

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ**

**Государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Оренбургский государственный университет»**

кафедра гражданского права

Е.В. ЛУЦКАЯ

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

Рекомендовано Ученым советом государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Оренбургский государственный университет» в качестве учебно-методического пособия для студентов, обучающихся по программам высшего профессионального образования по специальности «Юриспруденция»

Оренбург 2004

ББК 67.404.2А73
Л-86
УДК 347.61/.64(075/8)

Рецензент
кандидат юридических наук Н.М. Бородавкина

Л-86 **Луцкая Е.В.**
Семейное право: Учебно-методическое пособие. – Оренбург.
ГОУОГУ, 2004. - 100с.
JSBN

Дисциплина « Семейное право» рассматривает правовое регулирование семейных отношений и практику применения норм права к ним.

Данное учебно-методическое пособие предназначено для студентов третьего курса очного отделения, составлено с учетом преподавания в высших юридических учебных заведениях, согласно государственному стандарту и типовой программы. Учебно-методическое пособие рекомендуется студентам юридического факультета заочной и очной формы обучения.

120300200500

Л _____

ББК 67.404.2А73

JSBN

©Луцкая Е.В., 2004
©ГОУОГУ, 2004

Введение

Основная задача образования в высших юридических учебных заведениях – предоставить студенту весь комплекс необходимых теоретических знаний о законодательстве Российской Федерации и практики его применения.

Семейное право – совокупность юридических норм регулирующих личные неимущественные и имущественные правоотношения, возникающие из факта брака, родства и принятия чужих детей на воспитание.

Семейные правоотношения – правовые отношения, в которые многократно в течение всей своей жизни вступает каждый. Можно даже сказать, что каждый из нас не прекращает выходить из семейных правоотношений, а последние только меняю свою форму, будь то правоотношения с родителями, брачные правоотношения и др. При этом мы можем быть одновременно участником сразу нескольких семейных правоотношений.

Дисциплина "Семейное право" предусмотрена Государственным образовательным стандартом для специальности 021100 юриспруденция как обязательная дисциплина.

Актуальность изучения дисциплины "Семейное право" обусловлена следующими факторами:

- очередная кодификация семейного законодательства в 1995г;
- развертывание регионального компонента в правовом регулировании семейных правоотношений;
- расширение договорных и диспозитивных начал;
- появление новых отношений и связанных с ним проблем (конкуренция социального и биологического родства, повышение общественного статуса фактического супружества, формирование активной позиции ребенка как субъекта права).

Все это и многое другое усиливает интерес к семейному праву и законодательству, их теоретической и практической части.

За последние годы написаны новые, отвечающие требованиям времени фундаментальные учебники по семейному праву. Однако интерес к данной отрасли права не ослабевает, и достаточно часто можно встретить в юридических журналах статьи по проблемам семейного права.

Цель изучения данной дисциплины заключается в формировании знаний и четких представлений о природе и сущности семейных правоотношений и механизму их правового регулирования.

Задачи освоения дисциплины "Семейное право":

- 1) освоение семейно- правовой терминологии;
- 2) изучение институтов семейного права и их особенностей;
- 3) формирование представлений о научных концепциях по вопросам семейного права;
- 4) овладение методикой правового анализа семейно-правовых норм;

5) приобретение навыков по комментарию и толкованию правовых актов, законоположений и норм текущего законодательства, регламентирующих данную сферу общественных отношений.

Ответ на семинарском занятии должен не только с достаточной полнотой раскрывать изученную тему, но и показывать степень овладения студентом теоретическими основами курса семейного права, демонстрировать способность адекватно и творчески применять теоретический и практический материал в практических ситуациях

Учебно-методическое пособие состоит из программы курса, методических рекомендаций по изучению семейного права, в которых рассматриваются основные институты семейного права, научные концепции, нормативная база. Особое внимание уделено истории семейного права в целом и его отдельных институтов, поскольку, только сопоставляя прошлое и настоящее можно увидеть, каким серьезным коррективам подверглись многие институты семейного права.

К методическим рекомендациям по каждой теме прилагаются:

- список нормативных источников;
- список основной и дополнительной литературы.

Семейное право тесно взаимодействует с другими отраслями права. Для успешного изучения данной дисциплины студент должен освоить конституционное право, гражданское право (1 часть), уголовное право (1 часть) и гражданско-процессуальное право.

1 Программа курса

Раздел 1 Введение в курс "Семейное право"

Понятие семьи как явление особой социальной значимости. Взаимодействие семьи и права. Функции семьи. Цели и основные направления развития семейного права как науки. Представители различных концепций на проблемы семейного права и различных точек зрения относительно перспектив развития семейного права. Краткое содержание взглядов на проблемы и развитие семейного права.

Место семейного права в российской правовой системе: доводы, аргументы, опровержения. Круг отношений, регулируемых семейным правом. Спорные точки зрения относительно способа регулирования семейных отношений. Основопологающие начала семейного права. Функции семейного права. Особенности современного семейного права.

Раздел 2 Семейное законодательство и история развития семейного права

Понятие источников семейного права. Классификация источников семейного права. Основные нормативные акты, нормы международного права, подзаконные нормативные акты. Действие семейного законодательства во времени, пространстве и по кругу лиц. Основания применения гражданского права к семейным правоотношениям. Взаимосвязь семейного права с гражданско-процессуальным законодательством и другими отраслями права.

Культ предков в России. Семейное право согласно Кормчей книги. Соборное Уложение 1649г. Семейное право Российской Империи.

Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве от 22.10.1918г. Кодекс законов о браке, семье и опеке 1926г. Кодекс законов о браке и семье от 30.07.1969г. Изменения, внесенные в семейное законодательство с 1985 г.

Раздел 3 Семейные правоотношения

Определение семейных правоотношений. Понятие и характерные черты семейных правоотношений. Классификация семейных правоотношений. Соотношение личных и имущественных правоотношений в семейном праве. Субъекты, объекты семейных правоотношений. Содержание семейных правоотношений. Дееспособность и правоспособность граждан по семейному праву.

Понятие и признаки юридических фактов в семейном праве, их классификация. Понятие и юридическое значение таких юридических фактов как родство, свойства, состояния. Особенности осуществления и исполнения семейных обязанностей. Формы и способы защиты семейных прав. Право лиц на защиту семейных прав. Юрисдикционные и неюрисдикционные формы защиты семейных прав. Способы защиты семейных прав. Сроки и их виды в семейном праве. Исковая давность и ее значение в семейном праве. Презумпция, фикция и фиктивность в семейно-правовой сфере.

Раздел 4 Брачные правоотношения

Понятие брака. Трансформация понятия брака. Юридические признаки брака. Правовая природа брака. Формы брака. Фактический брак. Условия действительности брака. Препятствия к заключению брака. Медицинское освидетельствование лиц, вступающих в брак. Порядок государственной регистрации заключения брака. Понятие и основания прекращения брака. Прекращение брака вследствие смерти супруга (объявления его умершим). Расторжение брака в органах ЗАГСА. Расторжение брака в судебном порядке. Ограничение права мужа на развод. Вопросы, разрешаемые судом при вынесении решения о расторжении брака. Момент прекращения брака. Основания и порядок признания брака недействительным. Правовые последствия признания брака недействительным. Санация недействительного брака.

Раздел 5 Личные и имущественные правоотношения супругов

Понятие личных супружеских отношений. Характерные особенности личных правоотношений. Виды личных прав супругов. Личные обязанности супругов. Имущественные права и обязанности супругов. Классификация имущественных правоотношений. Законный и договорной режим имущества супругов: общая характеристика. Понятие законного режима супругов. Субъектный и объектный состав совместной собственности супругов. Право совместной собственности супругов и членов крестьянско-фермерского хозяйства. Порядок владения, пользования и распоряжения общим имуществом супругов. Индивидуальная собственность супругов. Презумпция согласия супруга на совершения сделки другим супругом. Трансформация личного имущества супругов в общее.

Добровольный и принудительный раздел общего имущества супругов. Соглашение о разделе совместного имущества супругов. Раздел общего имущества в суде. Вопросы, разрешаемые судом при разделе общего имущества супругов. Общие и личные обязательства супругов, ответственность по ним. Порядок обращения взыскания на имущество супругов. Гарантии защиты имущественных прав кредиторов.

История развития законодательства о брачном договоре (контракте) за рубежом и в России. Концепции "волевой теории", "приоритета закона" и "эмпирической теории". Понятие и правовая природа брачного договора. Значение брачного договора. Форма брачного договора. Предмет брачного договора. Условия, которые могут быть включены в содержание брачного договора. Ограничения по содержанию брачного договора. Основания изменения и расторжения брачного договора. Ответственность супругов по обязательствам при наличии брачного договора. Момент прекращения действия брачного договора. Две группы оснований признания брачного договора недействительным.

Раздел 6 Правоотношения родителей и детей

Юридическая фиксация материнства. Юридическая фиксация отцовства. Презумпция отцовства. Добровольное признание отцовства. Установление отцовства в исковом и особом производстве. Доказательства по делам об установлении отцовства. Генная дактилоскопия как доказательство при установлении отцовства. Проблемы родительства вследствие применения методов искусственной репродукции.

Статус детей. Личные неимущественные права ребенка. Жилищные права детей и иные имущественные права детей. Особенности защиты прав несовершеннолетних детей.

Виды родительских прав и обязанностей и их особенности. Осуществление родительских прав. Пределы осуществления родительских прав. Личные неимущественные права и обязанности родителей. Имущественные права и обязанности родителей. Содержание детей – правовая обязанность родителей. Права отдельно проживающего родителя. Статус несовершеннолетних родителей.

Споры, связанные с воспитанием детей. Стереотипы судебных решений по делам, связанным с воспитанием детей. Исполнение решений суда по делам, связанных с воспитанием детей. Основания прекращения родительских правоотношений.

Общая характеристика лишения родительских прав. Основания лишения родительских прав. Судебный порядок лишения родительских прав. Вопросы, рассматриваемые в суде при разбирательстве дел о лишении родительских прав. Лица и органы, участвующие в судебном процессе. Правовые последствия лишения родительских прав. Восстановление в родительских правах: общие положения. Ограничения в восстановлении родительских прав. Основания ограничения родительских прав. Лица, имеющие право на предъявление иска об ограничении родительских прав. Отмена ограничения родительских прав. Административный порядок отобрания ребенка у родителей и других лиц, их заменяющих.

Раздел 7 Алиментные обязательства

Юридические признаки алиментных обязательств. Алиментные обязательства родителей в отношении несовершеннолетних детей. Право на предъявление иска о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей. Способы выплаты алиментов на несовершеннолетних детей. Порядок и размеры выплаты алиментов в виде долей к заработку (доходу) плательщика. Порядок уменьшения и увеличения размера долей. Удержание алиментов в долях к заработку (доходу) родителя в иностранной валюте. Удержание алиментов в твердой денежной сумме. Виды доходов, с которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей. Обязанность родителей содержать нетрудоспособных совершеннолетних детей. Порядок обращения в суд с иском о взыскании алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей. Особенности удержания алиментов с военнослужащих, сотрудников внутренних дел и других, приравненных к ним категориям лиц; с композиторов, писателей и других творческих работников; лиц отбывающих наказание и исправительные работы; с лиц, работающих за рубежом; с безработных. Дополнительные расходы в отношении несовершеннолетних детей и нетрудоспособных совершеннолетних детей. Порядок взыскания и использования алиментов на детей, оставшихся без попечения родителей. Обязанность совершеннолетних трудоспособных детей содержать своих нетрудоспособных родителей. Обязанность совершеннолетних детей заботиться о своих родителях. Особенности взыскания алиментов с совершеннолетних трудоспособных детей на нетрудоспособных родителей.

Дополнительные алиментные обязательства: общая характеристика. Субъекты алиментных обязательств второй очереди. Основания и особенности взыскания алиментных обязательств второй очереди.

Понятие, форма и юридическая сила соглашения об уплате алиментов. Существующие в юридической литературе точки зрения относительно субъектов алиментного соглашения. Ограничение права на свободное определение размера алиментов. Порядок изменения и расторжения алиментного соглашения и основания признания его недействительным.

Сроки обращения за алиментами. Взыскание алиментов до разрешения спора судом. Индексация алиментов. Порядок взыскания алиментов. Алиментная дисциплина и административная ответственность за ее нарушение. Имущественная ответственность за уклонение от уплаты и несвоевременную уплату алиментов. Уголовная ответственность за злостное уклонение от уплаты алиментов. Основания прекращения алиментных обязательств.

Раздел 8 Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей

Понятие биологического и социального сиротства. Основания признания детей детьми, оставшимися без попечения родителей. Основные понятия, положения и принципы в сфере обеспечения прав и законных интересов детей.

Конвенция "О правах ребенка", Ф.З.№ 159 от 21.12.1996."О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей". Постановление Правительства РФ от 3.008.1996. "Порядок организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей" и др.

