (ст. 165 КоБС).

Опекун, попечитель должны организовать разумное расходование средств, поступающих на содержание несовершеннолетнего. Это обстоятельство не исключает возможности самостоятельного расходования подопечным каких-то сумм. Так, несовершеннолетние подопечные в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно получают и распоряжаются своим заработком, стипендией и иными собственными доходами, осуществляют права автора изобретения, промышленного образца, произведения науки, литературы или искусства, иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности, вносят денежные средства в банки или небанковские кредитно-финансовые организации и распоряжаются ими в соответствии с законодательством, совершают мелкие бытовые сделки, сделки, направленные на безвозмездное получение выгод, не требующие нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации, сделки по распоряжению средствами, предоставленными опекуном, попечителем или с согласия опекуна либо попечителя третьим лицом для определенной цели или свободного распоряжения.

При наличии достаточных оснований (например, неразумная трата средств, которыми несовершеннолетний подопечный в возрасте от 14

до 18 лет вправе самостоятельно распоряжаться) суд по ходатайству заинтересованных лиц может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными собственными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме.

Орган опеки и попечительства обязан осуществлять постоянный контроль за сохранностью имущества подопечных. Контроль и проверка сохранности имущества несовершеннолетних подопечных осуществляется не реже одного раза в год.

Действия опекунов и попечителей могут быть обжалованы любым лицом, в том числе подопечным, в органы опеки и попечительства по месту жительства подопечного, а лицом, достигшим 14 лет, – в суд (ст. 166 КоБС).

17.3. Прекращение опеки и попечительства

Юридические факты, на основе которых прекращаются правоотношения по опеке и попечительству, можно разделить на следующие группы:

1. *Юридические факты, при наличии которых правоотношения по опеке и попечительству прекращаются автоматически*, *то есть без соответствующего решения органа опеки и попечительства*.

Так, по достижении малолетним несовершеннолетним 14 лет опека над ним прекращается, при этом она автоматически переходит в попечительство, а гражданин, осуществляющий обязанности опекуна, без дополнительного решения органа опеки и попечительства становится попечителем. Попечительство над несовершеннолетним прекращается без особого решения по достижении подопечным 18 лет или если несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, будет объявлен в результате эмансипации полностью дееспособным либо вступит в брак до достижения 18 лет при снижении ему брачного возраста органом, регистрирующим акты гражданского состояния.

Без особого оформления опека и попечительства прекращаются вследствие смерти опекуна, попечителя или подопечного.

2. *Юридические факты, при наличии которых правоотношения по опеке и попечительству прекращаются в случае принятия соответствующего решения органов опеки и попечительства об освобождении лица от обязанностей опекуна или попечителя*. Основаниями для освобождения опекунов, попечителей от выполнения ими своих обязанностей являются:

– усыновление детей;

– возвращение детей на воспитание родителям;

– просьба родителей, если опека, попечительство над детьми установлены по их ходатайству или с их согласия;

– предоставление детям государственного обеспечения в детских интернатных учреждениях, учреждениях профессионально-технического, среднего специального, высшего образования;

– признание опекунов, попечителей недееспособными или ограниченно дееспособными;

– возникновение заболеваний, включенных в перечень, предусмотренный частью второй ст. 153 КоБС;

– помещение совершеннолетних подопечных в дома-интернаты для престарелых и инвалидов, дома-интернаты для детей-инвалидов для постоянного проживания, а также в учреждения, исполняющие наказание и иные меры уголовной ответственности, психиатрический стационар (при помещении на принудительное лечение в соответствии с УК), иные учреждения.

Кроме того, опекуны, попечители могут быть освобождены от своих обязанностей по их личной просьбе, если органы опеки и попечительства признают, что эта просьба вызвана уважительными причинами (заболевание опекуна или попечителя, изменение состава семьи, материальных условий, отсутствие необходимого контакта с подопечным, переезд на постоянное жительство в другую местность и т. д.).

Освобождение лица от обязанностей опекуна или попечителя происходит в случаях, когда прекращение опеки или попечительства требуют интересы подопечного, и для применения этой меры не требуется наличия вины самого опекуна или попечителя.

3. *Юридические факты, при наличии которых правоотношения по опеке и попечительству прекращаются в случае принятия соответствующего решения органов опеки и попечительства об отстранении лица от обязанностей опекуна или попечителя.* Основаниями для отстранения лица от обязанностей опекуна или попечителя являются (часть первая ст. 168 КоБС):

– ненадлежащее выполнение опекуном или попечителем возложенных на него обязанностей без уважительных причин;

– лишение опекуна, попечителя родительских прав;

– признание детей опекуна или попечителя находящимися в социально опасном положении и нуждающимися в государственной защите;

– совершения опекуном, попечителем умышленного преступления, установленного вступившим в законную силу приговором суда (ст. 168 КоБС).

Следовательно, основанием для отстранения от обязанностей опекуна или попечителя является его виновное поведение.

Кроме того, при использовании опекуном опеки в корыстных целях, а также в случае оставления подопечного без надзора и необходимой помощи орган опеки и попечительства обязан отстранить опекуна и передать прокурору необходимые материалы для решения вопроса о привлечении виновного лица к ответственности в установленном законом порядке.

Освобождение или отстранение опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей производится на основании акта органа опеки и попечительства.

17.4. Приемная семья, детский дом семейного типа

Приемная семья, детский дом семейного типа являются сравнительно новыми институтами семейного права Республики Беларусь.

Приемная семья, детский дом семейного типа являются формами устройства детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью (часть первая ст. 170 КоБС).

К источникам правового регулирования отношений, связанных с возникновением и существованием приемной семьи, относятся КоБС (ст. 170–173), Положение о приемной семье, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 октября 1999 г. № 1678, Положение о детском доме семейного типа, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 февраля 2006 г. № 289.

Приемная семья, детский дом семейного типа в отличие от усыновления и опеки (попечительства) основаны на принципе возмездного выполнения воспитательных функций в отношении детей, оставшихся без родительского попечения, которые характеризуются следующими *признаками*:

– договорной основой возникновения;

– срочностью существования;

– возмездностью выполнения обязанности приемного родителя в отношении принятого в семью ребенка.

Приемная семья образуется на основании решения органа опеки и попечительства о создании приемной семьи, детского дома семейного

типа, а также договора об условиях воспитания и содержания детей и трудового договора (часть вторая ст. 170 КоБС).

В полной семье договор об условиях воспитания и содержания детей заключается с обоими супругами, а трудовой договор – с одним из них.

Лица, заключившие договор об условиях воспитания и содержания детей, являются ***приемными родителями*** принятого на воспитание ребенка.

Приемными родителями могут быть дееспособные лица обоего пола, за исключением (ст. 172 КоБС):

– лиц, больных хроническим алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией;

– лиц, которые по состоянию здоровья не могут быть приемными родителями, родителями-воспитателями детского дома семейного типа, детской деревни (городка);

– лиц, лишенных родительских прав;

– бывших усыновителей, если усыновление было отменено вследствие ненадлежащего выполнения усыновителем своих обязанностей;

– лиц, отстраненных от обязанностей опекуна или попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей;

– лиц, имеющих судимость, а также лиц, осуждавшихся за умышленные тяжкие или особо тяжкие преступления против человека;

– лиц, дети которых были признаны нуждающимися в государственной защите в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением данными лицами своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей в соответствии с частью первой ст. 85^1 КоБС;

– лиц, лишенных права заниматься педагогической деятельностью или не имеющих права заниматься педагогической деятельностью в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Перечень заболеваний, при наличии которых лица не могут быть приемными родителями, устанавливается Министерством здравоохранения.

Лица, желающие взять детей на воспитание в приемную семью, подают в орган опеки и попечительства по месту своего жительства заявление с просьбой об образовании приемной семьи. Лица, состоящие в браке, указывают в заявлении, кто из супругов ходатайствует о приеме на работу в должности приемного родителя.

К заявлению должны быть приложены следующие *документы*:

– копия свидетельства о заключении брака (если состоят в браке);

– медицинское заключение о состоянии здоровья лица (лиц), желающего взять детей на воспитание в приемную семью;

– согласие других совершеннолетних членов семьи лица (лиц), обратившегося с заявлением об образовании приемной семьи;

– документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение;

– копия декларации либо иной документ о доходах за предшествующий образованию приемной семьи год, удостоверенные в установленном порядке.

Паспорт или иной документ, удостоверяющие личность, предъявляется лицом (лицами), желающим взять детей на воспитание в приемную семью, лично.

Управление (отдел) образования либо уполномоченные им организации проводят обследование условий жизни кандидатов в приемные родители, изучают их личностные особенности, уклад жизни и традиции семьи, межличностные взаимоотношения в семье, оценивают готовность всех членов семьи удовлетворить основные жизненные потребности приемных детей и обеспечить защиту их прав и законных интересов, что отражается в акте обследования условий жизни кандидатов в приемные родители.

На основании заявления и акта обследования условий жизни кандидатов в приемные родители управление (отдел) образования в 20-дневный срок со дня подачи заявления со всеми необходимыми документами включает в акт обследования условий жизни кандидатов в приемные родители заключение о наличии в их семье условий, необходимых для воспитания детей, и информирует заявителей о сроках прохождения обучающих курсов.

Освоение образовательной программы обучающих курсов является обязательным условием для рассмотрения органом опеки и попечительства вопроса о передаче детей на воспитание в приемную семью кандидатов в приемные родители.

По завершении освоения образовательной программы обучающих курсов управление (отдел) образования знакомит кандидатов в приемные родители с условиями трудового договора, договора об условиях воспитания и содержания детей, предоставляет им информацию о детях, которые могут быть переданы на воспитание в приемную семью на территории района (города), и выдает направление для посещений этих детей по месту их проживания (нахождения) и знакомства с ними.

Администрация детского интернатного учреждения, учреждения профессионально-технического, среднего специального, высшего образования обязана ознакомить кандидата в приемные родители с личным делом ребенка и информацией о состоянии его здоровья.

После знакомства с ребенком кандидаты в приемные родители обращаются в управление (отдел) образования с заявлением в адрес органа опеки и попечительства о передаче им на воспитание конкретного ребенка.

На воспитание в приемную семью передаются дети, в том числе находящиеся на воспитании в домах ребенка, социально-педагогических учреждениях, школах-интернатах для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, вспомогательных школах-интернатах, специальных общеобразовательных школах-интернатах, домах-интернатах для детей-инвалидов с особенностями психофизического развития и иных детских интернатных учреждениях, учреждениях профессионально-технического, среднего специального, высшего образования.

В первую очередь дети передаются на воспитание в полные семьи, имеющие постоянный источник доходов и условия для совместного воспитания братьев и сестер.

Передача детей в приемную семью осуществляется с учетом их желания, а по достижении возраста 10 лет – только с их согласия.

Братья и сестры, как правило, передаются на воспитание в одну приемную семью.

При устройстве в приемную семью менее четырех приемных детей и наличии у приемной семьи необходимых условий договором об условиях воспитания и содержания детей устанавливается возможность увеличения числа приемных детей, в том числе устройства в нее на воспитание вновь выявленных братьев и сестер приемного ребенка (детей), лишившихся попечения родителей.

При невозможности размещения в одной приемной семье братьев и сестер дети могут быть переданы на воспитание в приемные семьи, проживающие на расстоянии, позволяющем обеспечить постоянное общение приемных детей. При этом договором об условиях воспитания и содержания детей на приемные семьи, принимающие на воспитание братьев и сестер, возлагается обязанность обеспечивать их регулярное общение.

Ребенок, воспитывающийся в приемной семье, имеет право на общение с родителями и другими родственниками, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает его интересам. Приемный родитель обязан готовить ребенка к общению с родителями и другими родственниками и обеспечивать это общение.

Приемные родители могут обратиться в управление (отдел) образования с заявлением об ограничении общения приемного ребенка с родителями, другими родственниками в случаях, если такое общение не соответствует его интересам.

Приемные родители не имеют права препятствовать усыновлению приемных детей другими лицами. Они обязаны организовать общение ребенка с кандидатами в усыновители, получившими направление на знакомство с ребенком в порядке, установленном законодательством, по предварительной договоренности с ними о времени и месте встречи с ребенком.

Администрация детского интернатного учреждения, учреждения профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, управление (отдел) образования по месту жительства вновь выявленного ребенка обязаны обеспечить подготовку ребенка к передаче на воспитание в приемную семью:

– организовать психологическую и педагогическую диагностику ребенка;

– провести оценку потребностей ребенка в соответствии с формой, утвержденной Министерством образования;

– довести до сведения приемных родителей информацию о потребностях ребенка и рекомендации о формах и методах воспитания ребенка, соответствующих особенностям личности ребенка.

Подбор детей для передачи в приемную семью осуществляют органы опеки и попечительства, иные организации, уполномоченные законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей, по согласованию с лицами, желающими принять детей в семью.

На воспитание в приемную семью передается от одного до четырех детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с учетом детей, над которыми установлена опека (попечительство) одним из супругов.

Срок, на который ребенок передается в приемную семью, устанавливается договором об условиях воспитания и содержания детей. Данный договор может быть заключен на срок от одного месяца до достижения ребенком возраста 18 лет или до поступления ребенка в учреждение профессионально-технического, среднего специального или высшего образования.

Трудовой договор заключается на срок действия договора об условиях воспитания и содержания детей. Не допускается заключение трудового договора с близкими родственниками ребенка (детей) – с братьями, сестрами, дедом, бабкой.

Передача детей в приемную семью не влечет за собой возникновения между приемными родителями и приемными детьми правоотношений, вытекающих из родства.

К основным ***условиям***, которые должны быть включены в договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью, относятся (часть третья ст. 171 КоБС):

– условия воспитания и содержания детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей;

– права и обязанности приемных родителей;

– права и обязанности органа опеки и попечительства;

– срок действия договора;

– основания и последствия прекращения договора.

Приемные родители являются опекунами (попечителями) приемных детей, осуществляют права и обязанности опекуна (попечителя) в соответствии с гл. 14 КоБС и несут ответственность за ненадлежащее воспитание и содержание приемных детей и защиту их прав и законных интересов в соответствии с законодательными актами.