Деятельность органов опеки и попечительства по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей. Обязанности иных органов, организаций и лиц по оказанию помощи в выявлении детей, оставшихся без попечения родителей. Права и обязанности специалиста по охране прав и интересов детей. ФЗ РФ от 20.04.2001г "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей". Понятие государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Цель формирования такого банка. Порядок формирования и его использования.

Понятие и значение усыновления (удочерение). Краткая история развития института усыновления. Законодательство, регулирующее усыновление детей. Субъекты отношений по усыновлению. Требования, предъявляемые к кандидатам в усыновители. Дети, в отношении которых допускается усыновление. Условия усыновления. Производство по усыновлению. Защита прав биологических родителей. Всегда ли оправдана тайна усыновления? Правовые последствия усыновления. Лица, имеющие право требовать отмены усыновления. Основания отмены усыновления. Порядок прекращения усыновления. Последствия отмены усыновления.

Понятие опеки и попечительства. Органы опеки и попечительства и их деятельность по установлению опеки и попечительства. Круг лиц, которые могут назначаться опекунами и попечителями, их права и обязанности Дети, над которыми устанавливается опека и попечительство, их права и обязанности. Материальное содержание опекаемых и подопечных. Основания прекращения опеки и попечительства.

Источники правового регулирования отношений, связанных с возникновением и существованием приемной семьи. Понятие приемной семьи. Состав приемной семьи. Основные условия, которые должны быть включены в договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью. Права и обязанности приемных родителей, приемных детей и органов опеки и попечительства. Прекращение договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью. Основания для досрочного расторжения договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью.

Правила организации детского дома семейного типа. Специализированные учреждения для несовершеннолетних детей, нуждающихся в социальной реабилитации.

Раздел 9 Правовое регулирование семейных отношений с иностранным элементом

Источники семейного коллизионного законодательства. Установление содержания норм иностранного семейного права. Ограничения при применении его норм. Правовое регулирование брачных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Правовое регулирование отношений родителей, детей и других членов семьи при наличии иностранного элемента. Правовое регулирование усыновления при наличии иностранного элемента.

2 Планы семинарских занятий и методические рекомендации к ним

2. 1 Тема 1 Введение в курс “Семейное право”

Основные вопросы:

- 1) семья как социально-правовой институт, понятие и функции семьи;
- 2) семейное право как наука и учебная дисциплина;
- 3) предмет, метод, принципы и функции семейного права;
- 4) взаимодействие семейного права с иными отраслями права;
- 5) презумпция, фикция и фиктивность в семейном праве.

Методические рекомендации

Студенты при ответе на первый вопрос темы должны указать, что семья в жизни общества играет огромную системообразующую роль.

Однако, необходимо отметить, что действующее законодательство не предусматривает понятия семьи. В науке понятие семьи принято рассматривать в социологическом и юридическом значениях.

- в социологическом смысле под семьей понимается союз лиц, основанный на браке, а также фактических брачных отношениях, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой.

- в юридическом смысле семья определяется как круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иных формах принятия детей на воспитание в семью.

На практике важное значение имеет определение членов семьи. Это понятие используется не только в семейном праве, но и в иных отраслях права, при этом не нужно забывать, что в них по-разному определяется состав семьи.

В юридической литературе существует две точки зрения по данному вопросу. А.М. Белякова, Е.М. Ворожейкин, В.А. Рясенцев расценивают отсутствие понятия семьи и четкого перечня ее состава в качестве недостатка российского законодательства и считают, что оно необходимо для единообразного применения нормативных актов, которые затрагивают те или иные правоотношения, одним из субъектов которых являются члены семьи.

Ю.К. Толстой, А.М. Нечаева, Л.М. Пчелинцева, М.В. Антокольская и другие, наоборот считают, что нет необходимости в легальном определении семьи, поскольку, во-первых, семья не является субъектом права, а во-вторых, это приведет к необоснованному расширению круга членов семьи и тем самым будет способствовать ущемлению прав и интересов тех субъектов, которые действительно являются членами семьи.

Студенты должны раскрыть, какой смысл семейное законодательство вкладывает в понятие семьи, не забывая при этом уточнить, что семья не является предметом семейного права.

Для более полного ответа необходимо перечислить основные принципы семьи. К ним относятся следующие:

- 1) репродуктивная;
- 2) воспитательная;
- 3) хозяйственно-экономическая;
- 4) рекреативная (взаимная моральная и материальная поддержка);
- 5) коммуникативная (общение).

Содержание функций семьи позволяет сделать вывод о том, что семья представляет собой сложный комплекс естественно-биологических, материальных и духовно-психологических связей, многие из которых вообще не допускают правовой регламентации и подвластны лишь нравственному регулированию со стороны общества.

Второй вопрос темы нужно раскрыть, дав определения семейного права как науки и учебной дисциплины.

Семейное право как наука представляет собой совокупность теорий, взглядов, воззрений на природу возникновения, изменения и прекращения брачных правоотношений, вытекающих из кровного родства и принятия чужих детей на воспитание семью.

Основная цель изучения дисциплины «Семейное право» заключается в формировании знаний и четких представлений о природе и сущности семейных правоотношений, а также механизмов их правового регулирования.

После изучения данной дисциплины студенты должны уметь использовать полученные знания и методы семейно-правового регулирования в профессиональной деятельности; толковать нормы семейного права; логически грамотно выражать и обосновывать свою точку зрения; свободно оперировать семейно-правовыми понятиями и категориями; использовать нормативно-правовые документы; составлять различные документы правового характера; анализировать и решать юридические проблемы в сфере семейно-правовых отношений.

Третий вопрос темы в основном затрагивает главную, на сегодняшний день, проблему семейного права. Студенты должны указать, что в настоящее время существует две точки зрения относительно самостоятельности семейного права как отрасли права. Одни авторы, М.В. Антокольская, Ю.К. Толстой считают, что семейное право является подотраслью гражданского права, а значит и предмет, и метод семейного права совпадают.

В качестве аргументов ими приводятся следующие аргументы:

во-первых, ст. 2 ГК РФ, регулирует отношения, признаки которых присущи и семейным;

во-вторых, они считают, что семейные правоотношения не обладают специфическими признаками, на которые ссылаются представители другой точки зрения, поскольку данные признаки присущи и некоторым гражданским правоотношениям.

А.М. Нечаева, Л.М. Пчелинцева, В.А. Рясенцев, Муратова придерживаются мнения, что семейное право - самостоятельная отрасль права, которая обладает своим предметом и методом. Необходимо назвать

специфические признаки семейных правоотношений, которые они выделяют, раскрыть их и указать, какие аргументы выдвигают ученые противоположной точки зрения.

Ю.К. Толстой выделяет признаки, которые присущи семейным отношениям, входящим в предмет семейного права. К ним относятся:

- субъектами данных отношений в основном являются члены семьи;
- данные отношения носят только личный неимущественный или имущественный характер;
- основанием их возникновения являются специфические юридические факты.

При ответе необходимо обратить внимание на то, что в юридической литературе также существует несколько точек зрения относительно того, какой метод присущ семейному праву. Одни ученые считают, что диспозитивный, поскольку увеличение диспозитивных и договорных начал предоставляет субъектам семейного права действовать по собственному усмотрению, и только если они данным правом не воспользовались, начинают действовать нормы права. Большое количество императивных норм связано с защитой наиболее слабых субъектов права, таких как несовершеннолетний и недееспособный.

Представители второй точки зрения считают, что семейному праву присущ императивно-дозволяющий метод, то есть императивные нормы устанавливают границы, внутри которых субъекты могут действовать самостоятельно.

Все ученые согласны с тем, что семейному праву присущ и ситуационный метод.

При ответе необходимо перечислить и раскрыть принципы семейного права, к которым относятся следующие:

- 1) признание брака, заключенного только в органах записи актов гражданского состояния;
- 2) добровольность брачного союза мужчины и женщины;
- 3) равенство супругов в семье;
- 4) разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;
- 5) приоритет семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов;
- 6) обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи;
- 7) недопустимость ограничения прав граждан в семейных отношениях иначе как на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан.

Ю.К. Толстой также выделяет еще два принципа:

- 1) обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав и их судебной защиты;
 - 2) укрепления семьи;
- Функции семейного права следующие:

- 1) регулятивная;
- 2) охранительная;
- 3) воспитательная.

Отвечая на четвертый вопрос, студенты должны отметить, что наиболее тесное взаимодействие существует между нормами гражданского и семейного законодательства, при этом существует две точки зрения по этому вопросу. Одни авторы А.М. Нечаева, Л.М. Пчелинцева, считают, что гражданское право применяется к семейным отношениям в субсидиарном порядке, а другие, М.В. Антокольская, Ю.К. Толстой, что в данном случае можно говорить об отношениях общего права к частному.

Необходимо отметить, что семейное право находится под большим воздействием государственного права.

Большинство семейных спор разрешаются в судебном порядке, по нормам гражданско-процессуального права.

Уголовное и административное право предусматривают меры ответственности к нарушителям прав и интересов семьи в целом и несовершеннолетним детям отдельно.

Отвечая на пятый вопрос, студент должен знать определения данных положений и их сущность, уметь привести примеры.

Презумпция - фиксированное в нормах права предположение о существовании одних юридических фактов, которые при наличии других влекут определенные правовые последствия (презумпция отцовства, презумпция распоряжения общим имуществом супругов и т.д.).

Фикция - положительные явления, изобретенные самим законодателем, которые представляют собой особый регулятор отношений, в некоторых случаях единственно возможный и являющийся оптимальным средством организации нормативного материала и обеспечения его результативного воздействия на общественные отношения (фиктивная запись об отце внебрачного ребенка; фиктивная запись имени, фамилии, времени рождения при усыновлении ребенка).

Фиктивность в семейно-правовой сфере - действие или отношение, которое по своей правовой природе отвечает требованиям закона, а по своему содержанию не соответствует ему вплоть до противоположного (фиктивный брак, фиктивное взыскание алиментов).

Литература:

- Антокольская М.В. Место Семейного права в системе отраслей частного права // Государство и право.- 1995.- №6.-С.30-40.
- Королев Ю.А. Семья как субъект права // Журнал российского права. – 2000.- №10-С.61-67.
- Короткова Л.П. , Вихарев А.М. Семья - только в рамках закона // Правоведение.- 1994.-№ 5-6.-С.159-163.
- Косова О.Ю. Предмет семейного права и семейного законодательства // Государство и право .- 2000.-№7.-С.71-78.

- Климантова Г.И. Основные проблемы совершенствования законодательной базы государственной семейной политики и защиты детства в Российской Федерации // Аналитический вестник.-2001.-№ 3. С.42-49.
- Масевич М.Г. Новый семейный кодекс // Дело и право. -1996.-№1.-С.21-22.
- Муратова С.А. Семейное право – М.: Юриспруденция.-2001.-С. 7-16.
- Нечаева А. М. Некоторые направления развития брачно-семейного законодательства // Государство и право.-1994.-№12.-С.65-71.
- Нечаева А.М. Семья как самостоятельный объект правовой охраны // Государство и право. –1996.-№12.-С.99-107.
- Нечаева А.М Семейное право: проблемы и перспективы развития // Государство и право. - 1999.-№ 3.-С.69-76.
- Пчелинцева Л.М. О семейном законодательстве субъектов Федерации // Журнал российского права. - 1998.-№3.-С.30-37.
- Чефранова Е. Применение к семейным отношениям норм гражданского законодательства //Российская юстиция .-1996.-№10.-С.45.

2.2 Тема 2 Семейное законодательство и история развития семейного права

Основные вопросы:

- 1) понятие и виды источников семейного законодательства;
- 2) история развития семейного права:
 - а) период становления семейного права;
 - б) семейное право России периода Империи;
 - в) советский период в развитии семейного права. Семейное право переходного периода.

Методические рекомендации

Источники права – внешние формы выражения правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения. При рассмотрении первого вопроса данной темы необходимо обратить внимание на классификацию источников семейного права.

Конституция РФ, действующая на всей территории РФ и обладающая высшей юридической силой, в ст. 72 устанавливает, что семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

Нормы международного права: Всеобщая декларация прав человека от 10.12.1948г., Конвенция ООН "О правах ребенка" от 20.11.1989г., Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.1993г., и т.д.

При раскрытии данной темы необходимо дать краткую характеристику следующим нормативным актам:

Семейный кодекс РФ от 8.12.1995 (введен в действие с 1.03.1996г), который состоит из восьми разделов и сто семидесяти статьей. Гражданский кодекс РФ. Уголовный кодекс РФ. Гражданско-процессуальный кодекс РФ.

Федеральный закон Российской Федерации от 20.04.2001г "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей".
Федеральный закон Российской Федерации № 159 от 21.12.1996г. "О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей".

Законы субъектов РФ регулируют отношения:

- 1) которые не урегулированы СК РФ;
- 2) отнесены СК РФ к их ведению (ч.2 п.2 ст. 13 СК РФ).