Приемные родители *обязаны*:

– проживать совместно с приемными детьми;

– предоставить приемным детям соответствующие санитарно-эпидемиологическим требованиям условия проживания (отдельная комната или ее часть, отдельная кровать, рабочее место, место для игр);

– обеспечить уход за приемными детьми, совместный быт и досуг, надзор за их поведением и образом жизни;

– организовать медицинские обследования и лечение в соответствии с медицинскими показаниями, рекомендациями и состоянием здоровья детей.

Приемные родители на безвозмездной основе осуществляют права и выполняют обязанности опекуна, попечителя в полном объеме.

Дети-сироты, дети, оставшиеся без попечения родителей, переданные на воспитание в приемную семью, имеют *право* (ст. 177 КоБС):

– на устройство на воспитание в семью;

– уровень жизни и условия, необходимые для полноценного физического, умственного и духовного развития;

– образование и развитие, соответствующие их возможностям и потребностям;

– уважение их человеческого достоинства, защиту прав и законных интересов;

– государственное обеспечение;

– устройство на воспитание совместно с братьями и сестрами, за исключением случаев, если это не отвечает их интересам;

– общение с родителями, другими родственниками, за исключением случаев, если такое общение не отвечает интересам детей.

Дети-сироты, дети, оставшихся без попечения родителей, переданные на воспитание в приемную семью, также имеют иные права, установленные КоБС и другими актами законодательства.

Воспитание приемных детей, обеспечение их нравственного и физического развития, создание необходимых условий для получения ими образования, подготовка приемных детей к самостоятельной жизни, защита их прав и законных интересов осуществляются в соответствии с планом развития приемной семьи.

Управление (отдел) образования в пятидневный срок со дня заключения договора об условиях воспитания и содержания детей на каждого приемного ребенка выдает каждому приемному родителю удостоверение на право представления интересов подопечного на срок действия данного договора.

На содержание каждого приемного ребенка приемной семье выплачиваются ежемесячно *денежные выплаты* в размерах, установленных для воспитанников приемных семей Министерством образования и Министерством финансов. Размер денежных средств, необходимых для содержания приемных детей, пересчитывается с учетом изменения цен на товары и услуги.

Ежемесячные денежные выплаты на содержание приемных детей осуществляются на основании решения органа опеки и попечительства в размерах и порядке, установленных законодательством.

Денежные выплаты по возмещению расходов на плату за пользование жилыми помещениями, пользование квартирным телефоном (кроме междугородных и международных разговоров), техническое обслуживание и коммунальные услуги, связанные с содержанием приемных детей, осуществляются в размерах и порядке, установленных законодательством.

В случае если воспитанник приемной семьи достиг совершеннолетия до завершения обучения в учреждении общего среднего либо специального образования, ежемесячные денежные выплаты на содержание осуществляются до завершения обучения и решения вопроса о зачислении его в учреждение профессионально-технического, среднего специального или высшего образования либо до его трудоустройства (регистрации в органах по труду, занятости и социальной защите), но не более трех месяцев со дня окончания обучения.

Приемные родители имеют право на *оплату их труда*, связанного с воспитанием и содержанием приемных детей, а также право на льготы, установленные для приемной семьи законодательством.

Условия оплаты труда приемных родителей в зависимости от количества взятых на воспитание детей, их возраста и наличия у них особен-

ностей психофизического развития устанавливаются Министерством труда и социальной защиты.

Трудовой отпуск приемным родителям предоставляется согласно графику трудовых отпусков, составляемому управлением (отделом) образования, заключившим с ними трудовой договор, и определяется порядок устройства приемных детей на время отпуска.

Контроль за расходованием средств и управлением имуществом приемного ребенка осуществляется управлением (отделом) образования.

Деятельность приемной семьи прекращается на основании решения органа опеки и попечительства о прекращении деятельности приемной семьи и освобождении (отстранении) приемных родителей от обязанностей опекунов, попечителей, а также прекращения действия договора об условиях воспитания и содержания детей и трудового договора.

Договор о передаче ребенка в приемную семью прекращается:

– в связи с истечением срока его действия;

– в связи с достижением приемным ребенком совершеннолетия.

Вместе с тем закон предусматривает основания досрочного расторжения договора (часть четвертая ст. 171 КоБС):

– по инициативе приемных родителей при наличии уважительных причин в случаях, указанных в ст. 167 КоБС;

– по инициативе органов опеки и попечительства в случае ненадлежащего выполнения приемными родителями возложенных на них обязанностей (ст. 168 КоБС).

Договор считается прекращенным досрочно с момента вынесения решения о прекращении договора органом опеки и попечительства. Решение о прекращении договора может быть обжаловано в судебном порядке.

Детский дом семейного типа образуется на основании решения органа опеки и попечительства о создании детского дома семейного типа, а также договора об условиях воспитания и содержания детей и трудового договора.

Договор об условиях воспитания и содержания детей заключается между управлением (отделом) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту нахождения органа опеки и попечительства, принявшего решение о создании детского дома семейного типа, и обоими родителями-воспитателями детского дома семейного типа.

Трудовой договор заключается управлением (отделом) образования с каждым из родителей-воспитателей на срок действия договора об условиях воспитания и содержания детей.

Лица, желающие создать детский дом семейного типа, подают заявление в орган опеки и попечительства по месту жительства.

Для создания детского дома семейного типа обеспеченность общей площадью жилого помещения на одного члена семьи и воспитанника должна составлять не менее 15 м^2.

Органы опеки и попечительства либо уполномоченные ими органы в течение месяца со дня подачи заявления проводят *обследование условий* жизни кандидатов в родители-воспитатели, изучают их личностные особенности, уклад жизни и традиции семьи, взаимоотношения в семье, оценивают готовность всех членов семьи удовлетворить основные жизненные потребности детей и обеспечить защиту их прав и законных интересов, что отражается в соответствующем акте обследования.

В случае если кандидаты в родители-воспитатели изъявляют желание взять на воспитание ребенка с особенностями психофизического развития, ребенка-инвалида, в акте обследования должно быть указано о наличии у них для этого необходимых условий.

Управление (отдел) образования на основании заключения ставит на учет кандидатов в родители-воспитатели и организует для них *обучающие курсы* (лектории, тематические семинары, практикумы, тренинги), направленные на формирование компетенции в решении вопросов защиты прав и законных интересов воспитанников.

Кандидаты в родители-воспитатели, успешно прошедшие конкурс, получают в управлении (отделе) образования по месту создания детского дома семейного типа направление на знакомство с детьми.

Основанием для заключения договора об условиях воспитания и содержания детей и трудовых договоров является решение органа опеки и попечительства о создании детского дома семейного типа.

Договор об условиях воспитания и содержания детей в детском доме семейного типа должен предусматривать:

– срок, на который дети помещаются в детский дом семейного типа;

– условия их содержания, воспитания и образования;

– права и обязанности родителей-воспитателей;

– обязанности органа опеки и попечительства по оборудованию и содержанию детского дома семейного типа;

– основания и последствия прекращения такого договора.

Детский дом семейного типа комплектуется воспитанниками в течение одного года со дня принятия решения о его создании.

Общее число детей в детском доме семейного типа, в том числе родных и усыновленных, не должно превышать 10 человек.

На воспитание в детский дом семейного типа передаются воспитанники, в том числе находящиеся в детских интернатных учреждениях, учреждениях профессионально-технического, среднего специального и высшего образования.

Передача детей в детский дом семейного типа не влечет за собой возникновения между родителями-воспитателями и воспитанниками алиментных и наследственных правоотношений.

Передача ребенка в детский дом семейного типа осуществляется с учетом его мнения, а ребенка, достигшего возраста 10 лет, – только с его письменного согласия.

Братья и сестры, как правило, передаются на воспитание в один детский дом семейного типа.

Родители-воспитатели являются педагогическими работниками. Ими могут быть дееспособные лица обоего пола в возрасте от 25 лет.

При отборе родителей-воспитателей преимущественным правом пользуются лица, имеющие педагогическое, психологическое или медицинское образование, положительный опыт воспитания детей в качестве родителей, усыновителей, приемных родителей, опекунов (попечителей).

Родители-воспитатели являются опекунами (попечителями) воспитанников детского дома семейного типа и несут ответственность за ненадлежащее воспитание, содержание и защиту прав и законных интересов воспитанников в соответствии с законодательными актами.

Родители-воспитатели обязаны принимать меры по передаче воспитанников детского дома семейного типа на усыновление и не имеют права препятствовать их усыновлению другими лицами.

Воспитание детей, создание необходимых условий для получения ими образования, подготовка воспитанников к самостоятельной жизни, защита их прав и законных интересов осуществляются в соответствии с *планом развития детского дома семейного типа*.

План развития детского дома семейного типа разрабатывается родителями-воспитателями совместно с управлением (отделом) образования или организацией, обеспечивающей психологическую и педагогическую помощь воспитанникам и родителям-воспитателям, на шесть месяцев с учетом оценки потребностей воспитанников, запросов родителей-воспитателей и содержания организационной и методической работы с семьями, принявшими на воспитание детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и утверждается для каждого детского дома семейного типа управлением (отделом) образования.

Время *работы в качестве родителей-воспитателей* засчитывается в общий трудовой стаж в соответствии с законодательством.

Трудовой отпуск родителям-воспитателям предоставляется согласно графику трудовых отпусков, составляемому управлением (отделом) образования, и приказом о предоставлении трудового отпуска родителю-воспитателю определяется порядок устройства его воспитанников.

При формировании детского дома семейного типа орган опеки и попечительства обеспечивает его необходимым оборудованием, мебелью и мягким инвентарем. На приобретение лекарственных средств выделяются денежные средства из расчета фактических потребностей.

На содержание воспитанников детских домов семейного типа на основании решения органа опеки и попечительства осуществляются ежемесячные *денежные выплаты* согласно установленным нормам расходов на питание, обеспечение одеждой, обувью, мягким инвентарем и оборудованием, учебниками, учебными пособиями и принадлежностями, предметами личной гигиены, иными предметами первой необходимости, а с семи лет – на личные расходы в порядке, установленном законодательством.

Воспитанники детского дома семейного типа, достигшие совершеннолетия и утратившие статус детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, но продолжающие получать общее среднее образование, не исключаются из числа воспитанников, получающих государственное обеспечение, до поступления в учреждения профессионально-технического, среднего специального и высшего образования либо трудоустройства.

В случае если на воспитании в детском доме семейного типа остается менее пяти несовершеннолетних воспитанников и родители-воспитатели не ходатайствуют об увеличении их числа, принимается решение органа опеки и попечительства о его закрытии.

Родители-воспитатели ведут учет расходов в письменной форме по приходу и расходу денежных средств, выделяемых на содержание детей. Сведения об израсходованных средствах и управлении имуществом воспитанников детского дома семейного типа представляются ежегодно в орган опеки и попечительства.

Деятельность детского дома семейного типа *прекращается* на основании решения органа опеки и попечительства о прекращении деятельности детского дома семейного типа и освобождении (отстранении) родителей – воспитателей детского дома семейного типа от обязанностей опекунов, попечителей, а также о прекращении действия договора об условиях воспитания и содержания детей и трудового договора.

17.5. Патронатное воспитание несовершеннолетних

Положение о патронатном воспитании утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 июня 2012 г. № 596.

Патронатное воспитание является формой участия граждан в воспитании детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся в детских интернатных учреждениях, учреждениях профессионально-технического, среднего специального, высшего образования (часть первая ст. 174 КоБС).

Органы опеки и попечительства информируют и консультируют граждан об условиях патронатного воспитания и порядке передачи детей на патронатное воспитание, организуют подбор патронатных воспитателей, а также детей, передаваемых на патронатное воспитание.

Дети, находящиеся на воспитании в интернатных учреждениях, передаются на патронатное воспитание в целях формирования у них позитивного опыта жизни в семье, поддержания и укрепления их родственных связей, создания условий для подготовки к самостоятельной жизни и социальной адаптации.

Дети могут передаваться патронатным воспитателям в период каникул, выходных дней, государственных праздников и праздничных дней, установленных и объявленных Президентом Республики Беларусь нерабочими, а также в период их заболевания, в том числе при нахождении на лечении в стационарных условиях в организациях здравоохранения, прохождения вступительных испытаний при поступлении в учреждения образования.

Патронатными воспитателями могут быть дееспособные граждане обоего пола, за исключением граждан, которые не могут быть приемными родителями.

Лицо, желающее осуществлять патронатное воспитание детей (кандидат в патронатные воспитатели), обращается в управление (отдел) образования с заявлением о выдаче заключения управления (отдела) образования о наличии в его семье условий, необходимых для воспитания детей.

Управление (отдел) образования в течение 15 календарных дней со дня обращения кандидата в патронатные воспитатели организует или проводит обследование условий жизни кандидата в патронатные воспитатели, о чем составляется акт, включающий в себя оценку жилищно-бытовых условий кандидата в патронатные воспитатели и их безопасности для жизни и воспитания ребенка, оценку готовности кандидата

в патронатные воспитатели к участию в воспитании ребенка, и готовит заключение о наличии в семье кандидата в патронатные воспитатели условий, необходимых для воспитания ребенка.

Дети-сироты, дети, оставшиеся без попечения родителей, передаются на патронатное воспитание на основании договора патронатного воспитания, заключаемого руководителем интернатного учреждения с патронатным воспитателем, с учетом заключения управления (отдела) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе, осуществляющего функции по опеке и попечительству над детьми по месту жительства патронатного воспитателя, о наличии условий, необходимых для воспитания детей.

При наличии нескольких лиц, желающих принять на патронатное воспитание одного и того же ребенка, преимущественное право предоставляется родственникам детей-сирот, детей, оставшиеся без попечения родителей, при условии обязательного соблюдения интересов этих детей. При подборе кандидатов в патронатные воспитатели из лиц, не состоящих в родственных отношениях с ребенком, преимущество отдается лицам, проживающим в районе (городе), на территории которого находится интернатное учреждение, за исключением случаев, когда передача ребенка на патронатное воспитание за пределы района (города) отвечает интересам ребенка.

В целях передачи детей на патронатное воспитание интернатное учреждение:

– предоставляет кандидатам в патронатные воспитатели сведения о воспитанниках, которые могут быть переданы на патронатное воспитание;

– участвует в поиске и подборе патронатных воспитателей, имеющих условия для воспитания и реализации прав ребенка, с учетом имеющихся у него потребностей;

– обеспечивает знакомство кандидата в патронатные воспитатели с ребенком, предложенным для патронатного воспитания;

– устанавливает и согласовывает с кандидатом в патронатные воспитатели сроки и периодичность нахождения ребенка в семье патронатного воспитателя;

– в пределах своей компетенции оказывает ребенку и патронатному воспитателю услуги по социальному, психологическому и (или) педагогическому сопровождению.

Передача ребенка на патронатное воспитание осуществляется с учетом его желания. Ребенок, достигший 10 лет, может быть передан на патронатное воспитание только с его согласия (ст. 176 КоБС). Количество детей, которые передаются на патронатное воспитание гражданину одновременно, определяется договором патронатного воспитания с учетом заключения управления (отдела) образования.

Договор патронатного воспитания с патронатным воспитателем на срок до одного года заключает руководитель детского интернатного учреждения, учреждения профессионально-технического, среднего специального, высшего образования.

В договор патронатного воспитания должны быть включены:

– условия воспитания и содержания детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей;

– права и обязанности патронатного воспитателя;

– права и обязанности руководителя детского интернатного учреждения, учреждения профессионально-технического, среднего специального, высшего образования;

– срок действия договора;

– основания и последствия прекращения договора.

Опека, попечительство над детьми-сиротами, детьми, оставшимися без попечения родителей, переданными на патронатное воспитание, сохраняются за руководителями детских интернатных учреждений, учреждений профессионально-технического, среднего специального, высшего образования (часть вторая ст. 174 КоБС).

Государственное обеспечение детей-сирот, детей, оставшиеся без попечения родителей, переданных на патронатное воспитание, осуществляется в порядке, установленном законодательством.

Обязанности по содержанию, воспитанию и обучению детей, передаваемых на патронатное воспитание, исполняет интернатное учреждение.

Защита прав и законных интересов ребенка в период его пребывания в семье патронатного воспитателя осуществляется органом опеки и попечительства по месту жительства патронатного воспитателя и учреждением, передавшим ребенка на патронатное воспитание.

Патронатный воспитатель несет ответственность за жизнь и здоровье ребенка, переданного ему на патронатное воспитание, осуществляет права и выполняет обязанности по его воспитанию, удовлетворению его жизненных потребностей в течение срока пребывания ребенка в семье и в соответствии с договором патронатного воспитания.

По согласованию с руководителем учреждения патронатный воспитатель в рамках договора патронатного воспитания создает условия для сохранения и укрепления родственных связей ребенка, реализует иные меры, направленные на его социализацию.

Патронатный воспитатель обязан немедленно информировать руководителя учреждения о случаях:

– заболевания ребенка и травмах, полученных ребенком;

– совершения ребенком административных правонарушений или преступлений;

– нарушения прав и законных интересов ребенка;

– самовольного ухода ребенка из семьи патронатного воспитателя.

Контроль за условиями воспитания и содержания детей-сирот, детей, оставшиеся без попечения родителей, переданных на патронатное воспитание, осуществляется органами опеки и попечительства по месту жительства патронатных воспитателей, и учреждениями, передавшими детей на патронатное воспитание.

Договор патронатного воспитания прекращается по истечении срока его действия, а также в случаях устройства ребенка на воспитание в семью, перевода или поступления в другое учреждение, смерти ребенка либо патронатного воспитателя.

Договор патронатного воспитания может быть расторгнут досрочно по просьбе патронатного воспитателя или по инициативе руководителя детского интернатного учреждения, учреждения профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, а также управления (отдела) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства патронатного воспитателя, если это необходимо для защиты прав и законных интересов детей-сирот, детей, оставшиеся без попечения родителей.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение понятий опеки и попечительства. Укажите их отличия как правовых институтов.
2. Над кем устанавливается опека?
3. Над кем устанавливается попечительство?
4. Какие органы осуществляют функции по опеке и попечительству?
5. Назовите права и обязанности опекуна.
6. Назовите права и обязанности попечителя.
7. Укажите, имеет ли право опекун распоряжаться по своему усмотрению имуществом подопечного ребенка.
8. Перечислите основные права детей, находящихся под опекой (попечительством).
9. Какие сделки запрещено совершать опекуну (попечителю)?
10. Раскройте понятие приемной семьи.
11. На какой срок могут передаваться дети в приемную семью?
12. Какие лица не могут быть приемными родителями?
13. Укажите права и обязанности приемных родителей.
14. Предусмотрена ли оплата труда приемным родителям?
15. Какой орган должен осуществлять контроль за выполнением обязанностей приемных родителей по содержанию, воспитанию и образованию детей?
16. Что такое детский дом семейного типа?
17. Кто может быть родителем-воспитателем?
18. Сколько детей могут быть переданы на воспитание в детский дом семейного типа?
19. Укажите права и обязанности родителей-воспитателей.
20. На основании чего прекращается деятельность детского дома семейного типа?
21. Дайте определение понятия патронатного воспитания детей.
22. Укажите отличие патронатного воспитания детей от передачи детей на воспитание приемным родителям.

Глава 18

ОХРАНА ДЕТСТВА. ПРАВА РЕБЕНКА

18.1. Права детей: общие положения. Закон Республики Беларусь «О правах ребенка»

Любое общество нуждается в эффективной системе защиты детства. **Защита детства** включает в себя совокупность механизмов, обеспечивающих охрану прав и интересов ребенка: социальных, педагогических, организационных, технических. Правовые средства выступают в качестве одного из компонентов системы, во многом оформляют и воплощают все иные ее элементы. Подобная система охватывает самостоятельные направления защиты детей: защита от посягательств со стороны третьих лиц, должностных лиц, государственных органов, со стороны семьи, предупреждение вовлечения несовершеннолетних в асоциальную деятельность.

В Республике Беларусь охрана материнства и детства направлена на создание государством необходимых и благоприятных возможностей для рождения, выживания и защиты детей, их полноценного развития, а также реализации семьей своих функций в жизни общества.

Деятельность государства в этой сфере осуществляется по следующим *основным направлениям*:

– совершенствование нормативно-правовой базы по вопросам охраны материнства и детства;

– охрана репродуктивного здоровья населения, создание условий для рождения здоровых детей;

– сохранение здоровья матерей и детей;

– развитие сети организаций здравоохранения;

– повышение эффективности системы социальной защиты матери и ребенка, молодых семей.

Включение в КоБС отдельной главы, посвященной правам несовершеннолетних детей, позволяет рассматривать ребенка не как пассивного объекта родительской заботы, а как самостоятельную личность, наделенную соответствующими правами, способную в определенной мере к их самостоятельному осуществлению и защите.

Определение понятия «ребенок» приводится в ст. 1 Конвенции о правах ребенка (1989 г.), ст. 1 Закона Республики Беларусь от 19 ноября 1993 г. № 2570-XII «О правах ребенка» и ст. 179 КоБС, согласно которой

лицо с момента рождения и до достижения им 18 лет считается несовершеннолетним. Ребенок до достижения им 14 лет считается малолетним. Несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет считается подростком.

Применяемые в КоБС термины «ребенок», «малолетний», «подросток», «несовершеннолетний», «дети» тождественны.

ГК предусмотрена возможность признания ребенка полностью дееспособным до достижения им совершеннолетия путем заключения брака или объявления несовершеннолетнего эмансипированным. Однако, став полностью дееспособным, он продолжает оставаться несовершеннолетним до достижения 18 лет.

Все дети имеют равные права независимо от происхождения, расовой, национальной и гражданской принадлежности, социального и имущественного положения, пола, языка, образования, отношения к религии, места жительства, состояния здоровья и иных обстоятельств, касающихся ребенка и его родителей (ст. 182 КоБС).

Равной и всесторонней защитой пользуются дети, рожденные в браке и вне брака.

Право ребенка на особую, преимущественную и первоочередную заботу является общепризнанным в мировом масштабе, что нашло свое отражение в Декларации о правах ребенка, Конвенции о правах ребенка и иных международных актах.

Конвенцией о правах ребенка предусматривается необходимость защиты прав ребенка:

– от произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь или посягательства на честь и достоинство;

– всех форм физического или психического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации;

– экономической эксплуатации и от выполнения любой работы, которая может представлять опасность для его здоровья или служить препятствием в получении им образования либо наносить ущерб его здоровью и физическому, умственному, духовному, моральному и социальному развитию;

– незаконного потребления наркотических средств и психотропных веществ;

– всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения;

– бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания;

– всех других форм эксплуатации, наносящих ущерб любому аспекту благосостояния ребенка.

Указанные положения Конвенции о правах ребенка получили свое закрепление в ст. 9 «Право на неприкосновенность личности, защиту от эксплуатации и насилия» Закона Республики Беларусь «О правах ребенка». Этим законом государство охраняет неприкосновенность личности ребенка, осуществляет его защиту от всех видов эксплуатации, физического и психического насилия, жестокого, грубого или оскорбительного обращения, унижения, сексуальной эксплуатации и сексуальных домогательств, в том числе со стороны родителей и лиц, их заменяющих (опекунов, попечителей), от вовлечения в преступную деятельность, приобщения к алкоголю, незаконному употреблению наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов, табачных изделий, от принуждения к занятию проституцией, попрошайничеством, бродяжничеством, азартными играми, а также от привлечения ребенка к работам, которые могут нанести вред его физическому, умственному или нравственному развитию.

Право ребенка на первоочередную заботу как со стороны родителей, так и со стороны государства можно наблюдать почти во всех статьях КоБС, как и гарантий его реализации. Например, ст. 181 КоБС устанавливает, что ребенок имеет право на особую, преимущественную и первоочередную заботу как со стороны родителей, так и со стороны государства, и гарантирует защиту прав ребенка как до, так и после рождения.

Непосредственная защита прав и законных интересов детей осуществляется *родителями или лицами, их заменяющими* (усыновители, опекуны, попечители или приемные родители) (ст. 68 КоБС). Если ребенок, оставшийся без попечения родителей, находится в воспитательном учреждении или в учреждении социальной защиты, то защита его прав и интересов возлагается на *руководителей этих учреждений* (ст. 169 КоБС).

Защиту прав и законных интересов детей обеспечивают в пределах своей компетенции *государственные органы* (органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, прокуратура, суд и др.), которые в своей деятельности руководствуются приоритетом защиты интересов детей (ст. 181 и 183 КоБС).

Осуществление функций по охране детства возлагается на *управления (отделы) образования* областных, районных и городских исполнительных и распорядительных органов, их отделы (секторы) по охране детства, *социальных педагогов* учреждений системы образования.

Основными ***задачами*** органов охраны детства являются:

– защита прав и интересов детей;

– правовое просвещение несовершеннолетних и взрослого населения;

– жизнеустройство детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей;

– социально-педагогическая и психологическая помощь детям-инвалидам, детям с особенностями умственного и физического развития, детям, которые оказались в неблагоприятных условиях и экстремальных ситуациях;

– психолого-педагогическая помощь семьям и детям из группы повышенного риска с целью сохранения их в семье;

– осуществление представительства по защите прав и интересов детей.

Несовершеннолетний, который приобретает в соответствии с действующим законодательством полную дееспособность до достижения совершеннолетия, может самостоятельно осуществлять защиту своих прав.

Несовершеннолетний, ставший полностью дееспособным, в полном объеме обладает гражданскими правами и самостоятельно отвечает по обязательствам.

Право ребенка на защиту включает в себя и возможность самостоятельного независимо от возраста принятия им некоторых мер в случае нарушения его законных прав и интересов. Это возможно при злоупотреблениях со стороны родителей, а также в случаях невыполнения или ненадлежащего выполнения родителями обязанностей по воспитанию или образованию ребенка. Кроме того, закон предоставляет право детям обратиться за защитой своих прав в комиссии по делам несовершеннолетних, органы опеки и попечительства, прокуратуру, а по достижении 14 лет – и в суд, а также осуществлять защиту прав и законных интересов через своих законных представителей (ст. 189 КоБС).

Последствиями такого обращения могут быть привлечение родителей к административной или уголовной ответственности; немедленное при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью отобрание ребенка у родителей органом опеки и попечительства, лишение родительских прав или ограничение родительских прав в судебном порядке.

18.2. Социальные права детей

Закон права несовершеннолетних детей подразделяет на два вида: социальные права и материальные права.

На законодательном уровне закреплены следующие ***социальные права***:

– право детей на жизнь, достойные условия жизни и охрану здоровья (ст. 184 КоБС);

– право на жизнь в семье (ст. 185 КоБС);

– право на образование и труд (ст. 186 КоБС);

– право на отдых и досуг (ст. 187 КоБС);

– гарантии свободы личности ребенка (ст. 188 КоБС);

– право на защиту (ст. 189 КоБС).

Соблюдение и защита указанных социальных прав детей гарантируется государством, которое исходит из интересов и потребностей каждого ребенка.

Одним из важнейших прав ребенка является его *право на жизнь, достойные условия жизни и охрану здоровья* (ст. 184 КоБС).

Конституция провозгласила человека высшей ценностью общества и государства. Это означает, что деятельность государственных органов должна быть направлена на обеспечение условий для всестороннего развития личности, защиту его прав и законных интересов. Это в полной мере относится ко всем гражданам Республики Беларусь, в том числе к детям.

Дети имеют право на жизнь в мирных, безопасных и достойных условиях. Условия жизни детей должны обеспечивать их полноценное физическое, умственное и духовное развитие.

Родители, воспитывая детей, обязаны заботиться об их здоровье, физическом, умственном и духовном развитии, приобщать к посильному труду и готовить их к самостоятельной жизни.

В благополучной семье у здоровых родителей дети, как правило, не нуждаются в какой-либо дополнительной защите. Сама семейная обстановка оберегает их, обеспечивает нормальную жизнедеятельность и развитие.

Распад семьи – явление негативное, которое отражается в первую очередь на несовершеннолетних детях. Защищая права детей, закон в качестве непременного условия ставит рассмотрение дел о расторжении брака при наличии общих несовершеннолетних детей только в суде, где, исходя из интересов детей, можно принять оптимальное решение по их дальнейшему устройству.