Постановление Правительства РФ № 829 "О приемной семье" от 17.06.1996., Постановление Правительства РФ № 841 "О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которого производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей" от 18.06.1996. Постановление Правительства РФ № 275 "Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории РФ и правил постановки на учет консульскими учреждениями РФ детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства" от 29.03.2000.

Постановление Совета Министров ССР № 67 "О мерах по улучшению материального положения несовершеннолетних детей, родители которых уклоняются от уплаты алиментов" от 25.01.1989

Постановление Пленума Верховного суда РФ источниками не являются, однако оказывают помощь для правильного и единообразного толкования и применения норм семейного права. Постановление Пленума Верховного суда РФ № 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" от 27.05.1998. Постановление Пленума Верховного суда РФ "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления от 4.07.1997. Постановление Пленума Верховного Суда РФ №15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" от 5.11.1998 и т.д.

Действие семейного законодательства во времени, пространстве и по кругу лиц подчиняется общим правилам. Обратной силой обладают следующие положения семейного кодекса РФ - п.5, п.6, п.7 ст.169.

При подготовке второго вопроса темы студентам необходимо изучить семейное право на основе таких источников права как: Кормчая книга, Стоглав, Соборное Уложение 1649г.

Источником регулирования семейных отношений у славянских племен еще до принятия христианства были обычаи - они поклонялись силам видимой природы и почитали предков.

С принятием в 988 году христианства на Руси регулирование семейных отношений стало осуществляться по модели византийского брачно-семейного законодательства: семейные дела были отнесены к компетенции православной церкви.

Византийский церковный Номоканон /собрание византийского семейного права, состоящее из канонических правил и светских постановлений византийских императоров/ был дополнен постановлениями русских князей. Русский перевод Номоканона с этими дополнениями получил название Кормчей книги.

Нормы церковного права, регулирующие семейные отношения, помимо Кормчей книги, содержались в принятом в 1551 году сборнике постановлений церковного собора («Стоглав»). Данный сборник воспринял установления Кормчей книги о брачном возрасте и об условиях заключения брака, дополнив их согласием на брак родителей жениха и невесты. Стоглав закреплял власть мужа над женой и отца над детьми, устанавливал общность имущества супругов, запрещая мужу распоряжаться приданым жены без ее согласия. Стоглав признавал возможность расторжения брака.

Регулированию семейных отношений рассматриваемого периода также уделялось внимание в Соборном Уложении 1649 года и в Судебнике Иоанна IV 1550 года.

При изучении семейного права Российской Империи необходимо обратить внимание на реформы Петра I.

Первыми источниками семейного права советского периода были декреты ВЦИК и СНК РСФСР от 18 декабря 1917 года «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов гражданского состояния» от 19 декабря 1917 года «О расторжении брака». В дальнейшем семейное право регулировалось нормами Кодекса законов о браке, семье и опеке 1926г. Кодекса законов о браке и семье от 30.07.1969г. Студентам необходимо проанализировать данные нормы, рассказать особенности каждого кодекса и различия между ними. Для более полного ответа на второй вопрос необходимо указать, какие изменения были внесены в семейное законодательство в 1985 году.

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.

- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.1994 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.- 1994.-№ 2 .-С. 101.

- Декларация прав ребенка от 20.11.1989-М.: Право и закон, 2001.-С.17.

- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 138 от 14.11. 2002 // Российская газета от 20.11.2002.- № 220

- Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон № 195 от 30.12.2001 // Российская газета от 31.12.2001.-№ 256.

- Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 63 от 13.06.1996// Собрание законодательства РФ от 17.06.1996.-№25.-Ст.294.

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27.01.1996./ на состояние 02.01.2000// Российская газета 6.01.2000

- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04.2001// Собрание законодательства РФ от 23.04.2001.- N 17.-Ст. 1644.

- О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон Российской Федерации № 44 от 16.04.2001// Российская газета от 20.04.2001.-№ 78.

-О детском доме семейного типа: Постановление Правительства Российской Федерации №195 от 19.03.2001 // Собрание законодательства Российской Федерации от 26.03.2001.-№ 13.- Ст. 1251.

- Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации: Федеральный закон Российской Федерации №124 от 24.06.1998 // Собрание законодательства РФ от 3.08.1998.- № 31.

- Об актах гражданского состояния: Федеральный закон № 143 от 15.11.1997// Собрание законодательства Российской Федерации от 24.11.1997.-№ 47.- Ст. 5340.

- О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которого производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей: Постановление Правительства Российской Федерации № 841 от 18.06.1996// Российская газета от 1.08.1996.- N 144.

- О приемной семье: Постановление Правительства Российской Федерации № 829 от 17.06.1996// Собрание законодательства Российской Федерации от 29.07.1996.-№ 31.- Ст. 3721.

- О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 9 от 4.07.1997// Российская газета от19.07.1997.- №138.

- О применении судами Семейного кодекса при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 9 от 25.10.1996//Российская газета от 5.11.1996

- Антокольская М.В. Место Семейного права в системе отраслей частного права // Государство и право.- 1995.- №6.-С.30-40.

- Исаева И.А. История государства и права России. - М.:Юрист. – 1994.- С.38-52.

- Мейер Д.И. Русское гражданское право. Ч1. (по изданию 1902г.).- М.,1997.-389с.

- Нечаева А.М. Некоторые направления развития брачно-семейного законодательства // Государство и право. -1994.- №12.-С.65-57.

- Победоносцев К.П. Курс гражданского права. - М., 2003.-689с.
- Полянский П.Л. Отечественное брачно-семейное законодательство от КЗАГСа 1918 года до наших дней//Журнал российского права.- 1997.-№ 10.- С.126-134.
- Пчелинцева Л.М. О семейном законодательстве субъектов Федерации //Журнал российского права.-1998.- №3.-№99-С.30-37.
- Цатурова М.К. Русское семейное право XVI-XVII вв. - М.: Юридическая литература.- 1991-582с.
- Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права(по изданию 1907г.)-М.,1995.- 326с.

2.3 Тема 3 Семейные правоотношения

Основные вопросы:

- 1) понятие, характерные черты и классификация семейных правоотношений;
- 2) структура семейных правоотношений;
- 3) основания возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений;
- 4) сроки в семейном праве. Исковая давность;
- 5) осуществление и защита семейных прав.

Методические рекомендации

При ответе на первый вопрос студент должен дать определение семейных правоотношений.

Семейные правоотношения - это общественные отношения, урегулированные нормами семейного права, возникающие из брака, родства, усыновления или иной формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Часть семейных отношений не может быть урегулирована нормами права - отношения доверия, любви, уважения, верности, при этом некоторые из них могут порождать правовые последствия.

Е.М. Ворожейкин расценивает большинство семейных правоотношений как сложные, собирательные, содержащие внутри себя отдельные локальные правоотношения.

Семейные правоотношения обладают следующими специфическими чертами:

- 1) носят личный характер;
- 2) являются преимущественно лично-правовыми и только затем имущественными;
- 3) субъектный состав семейных правоотношений определен законом; они, как правило, носят длящийся характер;
- 4) семейные правоотношения строятся на безвозмездной основе;
- 5) возникают на основе специфических юридических фактов;

б) большинство из них не могут быть прекращены по воли их участников.

Классификация семейных правоотношений проводится по содержанию (на личные неимущественные и имущественные), по субъектному составу (двухсубъектные и трехсубъектные) и по характеру защиты субъективных прав (относительные, абсолютные и относительные с абсолютным характером защиты) Л.М. Пчелинцева подразделяет семейные правоотношения согласно ст. 2 СК РФ.

Отвечая на второй вопрос, студенты должны уяснить, что структурой любого правоотношения является субъект, объект и содержание.

Необходимо указать, что четкого перечня субъектов семейного правоотношения нет. В СК РФ не содержится определения правоспособности и дееспособности, необходимо обращаться к гражданскому законодательству. В юридической литературе имеются следующие определения.

Семейная правоспособность - это способность гражданина иметь личные неимущественные и имущественные права и нести обязанности. Особенностью ее является то, что с течением времени и достижением определенного возраста ее объем расширяется.

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

Полная дееспособность в семейном праве, как и в гражданском, возникает с восемнадцати лет. До 18 лет полная дееспособность возникает при вступлении в брак.

Частичная семейная дееспособность возникает до 18 лет в случаях, предусмотренных законом частичная дееспособность с 10 лет и с 14 лет.

При ответе нужно обратить внимание на взаимосвязь семейной и гражданской правоспособности и дееспособности. Гражданин, который в результате эмансипации становится полностью дееспособным в гражданской сфере, в семейной таковым не считается. В случае же признания за несовершеннолетним полной семейной дееспособности он становится дееспособным и в гражданской сфере.

Объектами семейных правоотношений являются действия и имущество.

Содержание семейных правоотношений - это субъективные права и обязанности их участников. Им присущи следующие признаки:

- 1) права участников семейных правоотношений в основном совпадают;
- 2) для семейных прав и обязанностей характерна неразрывная связь с личностью;
- 3) семейные права и обязанности не исчерпываются исполнением;
- 4) они в большинстве своем неизменны;
- 5) они относительны.

Отвечая на третий вопрос, студенты должны рассмотреть имеющиеся юридические факты в семейном праве. Все юридические факты подразделяются на две группы: действия и события. Среди юридических

фактов-событий в семейном праве наиболее распространенными являются состояния, родства и свойства.

Состояние – жизненные обстоятельства длительного действия, которые постоянно или периодически порождают правовые последствия. Они выражают уже существующие связи между субъектами.

Родство - это кровная связь лиц, основанная на происхождении одного лица от другого или разных лиц от общего предка. Выделяют две линии родства: прямую и боковую.

Свойство - отношения между людьми, не имеющие кровной связи друг с другом, но связанные родством с одним из супругов.

По правовым последствиям юридические факты в семейном праве подразделяются на пять видов: порождающие, изменяющие, прекращающие, препятствующие, восстанавливающие.

Раскрывая четвертый вопрос темы, студенты должны раскрыть понятие срока.

Срок - определенный момент времени, с наступлением которого связывают возникновение, прекращение или изменение семейного правоотношения. Порядок определения сроков устанавливается при помощи: субсидиарного применения ст. 190 ГК РФ и путем указания на событие, которое должно неизбежно наступить.

Студенты должны обратить внимание на то, что в СК РФ исковой давности посвящена ст. 9, в п. 1 которой закреплено общее правило: на требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется. Исключением являются случаи, когда срок защиты нарушенного права установлен СК РФ.

- супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки (п. 3 ст. 35 СК РФ);

- признание брака недействительным, заключенного с лицом знавшим и не сообщившем о своем венерическом заболевании или ВИЧ п.4 ст.169 –1 год;

- трехлетний срок исковой давности применяется к требованиям супругов о разделе общего супружеского имущества (п. 7 ст. 38 СК РФ);

-специальный срок исковой давности по искам о признании брачного договора недействительным установлен в п. 1 ст. 44 СК РФ .

Пятый вопрос необходимо раскрыть, начиная с определений осуществления и защиты семейных прав.

Под осуществлением семейных прав понимается реализация участниками семейных правоотношений тех возможностей, которые заключены в принадлежащих им субъективных семейных правах. Студенты должны показать на примерах, каким образом и какими способами происходит

осуществление семейных прав, при этом обратить внимание на пределы осуществления семейных прав.

Пределы осуществления субъективных семейных прав:

1) не должны нарушать права и интересы других членов семьи и третьих лиц;

2) должны действовать разумно, добросовестно, а также соблюдать основы нравственности;

3) семейные права должны осуществляться в соответствии с назначением этих прав.

Под защитой семейных прав понимается предусмотренные законом меры по их признанию и восстановлению, пресечению правонарушений, применению к правонарушителю семейно-правовых санкций, а также механизм практической реализации этих мер.

Существует две формы защиты семейных прав:

1) юрисдикционная;

2) неюрисдикционная.

Юрисдикционная в свою очередь подразделяется на:

1) судебную - в порядке искового и особого производства. Средство защиты иск;

2) административную - путем обращения в государственные органы или к конкретному должностному лицу.

К ним относятся органы исполнительной власти, органы опеки и попечительства, органы Загса, должностные лица образовательных, воспитательных, лечебных учреждений и другие.

Органы опеки и попечительства осуществляют защиту семейных прав путем:

1) принятия конкретных постановлений;

2) подачи исковых заявлений в суд;

3) обязательным участием в судебном процессе в большинстве семейных дел.

При ответе студенты не должны забывать, что юридических понятий защиты и ответственности не существует ни в одной из правовых отраслей, хотя для всех них эти понятия имеют существенное значение.

Семейно-правовые меры защиты - это средства семейно-правового воздействия, направленные на предупреждение или пресечение нарушения субъективных семейных прав, применяемые в установленном законом порядке, независимо от вины правонарушителя.

Способы защиты семейных прав в семейном законодательстве отдельно не определены. Они указаны в конкретных нормах, регулирующих семейные отношения.

Меры ответственности в семейном праве - установленные семейным законодательством меры государственного воздействия на виновного правонарушителя, выражающиеся в лишении его субъективного права или в дополнительных неблагоприятных имущественных последствиях.