В жизни имеет место такой социально-психологический феномен как семейное неблагополучие. Семейное неблагополучие представляет собой неблагополучную обстановку в семье, вызванную комплексом причин различного характера, связанных с нарушением выполнения воспитательной функции семьи, вызывающих деформацию личности несовершеннолетнего и приводящих его к девиантному поведению.

В целях профилактики семейного неблагополучия и жестокого обращения с детьми особая роль отводится органам внутренних дел, ко-

торые не только организуют, но и практически осуществляют весь комплекс мер, связанных с выявлением, предупреждением, пресечением, а в ряде случаев и наказанием лиц, совершивших насилие в семье.

В сфере противодействия насилию в семье широкими полномочиями наделена прокуратура. Главным направлением деятельности прокуратуры является обеспечение законности и правопорядка, защита прав граждан, государственных и общественных интересов. Надзорные полномочия прокурора реализуются путем внесения представлений об устранении нарушений закона, объявления предостережений о недопустимости нарушений закона, принесения протеста на незаконные акты органов государственного управления и других актов реагирования прокурора на нарушения законности.

В ходе профилактики насилия в семье органы внутренних дел тесно взаимодействуют с местными исполнительными и распорядительными органами. Так, сотрудники органов внутренних дел выступают перед населением по месту жительства, в трудовых коллективах, учреждениях образования с беседами и лекциями либо в средствах массовой информации по вопросам обеспечения общественного порядка и профилактики правонарушений.

Взаимодействия органов внутренних дел с комиссией по делам несовершеннолетних в области противодействия насилию в семье проявляется в том, что они:

– организуют обучение представителей заинтересованных ведомств формам и методам профилактической работы с подростками путем проведения семинаров, а также подготовкой, обобщением и распространением передового опыта работы;

– обеспечивают правовую пропаганду среди подростков, педагогических коллективов и общественности;

– осуществляют контроль за условиями воспитания, обучения и содержания несовершеннолетних, оказание им помощи в трудовом и бытовом устройстве;

– принимают меры воздействия в отношении родителей, усыновителей, опекунов и попечителей в случае уклонения от выполнения своих обязанностей по воспитанию и обучению детей;

– организуют экскурсии для трудных подростков в специальные учебно-воспитательные учреждения и воспитательные колонии;

– организуют выездные заседания комиссии по делам несовершеннолетних в населенные пункты для рассмотрения вопросов о ходатайстве перед судом о лишении родительских прав родителей, уклоняющихся от воспитания детей, и т. д.

Родители, не выполняющие обязанности по воспитанию своих детей или злоупотребляющие родительскими правами, могут быть привлечены к ответственности по нормам семейного, гражданского, административного и уголовного законодательства.

Право на жизнь в семье заключается в обеспечении детям со стороны государства возможности *жить в семье* в кругу родителей и родственников, где они получают заботу и внимание (ст. 185 КоБС). В таком случае государство выполняет лишь охранительную функцию, оберегая семью от внешних посягательств.

Право детей на заботу и внимание со стороны матери и отца является равным независимо от совместного или раздельного проживания родителей. При раздельном проживании родителей ребенок по достижении 10 лет вправе выбрать, с кем из родителей он будет проживать.

Право ребенка на жизнь в семье включает в себя также право на общение с дедом и бабкой, братьями и сестрами, другими родственниками.

Даже в отношении ребенка, лишившегося своей семьи, приоритетной формой воспитания является семейная. Органы опеки и попечительства, иные организации, уполномоченные законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей, должны принимать все меры для определения детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью (на усыновление, в опекунскую семью, приемную семью, детский дом семейного типа).

Только в случаях, когда подобное устройство ребенка в семью не представляется возможным, он передается на воспитание в детские интернатные учреждения.

Подросток имеет право жить самостоятельно при наличии условий для проживания, материальной поддержки и при осуществлении контроля со стороны органов опеки и попечительства (часть третья ст. 185 КоБС).

Одним из важнейших прав ребенка является *право на образование и труд* (ст. 186 КоБС). Все дети имеют право на получение бесплатного общего среднего и профессионально-технического образования в государственных учреждениях образования, на выбор учебного заведения и получение образования.

Дети имеют право на получение профессии в соответствии со своими склонностями и способностями.

На выбор вида образовательного учреждения и формы обучения ребенка могут влиять различные факторы: состояние здоровья ребенка, его способности, семейные традиции, профессия родителей, репутация учебного заведения, его местонахождение и т. д.

Особого внимания заслуживает проблема обучения детей-инвалидов, которые по состоянию здоровья не могут посещать учреждения образования. В таких случаях органы управления образованием обеспечивают обучение детей-инвалидов на дому.

Начать самостоятельную трудовую деятельность подросток имеет право по достижении 16 лет. С письменного согласия родителя или попечителя трудовой договор может быть заключен с несовершеннолетним, достигшим 14 лет.

Право несовершеннолетнего на труд предполагает его право на *отдых и досуг* (ст. 187 КоБС). Каждый ребенок имеет право на отдых и досуг, выбор внешкольных занятий в соответствии с потребностями здорового и гармоничного развития.

Закон не только наделяет ребенка правами, но и гарантирует каждому ребенку *свободу личности* (ст. 188 КоБС): слова, совести, творчества, право на независимый выбор взглядов, на создание и участие в деятельности детских общественных организаций, в мирных собраниях, демонстрациях, шествиях, а также право на самостоятельный выбор жизненного пути.

В Республике Беларусь государственная поддержка детских общественных объединений и союзов осуществляется в целях социального становления, развития и самореализации детей и молодежи в общественной жизни, охраны и защиты их прав.

За *защитой своей личности, чести и достоинства* от любых видов эксплуатации и насилия (экономические, сексуальные, политические, духовные, моральные, физические, психологические) каждый ребенок вправе обратиться в комиссии по делам несовершеннолетних, органы опеки и попечительства, прокуратуру, а с 14 лет – и в суд, а также осуществлять защиту прав и интересов через своих законных представителей (ст. 189 КоБС).

Наделение правами всегда предполагает наличие соответствующих ***обязанностей***. Закон обязывает каждого ребенка *уважать права и достоинство других людей, проявлять к ним гуманное отношение*. Кроме того, ребенок обязан уважать *историко-культурное наследие, самобытность, язык и иные ценности*, являющиеся достоянием Республики Беларусь и других народов, бережно относиться к природе, соблюдать законы (ст. 190 КоБС).

Закон обязывает ребенка *соблюдать законы государства, заботиться о родителях, уважать права и интересы других граждан, традиции и культурные ценности белорусского народа, других наций* и народно-

стей, *овладевать знаниями и готовиться к самостоятельной трудовой деятельности, бережно относиться к окружающей среде, всем видам собственности* (ст. 14 Закона «О правах ребенка»).

18.3. Материальные права детей

Материальные права ребенка регулируются не только семейным, но и гражданским законодательством.

Каждый ребенок независимо от того, проживает он совместно с родителями или раздельно, имеет право на такое материальное обеспечение со стороны семьи и государства, которое необходимо для его полноценного физического и умственного развития, реализации природных наклонностей и талантов, получения образования в соответствии с его способностями в целях содействия гармоничному развитию личности и воспитанию достойного члена общества (ст. 191 КоБС).

Каждый ребенок имеет право на *получение содержания от своих родителей*. Часть своего дохода родители тратят на удовлетворение необходимых потребностей своего ребенка (на питание, одежду, лечение, образование и т. д.). Таким образом, родители исполняют обязанности по содержанию ребенка и одновременно обеспечивают право ребенка на получение содержания от своих родителей.

К источникам содержания ребенка относятся и причитающиеся ему *алименты*. Эти средства взыскиваются в судебном порядке с родителя, обязанного их уплачивать. Уклонение родителей от уплаты по решению суда алиментов на содержание несовершеннолетних детей является основанием для лишения родительских прав, а также для привлечения их к уголовной ответственности.

Причитающиеся несовершеннолетнему по закону различного рода *пособия и пенсии* также относятся к источникам содержания ребенка.

Причитающиеся детям алименты, пенсии и пособия являются их собственностью, однако поступают в распоряжение родителей или лиц, их заменяющих (усыновители, приемные родители, опекуны, попечители), которые обязаны расходовать эти средства исключительно на содержание, воспитание и образование несовершеннолетних.

Помимо денежных средств ребенок может иметь на праве собственности любое *имущество и имущественные права*: движимое и недвижимое имущество, ценные бумаги, доли в капитале, паи, вклады и средства, находящиеся на счетах в кредитных учреждениях, дивиденды по вкладам, заработок или доход от результатов интеллектуальной и предпринимательской деятельности, стипендия и т. д.

Закон особо выделяет право несовершеннолетнего ребенка на *жилище*. Каждый ребенок имеет право на жилище, соответствующее по размеру и качеству принятым в Республике Беларусь нормам и стандартам (ст. 192 КоБС). Реализация данного права осуществляется в порядке, определяемом жилищным законодательством.

В целях реализации прав детей на жилище отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника, допускается только с согласия органа опеки и попечительства (ст. 275 ГК, ст. 123 ЖК).

Право несовершеннолетнего по распоряжению принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяется ст. 25 и 27 ГК.

Согласно гражданскому законодательству несовершеннолетние *в возрасте до 14 лет* вправе самостоятельно совершать:

– мелкие бытовые сделки;

– сделки, направленные на безвозмездное получение выгод, не требующие нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации;

– сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Во всех остальных случаях сделки за малолетних могут совершать от их имени только их законные представители (родители, усыновители или опекуны).

Несовершеннолетние *в возрасте от 14 до 18 лет* вправе самостоятельно, без согласия своих законных представителей:

– распоряжаться своим заработком, стипендией и иными собственными доходами;

– осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной собственности;

– вносить денежные средства в банки или небанковские кредитно-финансовые организации и распоряжаться ими в соответствии с законодательством;

– совершать мелкие бытовые сделки.

Все остальные сделки несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают с письменного согласия своих законных представителей (родители, усыновители, попечители) или с последующим их письменным одобрением совершенной сделки.

В отличие от малолетних несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сдел-

кам, совершенным ими в соответствии со ст. 25 ГК. Они также могут быть привлечены к самостоятельной имущественной ответственности за причиненный вред.

Правомочия родителей по управлению и распоряжению имуществом ребенка определяются ГК.

Опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель – давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе по обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его в аренду (наем), безвозмездное пользование или в залог; сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного (ст. 35 ГК).

В целях защиты имущественных прав несовершеннолетних и предупреждения возможных злоупотреблений со стороны родителей или лиц, их заменяющих, запрещается опекунам, попечителям, их супругам и близким родственникам совершать сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качества дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками. Совершение договора дарения от имени малолетнего подопечного не разрешается (часть первая ст. 162 КоБС).

В случае совершения сделок опекуном или попечителем с нарушением требований ст. 162 КоБС они признаются недействительными, как не соответствующие требованиям закона согласно ГК.

Проживающие совместно родители и дети не имеют права собственности на имущество друг друга, однако они могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

В случае возникновения права общей собственности родителей и детей их права по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом регулируются нормами ГК.

С принятием КоБС материальные права детей имеют собственную правовую основу (гл. 17 КоБС). Это позволяет рассматривать ребенка в качестве самостоятельного субъекта семейных правоотношений.

Вопросы для самоконтроля

1. Раскройте содержание права ребенка на жизнь и достойные условия жизни.
2. Что включает в себя право ребенка на охрану здоровья?
3. От каких посягательств предусматривается защита ребенка в международном праве (на основе Конвенции о правах ребенка)?
4. Раскройте содержание права ребенка на жизнь в семье.
5. Каким образом реализуется право ребенка на образование?
6. По достижении какого возраста несовершеннолетний имеет право на самостоятельную трудовую деятельность?
7. Может ли несовершеннолетний самостоятельно защищать свои права и законные интересы?
8. Кто осуществляет защиту прав и законных интересов ребенка?
9. Назовите материальные права ребенка и раскройте их содержание.
10. Может ли ребенок самостоятельно распоряжаться принадлежащим ему на праве собственности имуществом?
11. Раскройте понятие раздельности имущества родителей и ребенка.
12. Какие меры ответственности могут быть применены к родителям, которые осуществляют родительские права в ущерб правам и интересам ребенка?

Глава 19

ПРИМЕНЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ О БРАКЕ И СЕМЬЕ К ИНОСТРАННЫМ ГРАЖДАНАМ И ЛИЦАМ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА. ПРИМЕНЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БРАКЕ И СЕМЬЕ ИНОСТРАННЫХ ГОСУДАРСТВ И МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРОВ

19.1. Особенности правового регулирования семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства

Развитие международного обмена и сотрудничества неминуемо ведет к увеличению количества разнообразных отношений и социальных связей, имеющих трансграничный характер. Растет количество смешанных браков, развивается международное усыновление, все чаще возникают ситуации, когда родители проживают раздельно в различных государствах, в связи с чем возникают споры об определении места жительства ребенка, взыскания алиментов за границей и т. д.

Указанные отношения нуждаются в особом правовом регулировании, что обусловлено их международным характером, основными признаками которого являются выход отношения за рамки юрисдикции одного государства и связь с правом двух и более государств.

Отношения с двумя и более правовыми системами приводит к ситуации, когда два или более законодательства могут претендовать на регулирование данного отношения. Таким образом, возникает коллизия (столкновение) национальных законов, которая требует разрешения.

Коллизионными называют правовые нормы, указывающие на то, какое законодательство подлежит применению, и не содержащие прямого ответа, как следует решить конкретный вопрос. Такие нормы содержатся в КоБС и международных договорах Республики Беларусь.

В законе предусмотрены условия и основания применения белорусского семейного законодательства и норм иностранного семейного права к семейным отношениям двух видов:

– отношениям белорусских граждан с участием иностранных граждан и лиц без гражданства;

– отношениям белорусских граждан, возникающим, изменяющимся или прекращающимся на территории иностранных государств.

В соответствии со ст. 9 Закона Республики Беларусь от 1 января 2002 г. № 136-З «О гражданстве Республики Беларусь»:

– иностранными гражданами в Республике Беларусь признаются лица, не являющиеся гражданами Республики Беларусь и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству (подданству) другого государства;

– лицами без гражданства в Республике Беларусь признаются лица, не являющиеся гражданами Республики Беларусь и не имеющие доказательств своей принадлежности к гражданству другого государства.

Коллизионные нормы семейного права включают в себя следующие ***основные виды коллизионных привязок*** (формул прикрепления)[1]:

1) *личный закон* лица (lex personalis) – существуют два варианта определения личного закона:

– закон гражданства (lex patriae) – означает применение права того государства, гражданином которого является лицо (в коллизионном семейном праве также используется привязка закон гражданства по рождению);

– закон места жительства (lex domicilii) – означает применение права того государства, на территории которого лицо проживает, домицилировано (в коллизионном семейном праве также используются привязки закон совместного места жительства и закон последнего совместного места жительства);

2) *закон места совершения действия* (lex loci actus) может быть выражен как:

– закон места заключения договора (lex loci contractus);

– закон места заключения брака (lex loci celebrationis);

3) *закон места нахождения вещи* (lex rei sitae) – закон государства, на территории которого находится вещь, имущество;

4) *закон суда* (lex fori) – закон того государства, где находится суд, разрешающий спор;

5) *принцип автономия воли* (lex voluntatis) – закон, избранный лицами, совершившими сделку (Брачный договор, Соглашение об уплате алиментов).

Источниками правового регулирования семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства являются:

– Конституция Республики Беларусь;

[1] См.: Семейное право : учебник / под ред. Е. А. Чефрановой. 3-е изд., перераб. и доп. М. : Юрайт, 2015. С. 349.

– универсальные международные соглашения (Всеобщая декларация прав человека (1948 г.), Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (1950 г.), Конвенция о правах ребенка (1989 г.) и др.);

– региональные и двусторонние договоры (Минская конвенция стран – участников СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (1993 г.) и др.);

– Кодекс Республики Беларусь о браке и семье – содержит коллизионные нормы, регулирующие семейные отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства;

– Гражданский кодекс Республики Беларусь – закрепляет общие положения определения правового статуса физических лиц и определяет применение к возникающим отношениям иностранного права;

– Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь – содержит нормы гражданского процесса, регулирующие порядок рассмотрения судами семейных дел с участием иностранных граждан и лиц без гражданства;

– постановления Совета Министров Республики Беларусь (например, постановление от 21 сентября 2004 г. № 1173 «Об утверждении Положения о порядке согласования процедуры международного усыновления и взаимодействия с компетентными организациями иностранных государств в рамках данной процедуры»);

– постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь (например, постановление от 30 сентября 2004 г. № 11 «О практике рассмотрения судами споров, связанных с воспитанием детей»).

Применение в Республике Беларусь законодательства о браке и семье иностранных государств или признание основанных на нем актов гражданского состояния не может иметь места, если такое применение или признание противоречило бы законодательству Республики Беларусь (ст. 237 КоБС). Так, в Республике Беларусь не может быть применен закон, нарушающий принцип равенства граждан перед законом, равенства детей, рожденных в браке и вне брака, разрешающий многоженство либо брачный союз лиц одного пола.

Если международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, чем те, которые содержатся в семейном законодательстве, то применяются правила международного договора (часть вторая ст. 237 КоБС).

19.2. Правовое регулирование брака и развода с участием иностранных граждан и лиц без гражданства

Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Республике Беларусь правами и несут обязанности в брачных и семейных отношениях наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не установлено Конституцией, иными законодательными актами и международными договорами Республики Беларусь (ст. 228 КоБС). Таким образом, иностранные граждане и лица без гражданства обладают такой же правоспособностью и дееспособностью в семейных отношениях, как и граждане Республики Беларусь, за некоторыми исключениями.

Браки граждан Республики Беларусь с иностранными гражданами или лицами без гражданства ***заключаются*** в Беларуси органами, регистрирующими акты гражданского состояния, в соответствии с законодательством Республики Беларусь при условии представления документов и (или) сведений, предусмотренных законодательством Республики Беларусь об административных процедурах (ст. 229^1 КоБС). Отсюда следует, что на территории Республики Беларусь при заключении таких браков в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, должны соблюдаться условия и порядок, установленные законом.

Законодательством о браке и семье предусмотрено, что на территории Беларуси ни при каких обстоятельствах *не допускается заключение брака*:

– между лицами, из которых хотя бы одно лицо состоит уже в другом браке, зарегистрированном в установленном порядке;

– родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии;

– полнородными и неполнородными братьями и сестрами;

– усыновителями и усыновленными;

– лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического заболевания (расстройства) или слабоумия.

В связи с чем иностранный гражданин или лицо без гражданства при подаче на территории Республики Беларусь заявления о вступлении в брак обязаны представить документ, выданный компетентным органом государства проживания иностранных граждан или лиц без гражданства, об отсутствии зарегистрированного брака с другим лицом.

Такой документ составляется на белорусском или русском языке либо к нему прилагается текст перевода на белорусский или русский язык, верность которого свидетельствуется посольством (консульством) государства, гражданином которого является это лицо, Министерством

иностранных дел или иным соответствующим органом этого государства либо нотариусом.

Лица, ранее состоявшие в браке, должны представить органу, регистрирующему акты гражданского состояния, документ, подтверждающий прекращение брака.

Запреты к вступлению в брак, установленные законодательством иностранного государства, но не предусмотренные законодательством Республики Беларусь, не могут быть основанием к отказу в регистрации брака на территории Беларуси.

Фактические брачные отношения, а также брак, заключенный по религиозным обрядам, правовых последствий не порождает.

Вступление граждан Республики Беларусь в брак с иностранными гражданами не влечет за собой изменения их гражданства.

Браки между иностранными гражданами, а также между иностранными гражданами и лицами без гражданства заключаются в Республике Беларусь в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств и признаются на условиях взаимности действительными в Республике Беларусь, если эти лица в момент вступления в брак являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Республике Беларусь (часть первая ст. 229 КоБС).

Браки между иностранными гражданами, заключенные на территории Республики Беларусь в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств, признаются в Республике Беларусь *действительными* при наличии следующих условий:

– если имеется взаимность между государствами о признании таких браков;

– если в момент заключения брака супруги были гражданами иностранного государства, назначившего в Республику Беларусь посла или консула.

Браки между иностранными гражданами, иностранными гражданами и лицами без гражданства, лицами без гражданства, хотя бы один из которых *имеет разрешение на постоянное проживание в Республике Беларусь*, заключаются в Республике Беларусь органами, регистрирующими акты гражданского состояния, в соответствии с законодательством Республики Беларусь при условии представления документов и (или) сведений, предусмотренных законодательством Республики Беларусь об административных процедурах (часть вторая ст. 229 КоБС).

Браки между лицами без гражданства, *не имеющими разрешения на постоянное проживание в Республике Беларусь*, органами, регистрирующими акты гражданского состояния, не регистрируются.

Порядок и условия заключения брака *за пределами территории Республики Беларусь* зависят от гражданства лиц, вступающих в брак.

Браки между гражданами Республики Беларусь, проживающими за пределами Республики Беларусь, заключаются в консульских учреждениях, а также дипломатических представительствах Республики Беларусь в случае выполнения ими консульских функций (часть первая ст. 230 КоБС). Данная норма позволяет гражданам Беларуси, проживающим за рубежом, не приезжать на родину специально для регистрации брака.

Браки белорусов заключаются в дипломатических представительствах и консульских учреждениях Республики Беларусь в соответствии с законом, т. е. к порядку, форме и условиям заключения брака применяются ст. 15–19 КоБС. Последующей государственной регистрации браков, заключенных белорусскими гражданами, проживающими за границей, в консульских учреждениях Республики Беларусь, в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, не требуется. Эти браки приравниваются к бракам, заключенным в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, на территории Беларуси.

Браки между гражданами Республики Беларусь и браки граждан Республики Беларусь с иностранными гражданами или лицами без гражданства заключенные вне пределов Республики Беларусь с соблюдением формы брака, установленной законом места его совершения, признаются действительными в Республике Беларусь при условии, что они не противоречат требованиям ст. 17–19 КоБС (часть вторая ст. 230 КоБС).

Браки между иностранными гражданами или лицами без гражданства, заключенные вне пределов Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующих государств, признаются действительными в Республике Беларусь (часть третья ст. 230 КоБС). Это означает, что в Республике Беларусь признаются действительными даже такие браки между иностранными гражданами, заключение которых в Беларуси было бы невозможным из-за наличия препятствий, установленных ст. 17−19 КоБС.

В Республике Беларусь ***расторжение браков*** граждан Республики Беларусь с иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также браков между иностранными гражданами, иностранными гражданами и лицами без гражданства, лицами без гражданства, хотя бы

один из которых *имеет разрешение на постоянное проживание в Беларуси*, производится в соответствии с законодательством Республики Беларусь (часть первая ст. 231 КоБС). Это означает, что все вопросы, связанные с расторжением брака, решаются в соответствии с требованиями ст. 34–44 КоБС.

В Республике Беларусь расторжение браков между иностранными гражданами, браков между иностранными гражданами и лицами без гражданства, *не имеющими разрешения на постоянное проживание в Республике Беларусь*, производится в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств и признается на условиях взаимности действительным в Республике Беларусь, если эти лица в момент расторжения брака являлись гражданами государства, назначившего посла или консула в Республике Беларусь (часть вторая ст. 231 КоБС).

В Беларуси расторжение браков между лицами без гражданства, не имеющими разрешения на постоянное проживание в Беларуси, не производится.

Расторжение браков между гражданами Республики Беларусь и иностранными гражданами или лицами без гражданства, совершенное за пределами Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующих государств, признается действительным в Республике Беларусь, если в момент расторжения брака один из супругов проживал за пределами Республики Беларусь (часть четвертая ст. 231 КоБС).

Расторжение браков между гражданами Беларуси, проживающими за границей, возможно по их выбору: или в компетентных органах иностранного государства, или в консульских представительствах Республики Беларусь.

Расторжение браков между гражданами Республики Беларусь, совершенное за пределами Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующих государств, признается действительным в Республике Беларусь, если оба супруга в момент расторжения брака проживали за пределами Республики Беларусь (часть пятая ст. 231 КоБС).

Расторжение браков между иностранными гражданами, совершенное за пределами Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующих иностранных государств, признается действительным в Республике Беларусь (часть шестая ст. 231 КоБС). Это означает, что решение суда (или иного органа) иностранного государства о расторжении брака приравнивается по юридической силе к соответствующему решению суда Республики Беларусь.

Дела о расторжении брака постоянно проживающих за пределами Республики Беларусь граждан Республики Беларусь с постоянно проживающими за пределами Республики Беларусь супругами независимо от гражданства последних могут рассматриваться судами Республики Беларусь по поручению Верховного Суда Республики Беларусь.

Регистрация расторжения браков граждан Республики Беларусь, проживающих за пределами Республики Беларусь, по решениям судов, вступившим в законную силу до 1 сентября 1999 г., производится консульскими учреждениями, а также дипломатическими представительствами Республики Беларусь в случае выполнения ими консульских функций (часть восьмая ст. 231 КоБС).

19.3. Установление отцовства (материнства) в Республике Беларусь. Признание отцовства (материнства), установленного вне пределов Республики Беларусь

Семейное законодательство большинства зарубежных государств содержат сходные с белорусским законодательством положения, определяющие основания возникновения прав и обязанностей родителей и детей. Так, основанием возникновения правоотношений между родителями и детьми признается происхождение ребенка, удостоверенное в установленном законом порядке, закрепляется презумпция отцовства мужа матери ребенка, отцовство может быть установлено в добровольном и судебном (принудительном) порядке. Однако существуют и существенные различия, касающиеся условий и способов добровольного признания отцовства, ограничений презумпции отцовства и др.

Установление материнства и (или) отцовства в Республике Беларусь независимо от гражданства родителей и ребенка и их места жительства производится в соответствии с законодательством Республики Беларусь (часть первая ст. 232 КоБС). Следовательно, при установлении отцовства (материнства) на территории Республики Беларусь независимо от того, где постоянно проживают и гражданами какого государства являются родители и ребенок, будет применяться белорусское семейное законодательство. Ссылка заинтересованных лиц на то, что по законодательству государства их гражданства или места жительства установление отцовства связано с наличием иных юридических фактов, значения не имеет.

В случае если по законодательству Республики Беларусь допускается установление отцовства в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, проживающие за пределами Республики Беларусь родители

ребенка, из которых хотя бы один является гражданином Республики Беларусь, вправе обратиться с заявлением о регистрации установления отцовства в консульские учреждения, а также дипломатические представительства Республики Беларусь в случае выполнения ими консульских функций (часть вторая ст. 232 КоБС).

В случае если оба родителя проживают за пределами Республики Беларусь, они вправе установить отцовство путем подачи совместного заявления в консульское учреждение Республики Беларусь, однако в этом случае необходимо, чтобы один или оба родителя являлись гражданами Республики Беларусь.

Материнство и (или) отцовство, установленные за пределами Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующего государства, признаются действительными в Республике Беларусь (часть третья ст. 232 КоБС). Последующее установление отцовства (материнства) в Республике Беларусь не требуется.

19.4. Международное усыновление

Усыновление белорусских детей иностранными гражданами становится достаточно распространенным явлением. Ежегодно более 40 % случаев передачи детей на усыновление приходится на иностранных граждан.

Действующее семейное законодательство Республики Беларусь предусматривает возможность усыновления белорусских детей иностранными гражданами (международное усыновление) только при соблюдении ряда условий. Эти условия сформулированы в нормах как международного, так и белорусского права.

Основные положения, касающиеся международного усыновления, закреплены в Конвенции о правах ребенка (1989 г.) (ст. 20 и 21):

– признание усыновления в качестве альтернативного способа устройства детей, лишенных родительской заботы, и допустимого только в случаях, когда обеспечение какого-либо подходящего ухода в государстве происхождения ребенка является невозможным;

– отнесение решения вопроса об усыновлении к ведению компетентных органов государства;

– при усыновлении ребенка в другом государстве к нему применялись те же гарантии и нормы, которые используются при внутригосударственном усыновлении;

– усыновление не должно приводить к получению усыновителями неоправданных финансовых и иных выгод.

Эти положения были закреплены в тексте специально посвященной вопросам международного усыновления Гаагской Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления (1993 г.).