В ряде случаев применение мер ответственности зависит от волевого акта заинтересованного лица (ч. 2 п. 2 ст. 115 СК РФ).

Ответственность в семейном праве может быть как законной, так и договорной.

Наличие вреда (ущерба) не всегда обязательно для наступления семейно-правовой ответственности. Основаниями семейно-правовой ответственности являются два элемента состава правонарушения: противоправное поведение субъекта семейных правоотношений и его вина.

Литература:

- Ворожейкин Е.М. Семейные правоотношения в СССР – М.: 1972-254с.
- Веберс Я.Р. Правосубъектность граждан в гражданском и семейном праве. Рига, 1976.-482с.
- Данилин В.И Юридические факты в советском семейном праве – Свердловск, 1989-274с.
- Косова О.Ю. Предмет семейного права и семейного законодательства // Государство и право.- 2000. - №7.-С.71-78.
- Нечаева А.М Семейное право: проблемы и перспективы развития // Государство и право.- 1999-№ 3.-С.69-76.
- Тарусина Н.Н. Семейное право.- М.: Проспект.- 2001.-.С.5-26.
- Ф. Энгельс Происхождение семьи и частной собственности и государства:Избранное 3 том - М., 1979.- 279с.
- Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. –Тула: Издательство АВТОГРАФ.- .2002.- 326с.

2.4 Тема 4 Брачные правоотношения

Основные вопросы:

- 1) брак как семейно- правовое явление. Социально-правовые формы брака;
- 2) условия и порядок заключение брака;
- 3) прекращение брака;
- 4) недействительность брака. Правовые последствия признания брака недействительным.

Методические рекомендации

Отвечая на первый вопрос темы, студенты должны обратить внимание на то, что в семейном праве и иных отраслях российского права не сформировано понятие брака, хотя и определены его отдельные черты.

Брак рассматривается в социальном и правовом смысле. Существующие три правовые концепции относительно правовой природы брака (как таинство, как договор и как институт особого рода), с которыми студенты должны ознакомиться при подготовке первого вопроса данной темы.

Необходимо упомянуть о том, что Каирская конференция утвердила Программу действий по регулированию народонаселения. Принцип 9 Программы закрепил равноправие и равноценность разных типов половых союзов, включая однополые союзы. В наши дни идея "нетрадиционной семьи" прослеживается главным образом в публикациях с участием Российской ассоциации планирования семьи (РАПС).

Разработчики Семейного кодекса РФ не дали четкого определения брак.

Студенты должны указать и раскрыть основные признаки брака, к которым относятся следующие:

- 1) единобрачие союза мужчины и женщины;
- 2) свобода брачного союза;
- 3) равенство сторон в браке;
- 4) пожизненность;
- 5) цель брака - рождение и воспитание детей;
- 6) совершается в порядке и форме установленной законом.

В семейном праве выделяются следующие социально-правовые формы союза мужчины и женщины: брак, заключенный по религиозным обычаям, фактические брачные отношения, фиктивный брак, законный зарегистрированный брак.

Второй вопрос темы посвящен условиям действительности брака и порядка его заключения.

Брак признается действительным при наличии позитивных условиях (добровольное согласие лиц вступающих в брак, брачный возраст) и отсутствии негативных условий (один из вступающих в брак либо уже состоит в другом зарегистрированном браке либо является недееспособным, лица, вступающие в брак, находятся в кровном родстве или в социальном (усыновитель и усыновленный)).

Медицинское освидетельствование лиц вступающих в брак является добровольным и не выступает в качестве одного из условий действительности брака. Сведения о результатах обследования составляют медицинскую тайну и не могут быть сообщены лицу, с которым обследуемый намерен заключить брак, без согласия обследуемого. Это правило призвано оградить права лица, страдающего упомянутыми заболеваниями. Однако при таком решении права его будущего партнера оказываются совершенно незащищенными..

Заключение брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак, по истечении месяца со дня подачи ими заявления в органы записи актов гражданского состояния. Срок можно увеличить или уменьшить (на один месяц при наличии уважительных причин) вплоть до момента подачи заявление (при наличии особых обстоятельств)

Брачные отношения прекращается в случае смерти одного из супругов, признания одного из супругов умершим и расторжения брака. Порядок и правовые последствия прекращения брака студенты изучают при подготовке к третьему вопросу темы.

Необходимо помнить, что расторжение брака осуществляется в административном (в органах ЗАГСА) и судебном порядке (в суде).

Специализация процессуальной формы сводится к следующим нормативным элементам.

Во-первых, действует абсолютный запрет мужу (ст. 17 СК РФ) возбуждать судебный спор в течение беременности жены и года после рождения ребенка (как мы уже отмечали ранее, абсолютность сводится к отсутствию каких бы то ни было исключений: ни установленное отцовство другого мужчины, ни рождение мертвого ребенка или смерть ребенка до года ограничения права на развод не устраняют).

Во-вторых, жестко ограничен перечень инициаторов процесса: супруг или опекун супруга (т.т. 2 ст. 16 СК РФ). Полагаем, впрочем, что в чрезвычайной ситуации (например, когда первый супруг является опекуном второго супруга и наступает конфликт интересов) такое право должно принадлежать прокурору.

В-третьих, сохранена примирительная процедура: если суд имеет основания предполагать возможность сохранения семьи примирением супругов, он вправе отложить дело слушанием на срок до 3 месяцев (п. 2 ст. 22 СК РФ), в том числе и неоднократно (лишь бы общий срок не превышал указанного ограничителя). Разумеется, кроме исполнения указанной пассивной роли, суд предпринимает шаги к примирению супругой в ходе процесса.

В-четвертых, бракоразводный процесс интегрируется за счет присоединения к иску о расторжении брака требований о месте проживания ребенка, выплате средств на его содержание (алиментирование), разделе общего супружеского имущества и алиментах на одного из супругов. Причем, суд, даже если о том не будет заявлено требований сторонами, обязан решить в обязательном порядке (разрешив иски, проверив и утвердив соглашения или проявив собственную инициативу).

В-пятых, новеллой семейного законодательства является и правило ст. 22 СК РФ Существенной новеллой является положение о том, что расторжение брака производится не только в случаях, когда суд признает, что меры по примирению супругов оказались безрезультатными, но и тогда, когда супруги (один из них) настаивают на расторжении брака. Таким образом, окончательное решение о сохранении или прекращении брачных отношений остается личным делом каждого из супругов.

Возможны, кроме того, ситуации, когда стороны бракоразводного процесса не пожелают раскрыть причины развода, считая это вмешательством в их частную жизнь. Действуя в рамках нормы ст. 22 СК РФ, никаких конкретных мер к таким супругам суд предпринять не сможет.

При рассмотрении судом дела о разводе суд не только выясняет действительные причины расторжения брака, пытается примирить супругов, но выясняет и разрешает вопросы о разделе имущества супругов, вопросы, касающиеся места жительства детей, вопросы о выплате алиментов.

Моментом прекращения брака в органах загса является день государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния, в суде день вступления решения суда в законную силу.

Четвертый вопрос темы затрагивает порядок, основания и правовые последствия признания брака недействительным. Брак признается недействительным в судебном порядке при наличии оснований предусмотренных ст. 27 СК РФ.

- отсутствие условий вступления в брак,
- наличие препятствий;
- фиктивный брак;
- п.3. ст. 15 СК РФ – если одно из лиц, вступающих в брак скрыло наличие у него венерического заболевания или ВИЧ-инфекции.

Брак, признанный судом недействительным, не порождает прав и обязанностей супругов, предусмотренных СК РФ. Суд вправе признать за добросовестным супругом в недействительном браке некоторые права указанные в ст. 34, 38, 39, 90, 91. Добросовестный супруг вправе при признании брака недействительным сохранить фамилию, избранную им при государственной регистрации заключения брака.

Для более полного ответа студентам необходимо рассмотреть понятие и порядок санации недействительного брака.

Санация недействительного брака - означает его оздоровление, то есть признания его действительным, если условие, при наличии которого брак признается недействительным, отпало. Санация - право, а не обязанность суда.

Санирование брака невозможно при признании брака недействительным по причине близкого родства супругов.

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.

- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 138 от 14.11. 2002 // Российская газета от 20.11.2002.- № 220.

- Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 63 от 13.06.1996// Собрание законодательства РФ от 17 06. 1996. -№25.-Ст.294. – ст.121,122

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996.

- - Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.

- Об актах гражданского состояния: Федеральный закон № 143 от 15. 11. 1997// Собрание законодательства Российской Федерации от 24.11.1997.-№ 47.- Ст. 5340.

- О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации №15 от 5.11.1998// Библиотечка Российской газеты.-1998.-№ 34.

- Дерюга Н. Расторжение брака лиц, осужденных к лишению свободы // Российская юстиция - 2000.- №2.-С.48.
- Ежов Ю.А. Брак и семья - М., 2000.-35с.
- Коржаков И. Доказывание по делам о расторжении брака // Российская Юстиция.- 1997.- № 10.- С.46-47.
- Косова О.Ю. Фактические браки и семейное право // Правоведение.- 1996.-№ 3.-С.105-120.
- Куриленко О.Г. Трансформация понятия и формы брака в процессе формирования российского семейного права // Журнал российского семейного права.-2000.-№ 5-6.-С.48-56.
- Максимович Л. Фиктивный брак // Закон.- 1997.- №11.-С.73-75.
- Нечаев А.М. Брак, семья, закон - М., 1984.-37с.
- Нечаев А.М. Семья как самостоятельный объект семейно-правовой охраны // Государство и право.- 1996.- №12.-С.99-107.
- Полянский П.Л. Развитие понятия брака в истории советского семейного права // Вестник Московского университета. Серия 11. Право.- 1998.-№2.-С. 98-106.
- Седугин П.И. Об актах гражданского состояния: Федеральный закон Комментарий.-М., 1998.-78с.
- Сергунин Г.В. Правовая природа брака// Семья в новых социально-экономических условиях: Материалы Международной научно-практической конференции (2-10 октября 1997г.) – Новгород, 1998.-Т.2.-142с.
- Ф. Энгельс Происхождение семьи и частной собственности и государства: Избранное 3 том, - М., 1979.-279с.
- Хадерка И. Вступление в брак. Правовые аспекты- М. 1980.-39с.
- Чефранова Е.А. Судебный порядок расторжения брака// Российская юстиция.- 1996.-№9.-С.35-36.
- Шлейн Прощу твоей руки // Юридическая газета.- 1997.-С.5.
- СЕМЬЯ И БРАК. Юридический справочник –М.: Право и закон.- 2001.- С.55-90.

2.5 Тема 5 Личные и имущественные правоотношения супругов

Основные вопросы:

- 1) понятие виды и характерные особенности личных неимущественных правоотношений между супругами;
- 2) понятие и виды имущественных правоотношений супругов. Два правовых режима имущества супругов;
- 3) законный режим имущества супругов;
- 4) раздел общего имущества супругов;
- 5) ответственность супругов по обязательствам.

Методические рекомендации

При ответе на первый вопрос необходимо отметить, личные правоотношения регулируются правом значительно меньше, чем имущественные.

Личные супружеские правоотношения - урегулированные нормами семейного права общественные отношения, возникающие между супругами по поводу нематериальных благ. Студенты должны указать, что личные неимущественные правоотношения обладают рядом особенностей, а именно:

1) правообразующим юридическим фактом для них является регистрация брака;

2) лишены экономического содержания;

3) данные права и обязанности неотчуждаемы и непередаваемы;

4) не могут быть предметом брачного договора или иных сделок;

5) субъектами таких прав могут быть только супруги;

6) обладают как конституционными, так и семейно- правовыми мерами защиты.

Личные неимущественные права супругов равны (из анализа ст.27 ч.1 К РФ).

Ученые предлагают различные классификации личных неимущественных прав супругов. Например:

а) С.Н. Бондов подразделяет личные неимущественные права и обязанности супругов на две группы (нормы, содержащие конституционные права граждан и семейно-правовые нормы, отражающие специфику регулируемых отношений).

б) М.В. Антокольская на три группы (нормы по своей правовой природе являющиеся конституционными, нормы-декларации, семейно-правовые нормы).

Л.М. Пчелинцева выделяет следующие личные права супругов:

– право на свободный выбор профессии, рода занятий;

– места пребывания и места жительства;

- право супругов на фамилию при заключении и расторжении брака.

Супруги по своему желанию выбирают при заключении брака:

- фамилию одного из них в качестве общей фамилии;

- каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию;

- если иное не предусмотрено законами субъектов РФ, присоединяет к своей фамилии фамилию другого супруга (п. 1 ст. 32 СК РФ) Не допускается соединение фамилий, если добрачная фамилия хотя бы одного из супругов является двойной (ч. 2 п. 1 ст. 32 СК РФ).

В случае расторжения брака супруги вправе сохранить общую фамилию или восстановить свои добрачные фамилии (п. 3 ст. 32 СК).