Значительное внимание иностранному усыновлению уделено в Кишиневской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (2002 г.). Усыновление или его отмена осуществляется по законодательству страны, гражданином которой является усыновитель в момент подачи заявления об усыновлении или его отмене, если внутренним законодательством страны, гражданином которой является ребенок, не установлено иное (ст. 40 Конвенции).

При усыновлении необходимо получить *согласие на усыновление родителей ребенка* или их законных представителей, а также компетентного органа государства гражданства ребенка. В случае если законодательством государства, гражданином которой является ребенок, предусмотрено получение его согласия на усыновление, согласие усыновляемого служит обязательным условием усыновления.

В случае если усыновителями являются супруги, *имеющие гражданство разных государств* – участников Конвенции, в отношении условий усыновления применяется законодательство обоих государств. Органом, правомочным осуществлять усыновление и его отмену, является компетентный орган государства гражданства усыновителя. Если супруги-усыновители имеют *общее гражданство*, вопросы усыновления рассматриваются в государстве, в котором они имели последнее совместное место жительства или место пребывания.

Вопросы международного усыновления закреплены в ст. 233 КоБС.

В соответствии с указанной статьей усыновление на территории Республики Беларусь постоянно проживающими за пределами Республики Беларусь гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами или лицами без гражданства ребенка, являющегося гражданином Республики Беларусь, а также усыновление на территории Республики Беларусь гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами или лицами без гражданства ребенка, являющегося иностранным гражданином или лицом без гражданства и проживающего на территории Республики Беларусь, производятся в соответствии с гл. 13 КоБС с соблюдением порядка передачи детей на усыновление, установленного Правительством Республики Беларусь, при условии получения в каждом отдельном случае письменного разрешения на усыновление Министра образования Республики Беларусь, а для усыновителей, постоянно проживающих на территории иностранного государства, – также пись-

менного разрешения компетентного органа государства, на территории которого они постоянно проживают.

При усыновлении на территории Республики Беларусь гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами или лицами без гражданства ребенка, являющегося иностранным гражданином, проживающего на территории Республики Беларусь, необходимо также получение письменного разрешения компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок, и, если это требуется в соответствии с законодательством иностранного государства, – согласия ребенка на усыновление.

Усыновление на территории Республики Беларусь постоянно проживающими на территории Республики Беларусь иностранными гражданами или лицами без гражданства детей, являющихся гражданами Республики Беларусь, производится в соответствии с гл. 13 КоБС с соблюдением порядка передачи детей на усыновление, установленного Правительством Республики Беларусь, при условии получения в каждом отдельном случае письменного разрешения на усыновление Министра образования Республики Беларусь.

Порядок согласования процедуры международного усыновления между Министерством образования Республики Беларусь и компетентными государственными органами иностранных государств, а также порядок взаимодействия Национального центра усыновления со специально уполномоченными иностранными государствами организациями по усыновлению детей на территории Республики Беларусь определяются Правительством Республики Беларусь.

Дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, могут быть переданы на усыновление гражданам Республики Беларусь, постоянно проживающим за пределами Республики Беларусь, иностранным гражданам или лицам без гражданства, не являющимся родственниками детей, по истечении одного года со дня постановки этих детей на централизованный учет в соответствии с частью шестой ст. 117 КоБС (за исключением усыновления супругами, один из которых является гражданином Республики Беларусь, постоянно проживающим на территории Республики Беларусь).

Усыновление гражданами Республики Беларусь, постоянно проживающими на территории иностранного государства, иностранными гражданами или лицами без гражданства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, являющихся гражданами Республики Беларусь, допускается при наличии заключения Национального центра усыновления

об отсутствии кандидатов в усыновители – граждан Республики Беларусь, постоянно проживающих на территории Республики Беларусь, или родственников детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников, изъявивших намерение усыновить данного ребенка.

Усыновление на территории Республики Беларусь иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также гражданами Республики Беларусь, постоянно проживающими на территории иностранного государства, ребенка, являющегося гражданином Республики Беларусь, производится в соответствии с гл. 13 КоБС, ст. 233 КоБС и с учетом требований Положения о порядке международного усыновления (удочерения), установления международных опеки, попечительства над детьми, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 января 2007 г. № 122.

Для рассмотрения вопроса об усыновлении детей иностранные граждане, лица без гражданства и граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие на территории иностранного государства, подают заявление о намерении усыновить ребенка в компетентный орган (организацию) государства их проживания.

К заявлению прилагаются следующие *документы*:

– заявление о намерении усыновить ребенка по форме, утверждаемой Министерством образования Республики Беларусь, с указанием пола, возраста и других характеристик ребенка (в случае если кандидаты в усыновители ходатайствуют о международном усыновлении конкретного ребенка, им необходимо представить заявление по форме, утверждаемой Министерством образования Республики Беларусь, где дополнительно необходимо указать фамилию, собственное имя, отчество, дату рождения, место жительства (нахождения) данного ребенка и обстоятельства, обосновывающие просьбу кандидатов в усыновители о международном усыновлении этого ребенка);

– копию документа, удостоверяющего личность;

– копию свидетельства о браке или иного его заменяющего документа – при международном усыновлении ребенка супружеской парой;

– медицинское заключение о состоянии здоровья кандидатов в усыновители, выданное организацией здравоохранения по месту их жительства по форме, утверждаемой Министерством здравоохранения Республики Беларусь;

– справку о месте работы, службы и занимаемой должности кандидатов в усыновители;

– справку о размере заработной платы (денежного довольствия) кандидатов в усыновители либо копию декларации о доходах или иной документ о доходах за предшествующий международному усыновлению год;

– копию документа, подтверждающего право пользования кандидатами в усыновители жилым помещением или право собственности на жилое помещение;

– письменное разрешение соответствующего компетентного органа государства проживания кандидата в усыновители на въезд и постоянное жительство усыновляемого ребенка;

– письменное разрешение компетентного органа государства, на территории которого постоянно проживают кандидаты в усыновители, на международное усыновление ребенка;

– письменное разрешение компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок, и, если это требуется в соответствии с законодательством иностранного государства, – согласие ребенка на международное усыновление – при международном усыновлении ребенка, являющегося иностранным гражданином, проживающим на территории Республики Беларусь;

– документ-заключение соответствующих компетентных органов (организаций) государства проживания кандидатов в усыновители о социальной и психологической готовности кандидатов в усыновители к выполнению обязанностей по воспитанию детей, наличии необходимых жилищных условий и возможности кандидатов в усыновители надлежащим образом воспитывать и материально обеспечивать усыновленного ребенка;

– документ соответствующих компетентных органов (организаций) государства проживания кандидатов в усыновители об отсутствии у них судимости;

– документ компетентных органов (организаций) государства проживания кандидатов в усыновители, содержащий сведения о том, лишались ли они родительских прав или были ограничены в них, признавались ли недееспособными или ограниченно дееспособными, отстранялись ли от обязанностей опекуна, попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей, не было ли ранее в отношении них отменено усыновление, признавались ли дети кандидатов в усыновители нуждающимися в государственной защите;

– документ-гарантию компетентного органа (организации) государства проживания кандидатов в усыновители о представлении информации Национальному центру усыновления об условиях жизни и воспитания усыновленного ребенка ежегодно в течение пяти лет после его

международного усыновления кандидатами в усыновители (кроме случаев международного усыновления отчимом (мачехой) ребенка);

– копии документов, подтверждающих родство между кандидатами в усыновители и ребенком, – при международном усыновлении ребенка его родственниками.

При международном *усыновлении ребенка отчимом (мачехой)* дополнительно представляются:

– письменное согласие матери (отца) на усыновление ребенка супругом (супругой) по форме, утверждаемой Министерством образования Республики Беларусь;

– копию свидетельства о рождении ребенка;

– документ, подтверждающий отсутствие у ребенка одного из родителей (копии свидетельства о смерти либо решения суда о лишении родителя родительских прав, о признании родителя недееспособным, безвестно отсутствующим, об объявлении родителя умершим либо документ, подтверждающий запись сведений о родителе со слов другого родителя, копия заявления родителя о согласии на международное усыновление ребенка при отказе родителя от ребенка);

– письменное согласие ребенка на международное усыновление, если он достиг 10-летнего возраста, заверенное в установленном порядке.

Указанные документы (копии документов) должны быть надлежащим образом удостоверены организациями, осуществляющими их выдачу, либо засвидетельствованы нотариусом, а также легализованы в установленном порядке, если иное не предусмотрено международными договорами Республики Беларусь, и переведены на белорусский (русский) язык.

Перевод этих документов может быть удостоверен в установленном порядке в государстве проживания кандидатов в усыновители, в загранучреждении Республики Беларусь или нотариально в Республике Беларусь.

Подписи кандидатов в усыновители и усыновляемого ребенка должны быть засвидетельствованы нотариусом, либо загранучреждением Республики Беларусь, либо должностным лицом органа опеки и попечительства.

Компетентный орган (организация) государства их проживания рассматривает данное заявление и направляет загранучреждению Республики Беларусь.

Загранучреждение Республики Беларусь в государстве проживания кандидатов в усыновители подтверждает правильность оформления и легализации представленных документов и направляет их через Мини-

стерство иностранных дел Республики Беларусь Национальному центру усыновления.

Национальный центр усыновления после предварительного рассмотрения представленных документов проводит работу по подбору ребенка для усыновления или усыновлению конкретного ребенка, если он указан в заявлении кандидатов в усыновители, после чего сообщает сведения о кандидате в усыновители и ребенке, предлагаемом им для усыновления, соответствующему управлению (отделу) местного исполнительного и распорядительного органа, осуществляющему функции по опеке и попечительству по месту проживания ребенка. *Орган опеки и попечительства* в месячный срок представляет Национальному центру усыновления обоснованное заключение о целесообразности (возможности) усыновления конкретного ребенка.

После чего Национальный центр усыновления направляет копии документов на ребенка и свое предложение об усыновлении конкретного ребенка компетентному органу государства, гражданами которого являются кандидаты в усыновители, представившему документы кандидатов в усыновители, а также кандидатам в усыновители для ознакомления и принятия решения об усыновлении данного ребенка.

О принятом решении по предложению об усыновлении конкретного ребенка компетентный орган государства проживания кандидатов в усыновители письменно извещает Национальный центр усыновления. В случае согласия на усыновление предложенного ребенка кандидаты в усыновители направляют в Национальный центр усыновления заявление, адресованное областному суду по месту нахождения ребенка, а в Минске – Минскому городскому суду, об усыновлении данного ребенка. Кроме того, в заявлении указываются фамилия, собственное имя, отчество, которые должны быть присвоены ребенку после усыновления, а также надлежит ли изменить дату и место рождения ребенка в пределах, установленных законодательством Республики Беларусь.

Национальный центр усыновления, получив согласие Министерства образования Республики Беларусь, направляет необходимые документы об усыновляемом ребенке в соответствующий областной или Минский городской суд для рассмотрения и принятия решения.

Усыновление братьев и сестер разными лицами, как правило, не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей. Разъединение братьев и сестер при усыновлении возможно в случае, когда усыновители не настаивают на сохранении тайны усыновления и обязуются не препятствовать общению усыновляемого ребенка с братьями и сестрами.

На основании решения суда усыновление ребенка подлежит обязательной *регистрации в органе, регистрирующем акты гражданского состояния*.

На основе записи акта об усыновлении вносятся соответствующие изменения в запись акта о рождении ребенка и усыновителям выдается *свидетельство об усыновлении*, а также новое свидетельство о рождении усыновленного ребенка.

Свидетельство об усыновлении и рождении усыновленного ребенка легализуется в Министерстве иностранных дел Республики Беларусь.

Оформление выезда усыновленного ребенка за пределы Республики Беларусь производится в установленном законодательством порядке с обязательной выдачей ему паспорта гражданина Республики Беларусь, если усыновленный ребенок является гражданином Республики Беларусь.

Усыновление ребенка, являющегося гражданином Республики Беларусь и проживающего за ее пределами, а также ребенка, находящегося за пределами Республики Беларусь в связи с лечением или другими экстремальными жизненными ситуациями, проживающего у родственников, произведенное компетентным органом иностранного государства, гражданином которого является усыновитель или на территории которого постоянно проживает усыновитель – лицо без гражданства, признается действительным в Республике Беларусь при условии получения письменного разрешения на усыновление Министра образования Республики Беларусь в порядке, определяемом Правительством Республики Беларусь.

Контроль за условиями проживания и воспитания усыновленных за рубеж детей осуществляется в соответствии с законодательством Республики Беларусь, законодательством государства, гражданином которого являются усыновители или на территории которого постоянно проживают усыновители – лица без гражданства, международными договорами Республики Беларусь.

В целях осуществления контроля за условиями жизни и воспитания ребенка, проживающего на территории иностранного государства, в отношении которого установлены международное усыновление, Национальный центр усыновления в двухнедельный срок со дня вступления в законную силу решения суда о международном усыновлении направляет информацию об этом в Министерство иностранных дел Республики Беларусь для передачи ее загранучреждению Республики Беларусь страны постоянного проживания усыновителей.

Дети, являющиеся гражданами Республики Беларусь, в отношении которых установлено международное усыновление, принимаются на консульский учет загранучреждениями в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Загранучреждения Республики Беларусь осуществляют сбор данных о детях, являющихся гражданами Республики Беларусь, в отношении которых установлено международное усыновление, проживающих за пределами Республики Беларусь, изучают условия их жизни и дважды в год информацию об этом представляют Министерству образования Республики Беларусь и Национальному центру усыновления.

Национальный центр усыновления осуществляет контроль за представлением информации об условиях жизни и воспитания детей, проживающих на территории иностранного государства, в течение пяти лет со дня установления международного усыновления ребенка. Копии отчетов об условиях жизни и воспитания детей, в отношении которых установлено международное усыновление, Национальный центр усыновления в двухнедельный срок направляет органу опеки и попечительства, под опекой которого находился ребенок до установления международного усыновления.

При нарушении в результате международного усыновления законных *прав и интересов ребенка*, установленных законодательством Республики Беларусь и (или) законодательством иностранного государства, гражданами которого являются усыновители, либо международными договорами Республики Беларусь, усыновление подлежат отмене в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь и (или) иностранного государства.

Вопрос о дальнейшем жизнеустройстве этого ребенка решается компетентными органами двух государств.

19.5. Опека и попечительство с участием иностранных граждан и лиц без гражданства

Проблема детской безнадзорности имеет глобальный характер. Нередки случаи, когда ребенок, оставшийся без попечения родителей, является гражданином одного государства, а его родственник, который желает принять над ним опеку или попечительство, – гражданином другого государства.

В настоящее время такие отношения регулируются посредством коллизионных норм и норм международных договоров, регламентирующих порядок установления опеки и попечительства.

Опека, попечительство над несовершеннолетними гражданами Республики Беларусь, проживающими за пределами Республики Беларусь, устанавливаются в соответствии с законодательством Республики Беларусь (часть первая ст. 234 КоБС). Это означает, что опека и попечительство над несовершеннолетними гражданами Республики Беларусь, проживающими за пределами республики, устанавливаются в соответствии с гл. 14 и ст. 234, 235 КоБС, международными договорами Республики Беларусь и с учетом требований Положения о порядке международного усыновления (удочерения) и установления международных опеки, попечительства над детьми.

Кандидаты в опекуны, попечители подают в загранучреждение Республики Беларусь по месту своего проживания заявление о намерении установить опеку, попечительство над ребенком по форме, утверждаемой Министерством образования Республики Беларусь, с указанием пола, возраста и других характеристик ребенка. В заявлении кандидаты в опекуны, попечители сообщают свои фамилию, собственное имя, отчество, дату рождения, адрес и место постоянного жительства, номер телефона, факса, адрес электронной почты (при его наличии). Кроме того, в заявлении кандидаты в опекуны, попечители дают обязательство создать необходимые условия для воспитания и развития ребенка; в месячный срок после прибытия ребенка в государство постоянного проживания опекунов, попечителей поставить его на консульский учет в загранучреждении Республики Беларусь и не препятствовать посещениям их семьи работниками загранучреждения Республики Беларусь до достижения ребенком совершеннолетия.

Все представляемые документы должны быть надлежащим образом удостоверены, а также легализированы в установленном порядке и переведены на белорусский (русский) язык.

Такие документы, выданные компетентными органами иностранных государств в удостоверение актов гражданского состояния, совершенных за пределами Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующих государств в отношении граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства, признаются действительными в Республике Беларусь при наличии консульской легализации, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь, в том числе международными договорами Республики Беларусь (ст. 236 КоБС).

Консульская легализация заключается в установлении и засвидетельствовании подлинности подписей на указанных документах, актах

и соответствия их законам государства пребывания. Органы Республики Беларусь принимают такие документы и акты к рассмотрению только при наличии консульской легализации, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь или международными договорами Республики Беларусь и государства пребывания.

Легализации не подлежат документы и акты, которые противоречат законодательству Республики Беларусь или могут по своему содержанию нанести вред интересам Республики Беларусь либо содержат сведения, оскорбляющие честь и достоинство ее граждан.

Загранучреждение Республики Беларусь в государстве проживания кандидатов в опекуны, попечители подтверждает правильность оформления и легализации документов, представленных для рассмотрения вопроса об установлении опеки или попечительства, и направляет их через Министерство иностранных дел Республики Беларусь Национальному центру усыновления в 10-дневный срок.

После получения документов Национальный центр усыновления в двухнедельный срок сообщает сведения о кандидатах в опекуны, попечители и ребенке органу опеки и попечительства по месту жительства несовершеннолетнего.

Для рассмотрения вопроса об установлении международных опеки или попечительства над несовершеннолетним орган опеки и попечительства в месячный срок представляет Национальному центру усыновления следующие *документы* в отношении несовершеннолетнего:

– копию свидетельства о рождении ребенка;

– медицинское заключение о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии ребенка, передаваемого опекуну, попечителю, выданное государственной организацией здравоохранения в соответствии с законодательством Республики Беларусь по форме, утверждаемой Министерством здравоохранения Республики Беларусь;

– письменное согласие руководителя детского интернатного учреждения, под опекой которого находится ребенок, на передачу его в семью опекуна, попечителя;

– письменное согласие ребенка, достигшего 10-летнего возраста, на установление над ним опеки, попечительства, заверенное в установленном порядке;

– сведения о наличии братьев и сестер у ребенка и их местонахождении на момент рассмотрения вопроса об установлении международных опеки, попечительства;

– информацию о личности ребенка, его происхождении, контактах с родственниками, социальной среде, истории семьи, каких-либо особых нуждах ребенка, мерах, принятых по устройству ребенка на воспитание в семью, отсутствии граждан Республики Беларусь, ходатайствующих о приеме данного ребенка на воспитание в семью;

– письменные заявления родственников ребенка, поддерживающих отношения с ребенком, об отсутствии у них намерения принять данного ребенка на воспитание в семью;

– письменные заявления братьев и сестер, достигших 10-летнего возраста, о возможности установления международных опеки, попечительства над данным ребенком;

– документы об обучении (для детей школьного возраста);

– копию описи имущества, принадлежащего ребенку, с указанием его местонахождения и мер, которые приняты по его сохранности и управлению;

– копию решения местного исполнительного и распорядительного органа о закреплении за ребенком жилого помещения при его наличии и других документов, подтверждающих право собственности ребенка на жилое помещение;

– документ о наличии счета, открытого на имя ребенка в банке;

– иные документы, имеющиеся в личном деле ребенка (пенсионное удостоверение либо документы о стаже работы и заработке родителей, заключение медицинской реабилитационной экспертной комиссии и др.).

После рассмотрения указанных документов Национальный центр усыновления готовит свое заключение о возможности установления международных опеки, попечительства над несовершеннолетним (несовершеннолетними), в установленном порядке получает письменное разрешение Министерства образования Республики Беларусь и в пятидневный срок со дня его получения направляет письменное разрешение Министерства образования Республики Беларусь на установление международных опеки, попечительства и документы в управление (отдел) образования по месту жительства (нахождения) несовершеннолетнего для подготовки проекта решения об установлении международных опеки, попечительства.

Решение об установлении международных опеки, попечительства над несовершеннолетними принимается местным исполнительным и распорядительным органом по месту жительства (нахождения) несовершеннолетнего и в трехдневный срок выдается опекуну, попечителю. Копия решения об установлении международных опеки, попечитель-

ства над несовершеннолетними в пятидневный срок направляется в Национальный центр усыновления.

Национальный центр усыновления через Министерство иностранных дел Республики Беларусь направляет информацию об установлении опеки или попечительства над ребенком в загранучреждение Республики Беларусь в государстве проживания опекунов или попечителей для осуществления контроля за условиями жизни ребенка, над которым установлена опека, попечительство.

Контроль за предоставлением периодической информации об условиях жизни и воспитания детей в семьях опекунов, попечителей, проживающих на территории иностранных государств, осуществляется Национальным центром усыновления.

Копии поступающих отчетов Национальный центр усыновления в двухнедельный срок после их получения направляет органу опеки и попечительства, принявшему решение об установлении опеки или попечительства, а также детскому интернатному учреждению, в котором воспитывался ребенок до установления над ним опеки, попечительства.

В иностранных государствах может не признаваться опека или попечительство, установленные органами иного государства над проживающими на его территории гражданами. В этом случае опека, попечительство, установленные над несовершеннолетними гражданами Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующих государств, признаются действительными в Республике Беларусь, если против установления опеки, попечительства или против их признания нет возражений дипломатического представительства или консульского учреждения Республики Беларусь, которые обязаны получить компетентное мнение Министерства образования Республики Беларусь в порядке, определяемом Правительством Республики Беларусь (часть вторая ст. 234 КоБС).

Опека, попечительство над несовершеннолетними гражданами Республики Беларусь, которые являются детьми-сиротами или детьми, оставшимися без попечения родителей, и находятся в детских интернатных учреждениях, учреждениях профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, детских домах семейного типа, опекунских семьях, приемных семьях, в случае их выезда за пределы Республики Беларусь для получения образования и лечения в соответствующих учреждениях иностранного государства сохраняются до достижения совершеннолетия детей за гражданами и руководителями соответствующих учреждений Республики Беларусь, являющимися опекунами, попечителями детей на момент выезда детей за границу.

Порядок направления таких детей для получения образования и лечения за границу устанавливается Правительством Республики Беларусь.

Контроль за условиями жизни и воспитания детей в государстве пребывания ребенка возлагается на дипломатические представительства и консульские учреждения Республики Беларусь.

Над детьми, находящимися на лечении за границей более шести месяцев, может быть установлена опека или попечительство иностранными гражданами. Опека, попечительство, установленные над несовершеннолетними иностранными гражданами, лицами без гражданства за пределами Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующих государств, признаются действительными в Республике Беларусь (часть четвертая ст. 234 КоБС).

Закон допускает установление иностранными гражданами и лицами без гражданства опеки и попечительства над несовершеннолетними (гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами и лицами без гражданства), проживающими на территории Республики Беларусь. В этом случае опека и попечительство устанавливается в соответствии с гл. 14 КоБС и требованиями Положения о порядке международного усыновления (удочерения) и установления международных опеки, попечительства над детьми при условии получения в каждом отдельном случае письменного разрешения Министерства образования Республики Беларусь и компетентного органа государства, на территории которого постоянно проживают опекуны, попечители, а также письменного разрешения компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок – иностранный гражданин (часть первая ст. 235 КоБС).

Установление на территории Республики Беларусь опеки, попечительства постоянно проживающих на территории Республики Беларусь граждан Республики Беларусь, иностранных граждан или лиц без гражданства над несовершеннолетними иностранными гражданами или лицами без гражданства, проживающими (находящимися) на территории Республики Беларусь, производится в соответствии с гл. 14 КоБС с соблюдением порядка, установленного Правительством Республики Беларусь, при условии получения в каждом отдельном случае письменного разрешения Министерства образования Республики Беларусь и компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок – иностранный гражданин.

Установление на территории Республики Беларусь опеки, попечительства постоянно проживающих на территории Республики Беларусь

иностранных граждан или лиц без гражданства над несовершеннолетними гражданами Республики Беларусь, проживающими на территории Республики Беларусь, производится в соответствии с гл. 14 КоБС с соблюдением порядка, установленного Правительством Республики Беларусь, при условии получения в каждом отдельном случае письменного разрешения Министерства образования Республики Беларусь.

Установление на территории Республики Беларусь опеки, попечительства граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства над несовершеннолетними иностранными гражданами и лицами без гражданства, прибывшими на территорию Республики Беларусь без сопровождения законных представителей и обратившимися с ходатайством о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты либо убежища в Республике Беларусь, а также над несовершеннолетними иностранными гражданами и лицами без гражданства, которым предоставлены статус беженца или дополнительная либо временная защита или убежище в Республике Беларусь, производится в соответствии с гл. 14 КоБС с соблюдением порядка, установленного Правительством Республики Беларусь (часть четвертая ст. 235 КоБС).

При нарушении в результате осуществления опеки, попечительства прав и интересов ребенка, установленных законодательством Республики Беларусь, международными договорами Республики Беларусь, государства проживания опекунов, попечителей, производят отмену опеки или попечительства в установленном порядке.

Вопрос о дальнейшем устройстве этого ребенка решается компетентными органами двух государств.

В силу роста количества интернациональных браков увеличивается число так называемых ***интернациональных похищений детей***, т. е. похищений родителями друг у друга их общих детей. Таким образом, дети оказываются втянутыми в конфликты своих родителей. Их вырывают из привычной обстановки, лишают возможности общения с обоими родителями.

Статистика Министерства юстиции Республики Беларусь отмечает, что число детей, незаконно вывезенных родителями, увеличивается каждый год. Родители вывозили своих детей из таких государств, как Турция, Германия, Италия, Канада, Нидерланды и др.

Родитель или другое лицо, которое наделено правами опеки или правами доступа в отношении ребенка, вправе требовать возвращения неправомерно перемещенного или неправомерно удерживаемого ребенка или осуществления в отношении такого ребенка прав доступа в соответствии с Конвенцией о гражданских аспектах международного похищения детей (1980 г.) (ст. 235[1] КоБС).

В случае если ребенок постоянно проживал в Республике Беларусь до *неправомерного перемещения в другое государство или неправомерного удержания в другом государстве*, родитель или другое лицо, которое наделено правами опеки или правами доступа в отношении ребенка, которые действительно осуществляли права опеки или права доступа на момент неправомерного перемещения в другое государство или неправомерного удержания ребенка в другом государстве либо осуществляли бы эти права, если бы не произошли такие перемещение или удержание, обращаются с заявлением о возвращении ребенка или об осуществлении в отношении такого ребенка прав доступа в компетентный орган государства, в которое ребенок перемещен или в котором удерживается, через Министерство юстиции Республики Беларусь либо непосредственно в компетентный орган государства, в которое ребенок перемещен или в котором удерживается.

В случае если ребенок *неправомерно перемещен в Республику Беларусь или неправомерно удерживается в Республике Беларусь*, родитель или другое лицо, которое наделено правами опеки или правами доступа в отношении ребенка, обращаются с заявлением о возвращении неправомерно перемещенного в Республику Беларусь или неправомерно удерживаемого в Республике Беларусь ребенка или об осуществлении в отношении такого ребенка прав доступа на основании Конвенции о гражданских аспектах международного похищения детей через Министерство юстиции Республики Беларусь в суд Республики Беларусь либо непосредственно в суд Республики Беларусь. В этом случае рассмотрение заявления осуществляется в соответствии с ГПК Республики Беларусь с учетом положений Конвенции о гражданских аспектах международного похищения детей.

Нормы иностранного законодательства или признание основанных на нем актов гражданского состояния на территории Республики Беларусь не применяются, если такое применение или признание противоречило бы законодательству Республики Беларусь (часть первая ст. 237 КоБС). Имеется в виду не простое отличие норм иностранного закона от соответствующих норм семейного права Беларуси, а его противоречие основным принципам национальной правовой системы в области семейных отношений. Так, в Республике Беларусь не может быть применен закон, нарушающий принцип равенства граждан перед законом, равенства детей, рожденных в браке и вне его, разрешающий многоженство или брачный союз лиц одного пола, и др. В этом случае к семейным

отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства применяется законодательство Республики Беларусь.