Ю.К. Толстой выделяет также право супругов имеют право на совместное решение вопросов семейной жизни исходя из принципа равенства. Совместное решение предполагает учет воли обоих супругов в решении любых семейных вопросов. При этом вовсе не обязательно, чтобы супруги по любому поводу заключали между собой договоры. Нарушение правила о совместном решении вопросов семейной жизни влечет за собой правовые последствия. К

ним могут быть отнесены признание односторонних действий супруга-нарушителя не имеющими силы (недействительными), возложение на него обязанности восстановить положение, существовавшее до нарушения, и некоторые другие меры, предусмотренные ст. 12 ГК. Например, будет недействительным усыновление, произведенное без согласия другого супруга, которое необходимо в силу ст. 133 СК

Говоря об личных неимущественных обязанностях супругов, студенты не должны забывать, что их главная особенность состоит в том, что в большей своей части они декларативны, а так же то, что они обладают большим количеством оценочных понятий: "благосостояние", "взаимоуважение" и т.д.

- строить свои отношения на основе взаимоуважения и взаимопомощи;
- содействовать благополучию и укреплению семьи;
- заботится о благосостоянии и развитии своих детей. Единственная более или менее юридически значимая обязанность за неисполнение которой может последовать применение санкций-п.1 ст 65 СК РФ

Второй вопрос данной темы посвящен имущественным правам супругов. Студентам необходимо сформулировать понятие имущественных правоотношений супругов.

Итак, имущественные правоотношения между супругами – это урегулированные нормами семейного права общественные отношения, возникающие между супругами из брака, по поводу их общей совместной собственности, а так же взаимного содержания.

При ответе на второй вопрос рекомендуется указать, что особенности правового обеспечения имущественных прав и обязанностей супругов предопределяется характером их личных правоотношений, степенью доверия друг к другу, а также особенностью их содержания:

- 1) они относятся к числу отчуждаемых;
- 2) могут быть предметом любой сделки;
- 3) имеют денежную оценку;
- 4) взаимосвязаны с общегражданскими имущественными правоотношениями.

Л.М. Пчелинцева, С.А. Муратова, М.В. Антокольская подразделяют все имущественные правоотношения на 2 группы:

- 1) отношения по поводу супружеской собственности;
- 2) отношения по поводу взаимного содержания.

Семейное законодательство определяет два разных режима для имущества супругов - законный и договорный, предоставляя супругам право выбора между ними. При этом во втором случае они имеют широкие возможности, исходя из своих конкретных обстоятельств и интересов, определить в брачном договоре свои имущественные правоотношения.

Студентам, отвечая на третий вопрос темы, необходимо знать определение законного режима имущества супругов.

Законный режим имущества супругов - это режим их совместной собственности, установленный нормами гражданского и семейного законодательства.

Подобный режим означает, что все имущество супругов, нажитое в период брака, является их общим совместным имуществом, если иное не предусмотрено законом. Совместная собственность супругов - результат объединения в одно целое различных по величине материальных ценностей, приобретенных ими вместе. При этом размер вносимых средств значения не имеет, даже если существует огромная разница между доходами супругов. Более того, право на общее имущество имеет и тот супруг, который не имел самостоятельного дохода по уважительным причинам.

Существует презумпция того, что все имущество, приобретенное в браке, относится к общему имуществу.

Собственность супругов образует особую разновидность совместной собственности с точки зрения ее:

- 1) субъектного состава;
- 2) пообъектного состава;
- 3) порядка пользования владения и распоряжения;
- 4) правил её раздела.

Субъектный состав совместной собственности супругов ограничен:

- 1) количество сособственников не может быть более двух;
- 2) в роли сособственников могут выступать только супруги или бывшие супруги.

В совместной собственности супругов может находиться любое имущество, не изъятое из оборота. Термин "имущество" употребляется в широком смысле (охватывает как вещи, так и различные имущественные права).

В п. 2 ст. 34 СК РФ перечислены основные объекты совместной собственности супругов. Студенты должны уметь их назвать, при этом они должны учитывать, что в юридической литературе существует несколько точек зрения относительно того входит ли в состав общего имущества супругов долги. Одни авторы, Е.А. Чефранова, С.А. Муратова, Л.М. Пчелинцева соглашаются с данным положением, ссылаясь на ч. 3 ст. 39 СК РФ. Другие авторы, например, И.М. Кузнецов утверждает, что в совместную собственность супругов закон включает только имущественные права, но не обязательства (долги). Необходимо знать аргументы, которые приводятся учеными для защиты своих позиций.

Спорным является и вопрос об определении момента возникновения совместной собственности супругов на доходы каждого из них от трудовой, предпринимательской и интеллектуальной деятельности. В юридической литературе предложено три варианта решения данного вопроса:

1) с момента возникновения у супруга права на их получение, даже если они не получены в результате с задержкой выплаты или по иным причинам. /И.М. Кузнецов, З.В. Ромовская /;

2) с момента передачи неизрасходованной части доходов в бюджет семьи. / В.А. Рясенцев./;

3) с момента их фактического получения. / Л.М. Пчелинцева/.

При ответе на данный вопрос студенты не должны забывать, что помимо совместного имущества супруги обладают и личным имуществом, к которому относятся:

- а) добрачное имущество;
- б) имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам;
- в) вещи индивидуального пользования каждого супруга, за исключением предметов роскоши;
- г) специальные целевые денежные выплаты, например государственные и иные разовые премии за выдающиеся достижения, иные денежные выплаты, не носящие постоянного или периодического характера и не причитающиеся супругу в обязательном порядке.

К сожалению, в СК РФ не определена судьба предметов профессиональной деятельности супругов.

Раскрывая сущность личного имущества супругов не нужно забывать, что оно может менять свой правовой статус. С другой стороны имущество, нажитое в период брака, может признаваться судом раздельным.

Порядок владения, пользования и распоряжения совместной собственностью определяется ст. 35 СК РФ и ст. 253 ГК РФ.

Законом установлена презумпция согласия супруга на совершение другим супругом сделок по распоряжению общим супружеским имуществом - это означает:

- 1) что для совершения сделок с движимым имуществом супруги не нуждаются в доверенности;
- 2) сделка с таким имуществом может быть признана недействительной по требованию супруга только в случае, если другая сторона сделки знала или должна была знать о несогласии супруга на совершение данной сделки;
- 3) особые правила установлены для совершения сделок с недвижимым имуществом, а также для совершения сделок, требующих нотариального удостоверения. В таких случаях, необходимо нотариально заверенное согласие второго супруга на распоряжение имуществом.

Раскрывая четвертый вопрос необходимо уяснить, что семейное законодательство предусматривает три ситуации, при которых супруги могут разделить свое совместное имущество:

- 1) во время нахождения в браке;
- 2) после расторжения брака;
- 3) в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов, с целью обращения взыскания на долю одного из супругов. Раздел общего имущества супругов может быть произведен следующими способами

- 1) добровольный раздел;
- 2) в судебном порядке.

Добровольный раздел производится по взаимному согласию супругов и оформляется специальным соглашением между ними. Законодатель не предъявляет никаких требований, ни к форме такого соглашения, ни к

содержанию, хотя такие требования предусматриваются в юридической литературе

Соглашение о разделе общего имущества должно содержать положения:

а) доле или пропорции, в которой производится раздел;

б) распределение между супругами вещей, входящих в состав общего имущества.

В принципе, супруги могут просто ограничиться распределением между собой общих вещей, доли могут не исчисляться, но никак не наоборот.

Судебный порядок раздела имущества осуществляется по правилам гражданского процессуального законодательства и правилам ст. 8-39СК РФ.

Чтобы в полном объеме раскрыть данный вопрос, студентам необходимо разобраться в процедуре раздела имущества супругов.

Во-первых, устанавливаются и определяются объекты, которые не подлежат разделу.

Во-вторых, суд определяет доли причитающиеся супругам /идеальные доли/. Суд также по требованию супругов может определить, какое имущество подлежит каждому из них /натуральный раздел /.

В принципе суд исходит из ст. 39 СК РФ, которая говорит о равенстве долей супругов в их общем имуществе. Суд вправе отступить от принципа равенства долей супругов в их общем имуществе, однако оно должно быть обосновано и обязательно мотивировано в судебном решении. В противном случае такое решение подлежит отмене.

При ответе на данный вопрос темы, студентам необходимо обратить особое внимание на особенности раздела профессиональных вещей супругов акций, облигаций и иных ценных бумаг, а также вопросы раздела и выдела жилой площади, разделе недостроенного дома, квартиры, пая в ЖСК до окончательного погашения, крестьянского (фермерского) хозяйства.

Также нужно отметить, что бывшие супруги вправе обратиться в суд с требованием о разделе имущества в пределах трехлетнего срока исковой давности (п.7 ст.38 СК).

Главное, что необходимо уяснить, при ответе на пятый вопрос это то, что различаются личные и общие долги супругов.

Под личными долгами понимаются долги тесно связанные с личностью одного из супругов. По своим личным долгам супруг отвечает только своим личным имуществом. Студенты должны указать, что если имущество супруга недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, то по его личным долгам взыскание может быть обращено на долю в общей собственности при соблюдении требований ст. 255 ГК РФ.

Положение, предусмотренное в ч.2 п.2 ст.45 СК, представляет исключение из общего правила об ответственности каждого супруга по его личным долгам. Взыскание может быть обращено на общее имущество супругов или его часть, если приговором суда установлено, что общее имущество супругов было приобретено или увеличилось за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем.

Общие долги – обязательства, принимаемые на себя одновременно обоими супругами, как одной стороной в обязательстве, либо долги, совершенные одним из супругов, в интересах семьи, и по которым все полученное в рамках этого обязательства использовано на нужды семьи. По общим долгам супруги отвечают перед кредиторами, общим имуществом. Если его не хватает для удовлетворения требований кредиторов, то каждый из супругов отвечает принадлежащим каждому из них имуществом в солидарном порядке.

Супруг-должник должен поставить своих кредиторов в известность о заключении брачного договора и о его содержании, а также о последующем изменении или расторжении им брачного договора, при нарушении этого требования должник отвечает перед кредитором независимо от содержания брачного договора.

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.

- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 138 от 14.11. 2002 // Российская газета от 20.11.2002.- № 220.

- Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 63 от 13.06.1996// Собрание законодательства РФ от 17 06. 1996. -№25.-Ст.294. – ст.121,122

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996.

- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.

- Об актах гражданского состояния: Федеральный закон № 143 от 15. 11. 1997// Собрание законодательства Российской Федерации от 24.11.1997.-№ 47.- Ст. 5340.

- О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации №15 от 5.11.1998// Библиотечка Российской газеты.-1998.-№ 34.

- Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР№ 5" О практике рассмотрения судами РФ дел об освобождении имущества от ареста" от 23.04.1985г. с измен. от 25.10. 1996 –п.6-7 //Библиотечка Россискрй газеты. - 28.10.1996.

- Бойцова Е.А. Влияние проблем расторжения брака на бизнес // Юридический мир .-2000.-№ 8.- С. 59-65.

- Белопольский Раздел имущества или любовь с расчетом // Домашний Адвокат.- 1999.-№16.-С. 2-3.

- Игнатенко А.А. Брачный договор, законный режим имущества - М.: Филинь.- 1997.-132с.

- Исфраилов И. Возникновение права общей совместной собственности при приватизации квартиры // Российская юстиция .-1996.-№ 8.-С.12.16.

- Крылов З.Г. Имущественные права супругов в условиях перехода и рыночных отношений // Государство и право.- 1992.- №7.-С.34-37.

- Крылов З.Г. Имущественные права супругов // Государство и право.- 1999.-№1.-С.43-46.

- Рузакова О. Права на объекты интеллектуальной собственности в имуществе супругов // Интеллектуальная собственность.-2001.-№5.-С.51-54.

- Чефранова Е.А. Брачный договор, законный режим имущества супругов //Российская юстиция.-1996.- №7.-С.32-41.

- Чефранова Е.А. Правовое регулирование имущественных отношений супругов // Российская юстиция .-1996.-37.-С. 35-36.

- Чефранова Е.А. Имущественные отношения в российской семье - М., 1997.-305с.

- Цыбуленко З. Сделки с недвижимостью и их регистрация// Хозяйство и право .-1998.-№ 2.-С.6-8.

2.6 Тема 6 Брачный договор

Основные вопросы:

- 1) брачный договор как институт семейного права и его место в системе юридических фактов в семейном праве;
- 2) форма, содержание и порядок заключения брачного договора.
- 3) основания изменения и расторжения брачного договора;
- 4) признание брачного договора недействительным.

Методические рекомендации

При ответе на первый вопрос не нужно забывать, что договор – одна из наиболее древних правовых конструкций.

Относительно значимости закона и брачного договора высказываются три точки зрения:

1) сторонники "волевой теории" полагают, что брачный договор, как волевой акт супругов, контрагентов - первоисточник, а закон лишь восполняет или ограничивает их волю;

2) сторонники "приоритета закона" исходят из того, что брачный договор обладает лишь, производным от закона правовым эффектом;

3) приверженцы "эмпирической теории" полагают, что воля супругов сознательно направлена на достижение конкретного экономического эффект, при этом последствия брачного договора мыслятся как такие средства его осуществления, о которых стороны могут не иметь и часто не имеют ясного представления.