В случае если международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, чем те, которые содержатся в законодательстве о браке и семье Республики Беларусь, то применяются правила международного договора (часть вторая ст. 237 КоБС).

При наличии такого договора вопрос о применении законодательства Республики Беларусь либо иностранного государства решается в соответствии с положениями договора.

Вопросы для самоконтроля

1. Раскройте основания применения к семейным отношениям норм иностранного семейного права.

2. Требования каких статей КоБС должны соблюдаться в обязательном порядке при заключении брака граждан Республики Беларусь с иностранными гражданами или лицами без гражданства на территории Республики Беларусь?

3. В каких случаях возможно заключение брака между гражданами Республики Беларусь в дипломатических представительствах или консульских учреждениях Республики Беларусь?

4. Возможно ли заключение браков между гражданами Республики Беларусь и иностранными гражданами за пределами территории Республики Беларусь с применением норм иностранного семейного законодательства?

5. При наличие каких условий в Республике Беларусь признаются действительными браки, заключенные за пределами Республики Беларусь между гражданами Республики Беларусь, между гражданами Республики Беларусь и иностранными гражданами или лицами без гражданства?

6. Каким органом осуществляется регистрация брака с участием иностранных граждан и лиц без гражданства?

7. Между какими лицами с участием иностранных граждан и лиц без гражданства не допускается заключение брака на территории Республики Беларусь?

8. В соответствии с каким законодательством производится расторжение брака между иностранными гражданами на территории Республики Беларусь?

9. В каких случаях гражданин Республики Беларусь, проживающий за пределами Республики Беларусь, может расторгнуть брак в консульских учреждениях Республики Беларусь?

10. При наличии каких условий расторгнутый брак между гражданином Республики Беларусь и иностранным гражданином, совершенный за пределами территории Республики Беларусь, будет признан расторгнутым в Республике Беларусь?

11. Укажите, каким законодательством определяется недействительность брака, заключенного за пределами Республики Беларусь?

12. Какое законодательство применяется при установлении отцовства на территории Республики Беларусь?

13. Законодательство какого государства будет применяться при усыновлении иностранным гражданином на территории Республики Беларусь ребенка, являющегося гражданином Республики Беларусь?

14. Какое законодательство применяется при установлении опеки, попечительства над несовершеннолетними гражданами Республики Беларусь, проживающими за пределами Республики Беларусь?

15. В каких случаях опека, попечительство, установленные над несовершеннолетними иностранными гражданами за пределами Республики Беларусь, признаются действительными в Республике Беларусь?

16. При каких условиях документы, выданные компетентными органами иностранных государств для удостоверения актов гражданского состояния, совершенных за пределами Республики Беларусь, признаются действительными в Республике Беларусь?

17. Каковы основания ограничения применения норм законодательства о браке и семье иностранных государств в Республике Беларусь?

18. Возможно ли ограничение применения норм иностранного семейного права на территории Республики Беларусь?

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

Международные договоры

Конвенция о правах ребенка [Электронный ресурс] : ратифицир. постановлением Верхов. Совета Респ. Беларусь, 28 июля 1990 г., № 217-XII // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Конвенция по защите детей и сотрудничеству в отношении международного усыновления [Электронный ресурс] : ратифицир. Указом Президента Респ. Беларусь, 2 мая 2003 г., № 183 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Конвенция о взыскании за границей алиментов [Электронный ресурс] : ратифицир. Указом Президента Респ. Беларусь, 27 сент. 1996 г., № 386 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам [Электронный ресурс] : заключена в г. Кишиневе 07.10.2002 г. : ратифицир. Законом Респ. Беларусь, 14 июня 2003 г. № 207-З // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Законодательные акты

Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г., 17 октября 2004 г. и 27 февраля 2022 г.) [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О некоторых вопросах обеспечения прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей [Электронный ресурс] : Указ Президента Респ. Беларусь, 9 авг. 2007 г., № 378 : в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 13.05.2013 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Кодекс Республики Беларусь о браке и семье [Электронный ресурс] : 9 июля 1999 г., № 278-З : принят Палатой представителей 3 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 24 июня 1999 г. // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О правах ребенка [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 19 нояб. 1993 г., № 2570-XII : в ред. Закона Респ. Беларусь от 11.05.2016 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О вспомогательных репродуктивных технологиях [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 7 янв. 2012 г., № 341-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 18.06.2019 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О гарантиях по социальной защите детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 21 дек. 2005 г., № 73-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 17.07.2018 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О государственных пособиях семьям, воспитывающим детей [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 29 дек. 2012 г., № 7-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 31.12.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О гражданстве Республики Беларусь [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 1 авг. 2002 г., № 136-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 10.12.2020 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О дополнительных мерах по государственной защите детей в неблагополучных семьях [Электронный ресурс] : Декрет Президента Респ. Беларусь, 24 нояб. 2006 г., № 18 : в ред. Декрета Президента Респ. Беларусь от 23.02.2012 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 4 янв. 2010 г., № 105-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 16.12.2019 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О нотариате и нотариальной деятельности [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 18 июля 2004 г., № 305-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 29.06.2020 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О демографической безопасности Республики Беларусь [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 4 янв. 2002 г., № 80-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 09.01.2018 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Постановления Совета Министров Республики Беларусь

О вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Бе-

ларусь, 31 янв. 2007 г., № 122 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 27.08.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О государственном обеспечении детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также содержании детей в социально-педагогических центрах, специальных учебно-воспитательных учреждениях, специальных лечебно-воспитательных учреждениях, приемниках-распределителях для несовершеннолетних [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 6 июля 2006 г., № 840 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 06.02.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О видах заработка и (или) иного дохода родителей, подлежащих учету при определении размера алиментов [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 12 авг. 2002 г., № 1092 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 29.10.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О расходах государства на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, подлежащих возмещению в доход бюджета [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 26 янв. 2009 г., № 94 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 06.08.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения о порядке согласования процедуры международного усыновления и взаимодействия с компетентными организациями иностранных государств в рамках данной процедуры [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 21 сент. 2004 г., № 1173 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 28.12.2018 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории Республики Беларусь [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 28 фев. 2006 г., № 290 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 28.12.2018 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О порядке организации работы с гражданами в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, по выдаче справок либо иных документов, содержащих подтверждение фактов, имеющих юридическое значение [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 14 дек. 2005 г., № 1454 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 27.08.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения об органах опеки и попечительства [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 28 окт. 1999 г., № 1676 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 24.06.2020 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения о порядке управления имуществом подопечных [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 28 окт. 1999 г., № 1677 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 02.07.2020 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения о приемной семье [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 28 окт. 1999 г., № 1678 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 28.12.2018 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения о детском доме семейного типа [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 28 фев. 2006 г., № 289 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 28.12.2018 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения о порядке организации работы по установлению и осуществлению опеки (попечительства) над несовершеннолетними детьми [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 20 мая 2006 г., № 637 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 28.12.2018 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения о трудоустройстве родителей, обязанных возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 26 янв. 2007 г., № 105 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 18.04.2016 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь

О практике взыскания судами расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь, 19 дек. 2008 г., № 13 : в ред. постановления Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь от 28.09.2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верхов.

Суда Респ. Беларусь, 22 июня 2000 г., № 5 : в ред. постановления Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь от 27.09.2018 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О практике применения судами Республики Беларусь законодательства при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов на детей [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь, 20 дек. 1991 г., № 12 : в ред. постановления Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь от 24.12.2009 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О практике рассмотрения судами заявлений в порядке приказного производства [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь, 29 июня 2006 г., № 4 : в ред. постановления Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь от 23.12.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О судебной практике по делам о лишении родительских прав [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь, 26 сен. 2002 г., № 7 : в ред. постановления Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь от 23.12.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О практике рассмотрения судами споров, связанных с воспитанием детей [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь, 30 сен. 2004 г., № 11 : в ред. постановления Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь от 28.09.2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

О судебной практике по делам об усыновлении (удочерении) [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь, 20 дек. 2000 г., № 9 : в ред. постановления Пленума Верхов. Суда Респ. Беларусь от 28.09.2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Нормативные правовые акты Министерства юстиции Республики Беларусь

Об утверждении Инструкции о порядке совершения нотариальных действий [Электронный ресурс] : постановление М-ва юстиции Респ. Беларусь, 23 окт. 2006 г., № 63 : в ред. постановления М-ва юстиции Респ. Беларусь от 17.08.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Нормативные правовые акты Министерства здравоохранения Республики Беларусь

Об утверждении перечня заболеваний, при которых родители не могут выполнять родительские обязанности, и признании утратившим силу постановления Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 19 августа 2005 г.

№ 25 [Электронный ресурс] : постановление М-ва здравоохранения Респ. Беларусь, 30 марта 2010 г., № 36 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об установлении перечней заболеваний, при наличии которых лица не могут быть усыновителями, приемными родителями, родителями-воспитателями детского дома семейного типа, детской деревни (городка), опекунами и попечителями [Электронный ресурс] : постановление М-ва здравоохранения Респ. Беларусь, 15 дек. 2017 г., № 108 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Инструкции о порядке бесплатного медицинского обследования лиц, вступающих в брак, в государственных организациях здравоохранения в целях определения состояния их здоровья и выявления наследственных заболеваний [Электронный ресурс] : постановление М-ва здравоохранения Респ. Беларусь, 14 сен. 2006 г., № 70 : в ред. постановления М-ва здравоохранения Респ. Беларусь от 09.11.2007 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Нормативные правовые акты Министерства образования Республики Беларусь

О некоторых вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми, передачи детей на воспитание в приемную семью, детский дом семейного типа, на патронатное воспитание, возврата детей родителям [Электронный ресурс] : постановление М-ва образования Респ. Беларусь, 12 марта 2007 г., № 20 : в ред. постановления М-ва образования Респ. Беларусь от 07.05.2013 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Положения о порядке республиканского банка данных об усыновлении (удочерении) детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и пользования им [Электронный ресурс] : постановление М-ва образования Респ. Беларусь, 29 июля 2002 г., № 28 «А» : в ред. постановления М-ва образования Респ. Беларусь от 07.12.2018 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Нормативные правовые акты Министерства внутренних дел Республики Беларусь

О некоторых вопросах профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних [Электронный ресурс] : постановление М-ва внутр. дел Респ. Беларусь, 8 июня 2017 г., № 155 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Об утверждении Инструкции по организации деятельности участкового инспектора милиции [Электронный ресурс] : приказ М-ва внутр. дел Респ. Беларусь, 28 июня 2019 г., № 177 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2022.

Учебники и учебные пособия

Антокольская, М. В. Семейное право : учебник / М. В. Антокольская. 3-е изд., перераб. и доп. М. : Норма, 2010. 432 с.

Гонгало, Б. М. Семейное право : учебник / Б. М. Гонгало, П. В. Крашенинников, Л. Ю. Михеева ; под ред. П. В. Крашенинникова. 3-е изд., перераб. и доп. М. : Статут, 2016. 270 с.

Муратова, С. А. Семейное право : учебник / С. А. Муратова. 6-е изд., перераб. и доп. М. : Норма, 2019. 368 с.

Нечаева, А. М. Семейное право : учебник / А. М. Нечаева. 7-е изд., перераб. и доп. М. : Юрайт, 2016. 304 с.

Пенкрат, В. И. Семейное право Беларуси : учеб. пособие / В. И. Пенкрат. 2-е изд., испр. и пересмотр. Минск : Акад. МВД, 2014. 236 с.

Пчелинцева, Л. М. Семейное право России : учеб. для вузов / Л. М. Пчелинцева. 6-е изд., перераб. М. : Норма, 2014. 720 с.

Шершеневич, Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.) / Г. Ф. Шершеневич. М. : Спарк, 1995. 556 с.

Практикумы и практические пособия

Белорусская юридическая энциклопедия : в 4 т. / редкол.: С. А. Балашенко [и др.]. Т. 1. Минск : ГИУСТ БГУ, 2007. 600 с.

Бондаренко, Н. Л. Семейное право : практикум : учеб. пособие для студентов высш. учеб. заведений по юрид. специальностям / Н. Л. Бондаренко, Т. М. Халецкая. Минск : Изд-во Гревцова, 2010. 214 с.

Научно-практический комментарий к Кодексу Республики Беларусь о браке и семье / С. М. Ананич [и др.] ; под ред. В. Г. Тихини, В. Г. Голованова, С. М. Ананич. Минск : ГИУСТ БГУ, 2010. 680 с.

Подгруша, В. В. Брак. Семья. Дети : юрид. слов.-справ. / В. В. Подгруша. Минск : Светоч, 2002. 592 с.

Учебное издание

ПЕНКРАТ Валентин Ильич

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

Учебник

Редактор *М. Н. Колотуха*
Технический редактор *Ю. С. Санина*
Корректор *М. Н. Колотуха*

Подписано в печать 15.09.2022. Формат 60×84 $^{1}/_{16}$.
Бумага офсетная. Ризография. Усл. печ. л. 18,14. Уч.-изд. л. 16.51.
Тираж 449 экз. Заказ 165.

Издатель и полиграфическое исполнение:
учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь».

Свидетельство о государственной регистрации издателя,
изготовителя, распространителя печатных изданий
№ 1/102 от 02.12.2013.

Пр. Машерова, 6А, 220005, Беларусь, Минск.
Тел. (017) 289-21-77, факс 288-27-58.
E-mail: rioacademia120@mail.ru
http://www.amia.by

Пенкрат, В. И.

П25 Семейной право : учебник / В. И. Пенкрат ; учреждение образования «Акад. М-ва внутр. дел Респ. Беларусь». – Минск : Академия МВД, 2022. – 310, [2] с.

ISBN 978-985-576-352-0.

Разработан на основе семейного законодательства Республики Беларусь, Кодекса Республики Беларусь о браке и семье, программы подготовки обучающихся в учреждениях высшего образования по специальности «Правоведение», судебной и правоприменительной практики, а также доктринальных позиций ученых. Освещаются все основные вопросы учебной дисциплины «Семейное право», изучаемые в учреждениях высшего образования юридического профиля.

Предназначен для студентов, курсантов, магистрантов, аспирантов, преподавателей учреждений высшего образования юридического профиля, юристов-практиков и всех, кто интересуется вопросами семейного права.

УДК 347.6
ББК 67.404.4