Договор в его первоначальном значении – основания для возникновения прав и обязанностей - является ступенью в классификации юридических фактов. Соответственно он должен отвечать основополагающим признакам

последних (имеется ввиду способность порождать права и обязанности). С указанной точки зрения договор может быть поставлен в один ряд с односторонними сделками, деликтами, административными актами, юридическими поступками и др.

Первое упоминание о договоре, регулирующем имущественные отношения супругов, после советского периода появилось в Гражданском кодексе Российской Федерации.

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее их имущественные права и обязанности в браке и (или) в случае его расторжения.

Необходимо отметить то, что хотя в СК РФ говорится о "брачном договоре", на практике часто используются термины "брачный контракт" или "брачное соглашение". Они являются синонимами.

Большинство авторов, Бондов С.Н. Пчелинцева Л.М., Толстой Ю.К. говоря о правовой природе брака, утверждают, что брачный договор представляет собой одну из разновидностей гражданско-правового договора, обладающего определенной спецификой (особый субъектный состав, содержание и предмет договора). Он консенсуальный, двухсторонний, возмездный.

Цель договора - изменить законный режим имущества супругов. Мотивы значения не имеют.

Стороны договора - лица, желающие вступить в брак или супруги.

Брачный договор может быть заключен в любое время в период брака, а также до государственной регистрации брака (в этом случае он вступит в силу лишь со дня государственной регистрации брака). В юридической литературе указано, что брачный договор, заключенный до государственной регистрации, является условной сделкой с отлагательным условием.

Предмет договора – имущественные права и обязанности супругов, подпадающие под законный режим их общего имущества, а также любые имущественные права и обязанности супругов, которые могут принадлежать им в силу норм гражданского законодательства.

Раскрывая второй вопрос права необходимо указать, что договор должен быть заключен в письменной форме и удостоверен нотариусом.

Существенным условием брачного договора является изменение хотя бы одного имущественного права или одной обязанности супругов, подпадающие под законный режим их общего имущества.

Для более полного ответа на второй вопрос необходимо указать, какие условия супруги вправе установить брачным договором. К ним относятся:

- 1) режим их имущества;
- 2) определить свои права и обязанности по взаимному содержанию;
- 3) способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из супругов семейных расходов;
- 4) определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака.

Закон запрещает:

- 1) ограничивать брачным договором правоспособность или дееспособность супругов;
- 2) устанавливать условия об отказе на право обращения в суд за защитой своих нарушенных прав;
- 3) договор не может регулировать личные неимущественные отношения между супругами;
- 4) договор не может содержать положений, касающихся прав и обязанностей супругов в отношении детей, поскольку субъектами договора являются только супруги;
- 5) договор не может содержать положения, ограничивающие право нетрудоспособного, нуждающегося супруга на получение содержания;
- 6) договор не может содержать элементы завещания.

Расторжение и изменения брачного договора не возможно в одностороннем порядке и должно быть оформлено в письменной форме, заверенной нотариально. Студентам при изучении третьего вопроса необходимо обратить внимание на то, что основанием расторжения брачного договора являются основания, предусмотренные Гражданским кодексом Российской Федерации.

Расторгается в порядке предусмотренным ст. 450 ГК РФ.

Необходимо отметить, что супруги обязаны уведомить кредитора о заключении, изменении или расторжении брачного договора. Если данное требование не выполнено, то должник отвечает перед кредитором независимо от содержания брачного договора.

Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака (либо при достижении согласия о расторжении брака либо с момента вступления решения суда в законную силу) либо при истечении срока указанного в договоре.

Изучая четвертый вопрос темы необходимо обратить внимание, на то, что существует несколько оснований признания брачного договора полностью или частично недействительным:

- 1) основания, предусмотренные семейным законодательством;
- 2) по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Брачный договор может быть ничтожным или оспоримым. Необходимо раскрыть данные основания и привести примеры.

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996./ на состоянии 02.01 2000// Российская газета 6.01. 2000

- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состоянии 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.

- Белопольский Раздел имущества или любовь с расчетом// Домашний Адвокат.- 1996.-№16.-С.2-3.
- Бестужева – Лада С. Брачный контракт//Смена.- 2001.-№12.-С.60-69.
- Гниденко Т.В., Кузнецова И.М. Семейный кодекс и брачный договор// Социальная защита.- 1996.- № 5.-С. 82-86, 119-131, 139-158.
- Игнатенко А.А.. Брачный договор, законный режим имущества. - М.: Филинь.- 1997.- 132с.
- Качнова И. Как заключается брачный договор// Закон.- 1997.- №11.- С.40-41.
- Королев Ю. Брачные контракты и контракты: Нужен ли супругам брачный договор // Правозащитник .-1998.-№4.-С.23.
- Крылов З.Г. Имущественные права супругов // Государство и право.- 1999.- №1.-С.34-37.
- Крылов З.Г. Имущественные права супругов в условиях перехода и рыночных отношений // Государство и право.- 1992.- №7- С.43-46.
- Логунов Д.А. Взыскание алиментов в соответствии с условиями брачного договора // Юридический мир.- 2000.-№2-С.5-12.
- Максимович Л.Б. Брачный договор // Закон.- 1997.- №11.-С.35-39.
- Максимович Л.Б. Брачный контракт: Комментарии. Разъяснения. – М., 1997.-93с.
- Сегапова Е.В Наследование членов семьи и ближайших родственников //Государство и право .-2000.- №12.-С.18-21.
- Соситропова Н.Е. Брачный договор, правовая природа, содержание, прекращение// Государство и право.- 1999.- № 3.-С.76-82.
- Чефранова Е.А. Брачный договор, законный режим имущества супругов // Российская юстиция. - 1996.- №7.-С.32-41.

2.7 Тема 7 Права и обязанности родителей

Основные вопросы:

- 1) установление происхождения детей;
- 2) права несовершеннолетних детей;
- 3) права и обязанности родителей. Защита родительских прав;
- 4) споры, связанные с воспитанием детей;
- 5) основания прекращения родительских правоотношений.

Методические рекомендации

Раскрывая содержание первого вопроса темы нужно отметить, что юридическим фактом, на основании которого возникают правоотношения родителей и детей является происхождение детей от родителей:

- 1) рождение ребенка;
- 2) связанное с этим состояние кровное или социальное родства;
- 3) удостоверение происхождения в установленном порядке.

Документами, удостоверяющими происхождение ребенка от родителей, является запись их в качестве отца и матери и выдача им свидетельства о рождении.

Фактами, подтверждающими происхождение ребенка от матери являются документы, выдаваемые медицинским учреждением, в котором происходили роды, свидетельские показания (достаточно одного свидетеля), результаты медицинской экспертизы.

Нужно обратить внимание на следующее правило, действующее в семейном праве - если мужчина на момент установления отцовства знал, что на самом деле не он отец ребенка, то он в дальнейшем лишен права оспаривать отцовство по данному отцовству.

Студенты должны подробно изучить существующие три формы признания отцовства:

1) презумпция отцовства;

Действует в период брака и в течение 300 дней после расторжения брака, признания его недействительным или смерти супруга.

Презумпцию отцовства можно опровергнуть в судебном порядке либо мужем, фактическим отцом, ребенком, достигшим совершеннолетия или опекуном недееспособного родителя.

Новеллы данного правила состоят в следующем:

во-первых, в расширении круга субъектов имеющих право, предъявлять иск;

во-вторых, в отмене годичного срока исковой давности.

Единственным условием действия презумпции является запись о браке. Регистрация отцовства устанавливается по правилам, предусмотренным Законом об актах гражданского состояния. Материнство и отцовство родителей, не достигших 18 лет, в данном случае устанавливается в обычном порядке.

2) добровольное признание отцовства –устанавливается путем подачи совместно заявления фактического отца ребенка, не состоящего в браке с матерью ребенка и матерью.

Антокольская М.В. считает, что такой правовой акт по своей правовой природе является сделкой. Отсутствие согласия матери исключает возможность установления отцовства в добровольном порядке. В случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав - по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства. При отсутствии такого согласия – дело передается в суд;

3) Установление отцовства в исковом и особом производстве.

При рассмотрении дел суд должен руководствоваться семейным законодательством и постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 № 9 "О применении судами СК РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскания алиментов".

Доказательствами по делам об установлении отцовства являются любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица:

- письма, свидетельские показания, признания ответчиком, отсутствие в период беременности, копия приказа о длительной командировке в период, совпадающий со временем зачатия ребенка.

- экспертиза крови, которая позволяет сделать лишь вероятностные положительные выводы "отцовство не исключено", либо очевидно отрицательный "отцовство исключено".

- генная дактилоскопия в экспертизе спорного отцовства, которая оценивается в совокупности с другими доказательствами и не имеет заранее установленной силы.

Установление факта признания отцовства производится при наличии следующих оснований;

- предполагаемый отец ребенка умер;
- умерший признавал себя отцом ребенка;
- умерший не состоял в зарегистрированном браке с матерью ребенка.

Особый интерес вызывает установление родительства вследствие применения методов искусственной репродукции. Роль семейно – правового регулирования в этих процессах исключительно узкоспециальная: она обеспечивает решение вопросов юридического выбора отца и матери при "соучастии" той, иной или обеих сторонах. Необходимо рассмотреть все существующие репродуктивные технологии и разобраться, каким же образом семейное законодательство разрешает проблему установления отцовства и материнства при их применении.

Второй вопрос темы затрагивает правовой статус ребенка, под которым понимаются совокупность его прав и обязанностей. Обязанности ребенка в семье определяются только нормами нравственности, поскольку принудить его к их исполнению с помощью закона невозможно.

В Семейном Кодексе Российской Федерации предусмотрены следующие лично-неимущественные права ребенка:

- 1) право ребенка жить и воспитываться в семье;
- 2) право ребенка на общение с родителями и другими родственниками;
- 3) право ребенка на защиту своих прав и законных интересов;
- 4) право ребенка выражать свое мнение. В случаях предусмотренных ст.59,72,132,134,136,143,154 мнение ребенка обязательно;
- 5) ребенка на имя, отчество и фамилию и на их изменение;
- 6) Российским законодательством предусмотрены жилищные и иные имущественные права детей. СК РФ предусматривает также право собственности ребенка на любое имущество, купленное исключительно для удовлетворения его интересов, а также на другое имущество, приобретенное на его средства. Несовершеннолетний имеет право на получение содержания от родителей. На обязанность материально обеспечивать несовершеннолетних, а также нетрудоспособных нуждающихся совершеннолетних детей можно

посмотреть и как на право ребенка на заботу со стороны своих родителей. Это один из наиболее типичных примеров слияния личных и имущественных прав ребенка в семье. При отсутствии такой заботы Семейный кодекс позволяет прибегать к помощи правовых норм, предусматривающих алиментные обязательства.

В перечень имущественных прав ребенка Семейный кодекс включает также получение причитающихся ему платежей, выплачиваемых государством.

Если пенсия по случаю утраты кормильца имеет как бы компенсационный характер, то иначе обстоит дело с различного рода пособиями, в частности с государственным ежемесячным пособием на ребенка. Его выплата - одна из форм участия государства в содержания несовершеннолетних граждан. Отсюда следует, что к числу прав ребенка относится право на получение пособия, которое призвано способствовать созданию надлежащих условий семейного воспитания.

Особое место среди положений Семейного кодекса, посвященных имущественным правам ребенка, занимают правила, где проводится граница между его имуществом и имуществом родителей. Пункт 4 ст. 60 СК устанавливает ее следующим образом: "Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка".

Наиболее сложным является третий вопрос данной темы.

Родительские правоотношения - урегулированные нормами семейного законодательства совокупность имущественных и лично-неимущественных отношений между родителем и его ребенком.

Студенты, при ответе на данный вопрос, должны указать, что они обладают следующими чертами:

- 1) они имеют срочный характер;(прекращаются при достижении ребенком 18 лет);
- 2) их основная цель – обеспечение интересов детей;
- 3) особый субъектный состав;
- 4) юридическое равенство родителей при осуществлении родительских прав независимо от возраста, пола, места жительства;
- 5) родительские права, составляющие содержание родительского правоотношения одновременно являются и их обязанностями;
- 6) реализация родительских прав должна осуществляться в интересах ребенка;
- 7) особые санкции, носящие лично неимущественный характер за уклонение или ненадлежащее выполнение родительских обязанностей.

К личным неимущественным правам и обязанностям родителей относится право и обязанность лично воспитывать ребенка (психически, духовно, физически, религиозно и т.д.; В статье 63 СК РФ конкретное содержание родительских прав и обязанностей по воспитанию детей не раскрывается. Главным закон признает заботу родителей о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии детей. А каким образом осуществлять эту заботу - решают сами родители. Как установлено п.1

ст.18 Закона Российской Федерации "Об образовании", родители являются первыми педагогами, которые обязаны заложить основы физического, нравственного и интеллектуального развития личности ребенка в раннем детском возрасте. В этих целях родителям предоставляется свобода выбора средств и методов воспитания своего ребенка с соблюдением ограничений, предусмотренных п.1 ст.65 СК РФ, а именно:

а) родители не вправе причинять вред физическому и психическому развитию ребенка, его нравственному развитию;

б) способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию ребенка.

Основополагающими принципами осуществления родителями родительских прав являются:

а) обеспечение прав и интересов детей;

б) решение вопросов, касающихся воспитания и образования детей, по взаимному согласию родителей, исходя из их интересов и с учетом мнения детей.

Неотъемлемой составляющей процесса воспитания ребенка и формирования его как всесторонне развитой личности является образование. Конвенцией ООН о правах ребенка (ст.28) предусмотрено, что право каждого ребенка на образование достигается введением бесплатного и обязательного начального образования; поощрением развития различных форм среднего образования, обеспечением его доступности для всех детей; принятием мер по содействию регулярному посещению школ и снижению числа учащихся, покинувших школу.

- право и обязанность родителей защищать права и интересы детей;

- право родителей требовать возврата своего ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения;

- родитель, проживающий отдельно от ребенка имеет право на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования, на получения информации о своем ребенке из воспитательных, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях.

- родители не только должны воспитывать своих детей, но и осуществлять надзор.

Студенты должны помнить и знать, что кроме личных неимущественных прав и обязанностей родители имеют также и имущественные права и обязанности.

Имущественные правоотношения между родителями и детьми – это отношения, складывающиеся по поводу имущества.

Они подразделяются на два вида:

1) отношения по поводу взаимного содержания друг друга (алиментные правоотношения - гл.13 СК РФ);

2) отношения общей и личной собственности родителей и детей (ст.60 СК РФ).

Содержание детей – правовая обязанность родителей.

Осуществление родительских прав проявляется в основном в следующих, многократно повторяющихся действиях двумя способами: путем совершения активных действий родителей и посредством требования соответствующего поведения от других лиц.

Пределы осуществления родительских прав и обязанностей подразделяются на общие и специальные. К специальным относятся:

1) родительские права и обязанности не могут осуществляться в противоречие с интересами детей;

2) при осуществлении родительских прав родители не имеют право причинять вред физическому, психическому здоровью детей, их нравственному развитию.

3) способы воспитания детей должны исключить пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатация детей.

Отвечая на четвертый вопрос, необходимо уяснить, что споры, связанные с воспитанием детей разрешаются органами опеки и попечительства или судом. В суде рассматриваются споры указанные в ст. 78 СК и в Постановление Пленума Верховного суда РФ № 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" от 27.05.1998.

Студенты должны указать следующие особенности рассмотрения этих споров:

- 1) обязательное личное присутствие органов опеки и попечительства;
- 2) неоднократность;
- 3) рассмотрение личных качеств родителей.

В российской судебной практике распространены так называемые "стереотипы судебных решений по делам связанным с воспитанием детей".

Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей, отличается особой сложностью, так как:

- 1) непосредственно касается ребенка;
- 2) сопряжено с воздействием на поступки лица, которое противится реализации судебного решения (чаще всего по соображениям сугубо личным);
- 3) трудности в исполнении судебного решения во многом зависят и от характера рассмотренного судом спора. Исполнение решения суда, нередко совпадает с моментом изъятия ребенка из семьи, чего он обычно боится.

Исполнение решения суда по спорам связанным с воспитанием детей имеет следующие особенности:

1) Недопустимо подмена судебного исполнителя представителем органов опеки и попечительства, как это нередко бывает.

2) ст.11 Федерального закона "Об исполнительном производстве" не связывает судебного исполнителя, разрешая ему исполнять решение суда буквально повсюду, где это удобно, даже на территории, на которую не распространяются его функции. Лишь бы это было целесообразно с точки зрения соблюдения интересов ребенка в столь сложной ситуации.

3) Не связан судебный исполнитель и со временем совершения исполнительных действий, которые могут совершаться в рабочие дни с 6 до 22 часов по местному времени (п.1 ст.12 Федерального закона "Об исполнительном производстве"). Но из этого правила делается исключение для случаев, не терпящих отлагательства, или тогда, когда по вине так называемого должника исполнение в другие дни невозможно. Подобного рода исключение допустимо при исполнении решения, связанного с отобранием ребенка у лиц, лишенных родительских прав, ограниченных судом в родительских правах, а также удерживающих ребенка без законных к тому оснований, если они чинят всяческие препятствия исполнению.

4) Согласно п.2 ст.79 СК РФ принудительное исполнение решений, связанных с отобранием ребенка и передачей его другому лицу (лицам), должно производиться с обязательным участием органа опеки и попечительства и участием лица (лиц), которому передается ребенок, а в необходимых случаях - с участием представителя органов внутренних дел.

5) Применять к ребенку любого возраста силу при исполнении решения суда судебный исполнитель не вправе.

Раскрывая пятый вопрос, студенты должны указать юридические факты, влекущие прекращение родительских правоотношений. К ним относятся:

- смерть одного из участников родительского правоотношения;
- достижения ребенком 18 лет, либо вступление его в брак;
- лишение родительских прав.

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996./ на состояние 02.01 2000// Российская газета 6.01. 2000

- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.

- Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации: Федеральный закон Российской Федерации №124 от 24.06. 1998 // Собрание законодательства РФ от 3.08.1998.- № 31.

- Об актах гражданского состояния: Федеральный закон № 143 от 15. 11. 1997// Собрание законодательства Российской Федерации от 24.11.1997.-№ 47.- Ст. 5340.

- Об исполнительном производстве: Федеральный закон Российской Федерации № 119 от 21. 06.1997// Российская газета от 05. 08.1997 -№149

- Об образовании: Федеральный закон Российской Федерации РФ №12 от 13.01.1996 // Российская газета от 23.01.1996.-№13.

- О защите жилищных прав несовершеннолетних: Письмо Минобразования № 09-М от 20.02.1995.

- Правила управления имуществом несовершеннолетних подопечных, хранения и отчуждения этого имущества. (удт. Минпросвещения РСФСР) от 30.09.69.

- О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации №15 от 5.11.1998// Библиотечка Российской газеты.-1998.-№ 34.

- О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 10 от 27.05.1998 //Российская юстиция.-1998.-№ 9.

- О применении судами Семейного кодекса при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 9 от 25.10.1996//Российская газета от 5.11.1996

- Борисов Н.Е. О правовом статусе ребенка в современной России // Право и политика .-2003.-№4.-С.109-112.

- Бедняков И. Дать детям образование- обязанность родителей // Российская Юстиция. - 1997.- № 9.-С.63.

- Беспалов Ю. Судебная защита прав и интересов ребенка //Российская юстиция .-1996.- № 12.-С.24-25.

- Беспалов Ю. Защита прав несовершеннолетних // Российская юстиция.- 1997.- №1.-С. 32-34.

- Беспалов Ю. Средства судебной защиты гражданских прав ребенка. //Российская юстиция.- 1997.- № 3.-С.25-26.

- Беспалов Ю. Обеспечение прав ребенка на жилье // Российская юстиция .-1997.- №12.-С.45-46.

- Беспалов Ю. Разбирательство дел об установлении отцовства // Российская юстиция .-2000.-№6.-С.27-29.

- Беспалов Ю. Определение места жительства ребенка // Российская юстиция .-2002.-№2.-С.28-29.

- Величкова О.И. Семейно-правовой статус несовершеннолетнего родителя. Некоторые проблемы// Право и политика.-2002.-№ 3.-С.34-37.

- Волкова Т. Защита ребенка от его родителей // Преступление и наказание.- 1997.-№10.-С.20-22.

- Григорьевич Е.В. Суррогатное материнство: за и против// Юрист.- 1999.-№4.-С. 22-25.

- Драгунская Л. Кому передать на воспитание ребенка? (против любых стереотипов судебных решений.) // Российская юстиция.- 1996.- № 10.-С.51-52.

- Егорова Т.Н. Установление отцовства в судебном порядке // Журнал российского права.- 2000.- № 1.-С.102-108.

- Ефремов А. Охрана прав несовершеннолетних // Законность.-1999.- № 10.-С.31-36.

- Жуков Б.Н. История развития законодательства об установлении отцовства // Юрист.- 2000.- №1.-С.29-32.

- Зайцев Е. Права, обязанности и ответственность детей, родителей и работников общеобразовательных учреждений в сфере отношений связанных с образованием и воспитанием // Правозащитник.-1997.- № 2.-С. 4-25.
- Захарова С. Права и обязанности родителей по воспитанию детей и ответственность за их нарушение // Право и жизнь.-1997.-№12.-С. 51-58.
- Исмангилова А. Нужно законодательно регулировать вопросы охраны семьи, материнства и детства // Экономика и управление.-1998.- № 2.-С.96-100.
- Косова О. Установление факта происхождения ребенка в особом судопроизводстве // Российская юстиция.- 1998.- № 1.-С.41-42.
- Кострова Н.М. Процессуальные правила разбирательства семейных дел в Семейном кодексе РФ // Журнал российского права.- 2000.- № 3.-С.101-108.
- Майфат А.В. «Суррогатное материнство» и иные формы репродуктивной деятельности в новом СК РФ // Юридический мир.-2000.-№2.- С. 19-33.
- Малинова А.Г. Понятие законные интересы в семейном праве// Российский юридический журнал.-2001.-№ 1.-С. 62-65.
- Мизинцев Н. Имущественные права ребенка // .-4-59.
- Николаев М.Н. Споры о воспитании детей// Российская юстиция.- 1998.-№5.-С.23-28.
- Нечаева А.М. Исполнение решений суда по делам связанным с воспитанием детей // Российская юстиция .-1998.- № 5.-С.35-37.
- Осокина Г. Понятие, виды и основания законного представительства // Российская юстиция.- 1998.-№1.-С.43-44.
- Ревенко О.А. Ребенок по суду // Юридическая газета.-2002.-№45.-С.3.
- Романовский Г. Право на искусственное оплодотворение и экология размножения// Законность.-2003.-№7.-С. 30-33.
- Павлова Л. Защита детей и право и обязанность родителей // Народное образование .-2002.-№2.-С.144-204.
- Паснюк А. Кому передать на воспитание ребенка. (Об одном стереотипе судебных решений) // Российская юстиция.- 1996.- № 9.-С.53-54.
- Пчелинцева Л.М. Правовые аспекты воспитания и обучения несовершеннолетних // "Журнал российского права.-2003.-№2.-С.32-37.
- Пчелинцева Л.М. Обеспечение безопасности несовершеннолетних граждан семейно-правовыми средствами // Журнал российского права.-1998.- №4.-С.105-113.
- Сорокин С. Конвенция о правах ребенка // Российская юстиция.- 1999.- №6.-С.38-40.
- Сорокин С. Имущественные права ребенка // Российская юстиция.- 2000.- № 2.-С.28-29.
- Трубников П. Рассмотрение судами дел об установлении отцовства // Законность. - 1997.- № 1.-С.15-20.
- Чефранова Е. А. Обязанность родителей по воспитанию и содержанию детей // Российская юстиция .-1996.- №1.-С. 13-17.
- Чуркина Л. Кто защитит права ребенка // Юридический мир .-2003.-№ 5.- С.59-61.

2.8 Тема 8 Меры ответственности родителей, предусмотренные семейным законодательством

Основные вопросы:

- 1) основания лишения родительских прав;
- 2) порядок и правовые последствия лишения родительских прав;
- 3) восстановление в родительских правах;
- 4) основания, порядок и правовые последствия ограничения родительских прав;
- 5) отобрание ребенка.

Методические рекомендации

Раскрывая первый вопрос, студенты должны указать, что лишение родительских прав представляет собою семейно-правовую меру ответственности в отношении родителей, т.е. лиц, записанных в качестве родителей в актовой записи о рождении ребенка.

Это исключительная мера, влекущая за собой серьезные правовые последствия, как для родителя, так и для его ребенка.

Носит исключительно индивидуальный характер и выполняет, как функцию защиты прав детей, так и карательную функцию.

Лишение родительских прав допускается: во-первых, когда изменить поведение родителей (одного из них) в лучшую сторону уже невозможно; во-вторых, только судом; в-третьих, при наличии вины родителя.

Студенты должны выучить, запомнить и уметь раскрыть основания лишения родительских прав, перечень которых является исчерпывающим и указан в ст.69 СК РФ:

- уклонение от выполнения обязанностей родителей, предполагает систематическое, т.е. неоднократное невыполнение родительского долга, отсутствие заботы о своих детях, в чем бы оно ни выражалось (не кормят, не обеспечивают необходимой одеждой, медицинской помощью, словом, ничего не делают для удовлетворения жизненно важных потребностей ребенка).

Чаще всего равнодушное отношение родителей к страдающим от голода, холода, болезней детям сочетается с безразличием к условиям их воспитания или с тлетворным, разрушающим личность ребенка собственным поведением (пьянство на глазах ребенка, превращение его в непосредственного свидетеля своих безнравственных поступков и т.п.). В зависимости от возраста детей для них в каждом конкретном случае становятся губительными вполне определенные действия (бездействие) родителя. Например, маленький ребенок погибает потому, что его не кормят, подросток страдает от постоянного

общения с опустившимися, потерявшими человеческий образ собутыльниками своего родителя.

Разновидностью уклонения от выполнения родительских обязанностей будет злостное уклонение от уплаты алиментов. При этом необязательно, чтобы этот факт был подтвержден приговором суда.

- отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из других аналогичных учреждений;

- злоупотребление своими родительскими правами, которое имеет разные формы выражения, например, приучение ребенка к употреблению алкогольных напитков, наркотиков; использование несовершеннолетнего при совершении преступления, приобретении доходов преступным путем. Злоупотребляют родительскими правами лица, заставляющие своих детей просить подаяние, заниматься проституцией и т.п.

- Злоупотребление родительскими правами, как правило, не носит разового характера, выражается в целом ряде поступков и действий родителя.

- жестокое обращение с детьми, в том числе осуществляют физическое или психическое насилие над ними, покушаются на их половую неприкосновенность; Под жестоким обращением понимается, во-первых, в физическом, во-вторых, в психическом над ними насилии. В первом случае речь может идти о побоях, причинении физических страданий любым способом. Психическое насилие выражается в угрозах, внушении чувства страха, подавлении всякой воли ребенка и т.п. Особую опасность представляет покушение на его половую неприкосновенность. Если жестоко относятся к детям не сами родители, а члены их семьи, чему мать и отец ребенка не противодействуют, то ограничение их родительских прав также возможно.

- являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией;

- совершение умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Существующая ранее практика применение к родителям мер общественного воздействия в настоящее время не действует.

Лишение родительских прав осуществляется только судом и только в порядке искового производства. Студенты при подготовке второго вопроса темы должны проанализировать нормы гражданско-процессуального и семейного законодательства, регулирующие порядок лишения родительских прав.

Необходимо знать, что истцом по делу является ребенок.

Родители, лишённые родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в отношении которого они были лишены родительских прав. В том числе право на получение от него содержания, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей, однако они не освобождаются от обязанности содержать своего ребенка.

Усыновление ребенка в случае лишения родителей (одного из них) родительских прав допускается не ранее 6 месяцев со дня вынесения решения суда.

Студенты должны помнить, что лишение родительских прав не является неотвратимым актом. При подготовке к ответу студенты должны уяснить основания восстановления в родительских правах. Родители (один из них) могут быть восстановлены в родительских правах в случаях, если они изменили поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка.

Восстановление осуществляется в судебном порядке по заявлению родителя, лишенного родительских прав и рассматривается с участием органа опеки и попечительства, а также прокурора. Ограничения в восстановлении родительских прав следующие:

1) восстановление в родительских правах противоречит интересам ребенка;

2) восстановление в родительских правах в отношении ребенка, достигшего возраста десяти лет, возможно только с его согласия;

3) ребенок усыновлен, и усыновление не отменено.

При ответе на четвертый вопрос студенты должны руководствоваться ст. 72 СК РФ.

Ограничение родительских прав – это отобрание ребенка у родителей без лишения их родительских прав. Осуществляется в судебном порядке. В зависимости от обстоятельств ограничение родительских прав может рассматриваться и как мера ответственности и как мера защиты интересов детей.

Ограничение родительских прав допускается при совокупности следующих условий:

1) если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения является опасным для ребенка;

2) достаточные основания для лишения родителей (одного из них) родительских прав не установлены.

Если родители (один из них) не изменяют своего поведения, орган опеки и попечительства по истечении шести месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав обязан предъявить иск о лишении родительских прав. Лица, имеющие право на предъявление иска об ограничении родительских прав указаны в ст. 73 СК РФ. Отмена ограничения родительских прав осуществляется в судебном порядке в соответствии со ст. 76 СК РФ.

Отвечая на пятый вопрос темы, студенты должны указать, что в некоторых случаях вышеуказанные меры ответственности не позволяют защитить права ребенка с достаточной быстротой. При непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью орган опеки и попечительства вправе немедленно отобрать ребенка у родителей (одного из них) или у других лиц, на попечении которых он находится. Органы опеки и попечительства обязаны незамедлительно уведомить прокурора, обеспечить временное устройство ребенка и в течение семи дней после вынесения органом местного

самоуправления акта об отобрании ребенка обратиться в суд с иском о лишении родителей родительских прав или об ограничении их родительских прав. Прокурор, если обнаружит в действиях родителей признаки состава преступления, обязан возбудить в отношении них уголовное дело.

Наличие значительного количества правовых санкций указывает на особенность защиты прав несовершеннолетних:

- 1) их защита одновременно является защитой публичного интереса;
- 2) личный характер родительских правоотношений делает применение принудительное применение мер весьма ограниченным и трудным.

Нормативные акты и литература:

- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 138 от 14.11.2002 // Российская газета от 20.11.2002.- № 220.

- Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон № 195 от 30.12.2001 // Российская газета от 31.12.2001.-№ 256.

- Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 63 от 13.06.1996// Собрание законодательства РФ от 17 06. 1996. -№25.-Ст.294.

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996./ на состояние 02.01 2000// Российская газета 6.01. 2000

- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.

- Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации. Федеральный закон Российской Федерации №124 от 24.06. 1998 // Собрание законодательства РФ от 3.08.1998.- № 31.

- Об актах гражданского состояния: Федеральный закон № 143 от 15. 11. 1997// Собрание законодательства Российской Федерации от 24.11.1997.-№ 47.- Ст. 5340.

- Об исполнительном производстве: Федеральный закон Российской Федерации № 119 от 21. 06.1997// Российская газета от 05. 08.1997.-№149

- О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 10 от 27.05.1998 //Российская юстиция.-1998.-№ 9.

- О применении судами Семейного кодекса при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 9 от 25.10.1996//Российская газета от 5.11.1996

- Беспалов Ю. Основание и порядок лишение родительских прав //Российская юстиция.- 2000.- № 12.-С.26-27.

- Беспалов Ю. Судебная защита прав и интересов ребенка // Российская юстиция.- 1997.- № 1.-С.24-25.

- Беспалов Ю. Средства судебной защиты гражданских прав ребенка // Российская юстиция.- 1996.- № 12.-С.25-26.

- Захаров С. Права и обязанности родителей по воспитанию детей и ответственность за их нарушение // Право и жизнь.-1997.- № 2.-С.51-58.

- Нечаева А.М. Исполнение решений суда по делам связанным с воспитанием детей // Российская юстиция.- 1998.- № 5.-С.35-37.

- Погатырев Н. Основание отобрания ребенка от родителей без лишения родительских прав // Российская юстиция.- 1994.- № 10.-С.2-6.

- Пчелинцева Л.М. Обеспечение безопасности несовершеннолетних граждан семейно-правовыми средствами//Журнал российского права.-2001.- №6.-С.105-113.

- Сидоренко Т. Предотвратить насилие в семье // Журнал российского права. -1998.- № 4-5.-С.179-180.

2.9 Тема 9 Алиментные обязательства

Основные вопросы:

- 1) алиментные обязательства: общая характеристика;
- 2) основные (первоочередные) алиментные обязательства;
- 3) алиментные обязательства второй очереди;
- 4) добровольный режим уплаты алиментов;
- 5) принудительный режим уплаты алиментов;
- 6) гарантии полной и своевременной уплаты алиментов;
- 7) прекращение алиментных обязательств.

Методические рекомендации:

Студенты при подготовке первого вопроса темы должны выучить понятие алиментных обязательств и их особенности.

Алиментные обязательства - урегулированные нормами семейного права имущественные правоотношения, возникающие на основе соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставить содержание другим её членам, а последние вправе его требовать.

Выделяются следующие признаки алиментных обязательств:

- 1) личный характер;
- 2) безвозмездность;
- 3) носят длящийся характер;
- 4) основания их возникновения определены в законе.

Необходимо обратить внимание на то, что алиментные обязательства классифицируются на первоочередные алиментные обязательства (родителей в отношении детей и детей в отношении родителей, супругов в отношении друг к другу) и на второстепенные (братья, сестры в отношении друг друга, бабушки и дедушки в отношении внуков и внуки в отношении бабушек и дедушек, фактические воспитанники в отношении к фактическим воспитателям, пасынки и падчерицы в отношении отчимов и мачех).

Уплата алиментов может осуществляться как в добровольном порядке, так и в принудительном (судебном порядке).

Ответ на второй вопрос темы желательно начать с алиментной обязанности родителей в отношении детей.

Обязанность родителей содержать детей возникает при наличии следующих фактов:

- 1) наличие юридически значимой связи между ними;
- 2) несовершеннолетие или совершеннолетие и нетрудоспособность детей;
- 3) наличие соглашения или решения суда.

Выплаты алиментов на несовершеннолетних детей осуществляется либо в долях к заработку (доходу) родителя (ст. 81 и 82 СК РФ), либо в твердой денежной сумме (ст. 83 СК РФ). Размер алиментов может быть уменьшен или увеличен в связи с материальным и семейным положением плательщика и получателя алиментов.

Материальное состояние второго родителя юридического значения не имеет. Необходимо обратить внимание на порядок обращения в суд с иском о взыскании алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей, на удержание алиментов в долях к заработку (доходу) родителя в иностранной валюте и существующие особенности удержания алиментов с военнослужащих, сотрудников внутренних дел и других, приравненных к ним категориям лиц; с композиторов, писателей и других творческих работников; лиц отбывающих наказание и исправительные работы; с лиц, работающих за рубежом; с безработных.

Алименты на детей, находящихся в воспитательных, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других детских учреждениях на полном государственном обеспечении, взыскиваются с обоих родителей на общих основаниях.

Средства, причитающиеся детям в качестве алиментов, зачисляются на счет учреждений, в которых находятся дети. Администрация указанных учреждений обязана обеспечить ведение учета этих средств отдельно по каждому ребенку, однако отдельные счета не открываются. Указанные учреждения вправе помещать средства, полученные на детей в качестве алиментов, на счета в банки с целью получения доходов. Данное право направлено на защиту сумм алиментов от инфляции и предоставление детским учреждениям возможности получения дополнительного дохода. Поскольку данные учреждения обязаны обеспечить сохранность средств, причитающихся детям, они имеют право помещать их только в банки.

Денежные средства вносятся на счета, принадлежащие детским учреждениям. Отдельные счета на детей в банках не открываются.

При получении дохода от сумм алиментов, вложенных в банки, администрация детских учреждений вправе использовать 50% полученных доходов на содержание детей в этих учреждениях. При этом средства подлежат использованию на содержание всех детей, находящихся в детском учреждении, а не только на содержание ребенка, на которого уплачиваются алименты.

Оставшиеся 50% полученных доходов остаются на счетах детских учреждений вместе с суммами алиментов.

При оставлении ребенком детского учреждения на его имя открывается счет в отделении Сбербанка РФ, на который перечисляются 100% сумм алиментов, полученных на ребенка во время его пребывания в детском учреждении, и 50% дохода, полученного от помещения этих средств в банки.

В судебном порядке возможно взыскание дополнительных расходов в отношении несовершеннолетних детей и нетрудоспособных совершеннолетних детей в связи с их болезнью, увечьем, получение специального платного образования.

Существует ряд особенностей в порядке взыскания и использования алиментов на детей, оставшихся без попечения родителей.

Основанием возникновения у совершеннолетних трудоспособных детей обязанности содержать своих нетрудоспособных родителей являются:

- 1) наличие юридически значимой связи между ними;
- 2) нетрудоспособность родителей. Причем различные ученые по-разному определяют нетрудоспособность получателя алиментов. Спорным вопросом является признание инвалидов третьей группы нетрудоспособными. Раскрывая вопрос, студент должен рассказать о существующих точках зрения по указанной выше проблеме;
- 3) наличие соглашения или решения суда.

Размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определяется в твердой денежной форме в зависимости от материального и семейного положения плательщика и получателя алиментов. Необходимо обратить внимание и раскрыть существующие особенности взыскания алиментов в судебном порядке с совершеннолетних трудоспособных детей на нетрудоспособных родителей.

В п. 5 ст. 87 указаны обстоятельства, при которых дети освобождаются от уплаты алиментов.

Основания возникновения алиментного обязательства супругов и бывших супругов :

- 1) наличие зарегистрированного брака между ними;
- 2) отказ в материальной поддержке одним супругом (бывшим) другому;
- 3) наличие необходимых денежных средств. К сожалению, законодатель не дает четкого определения данному термину, а у ученых единого мнения по данному вопросу.

Алиментные обязательства супругов и бывших супругов возникают:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;
- бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

- нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;

- нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

-нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Ст. 92 СК РФ выделяет основания освобождения от такой алиментной обязанности.

Содержанием третьего вопроса является особенность второстепенных обязательств. Студенты должны уяснить, что субъекты таких алиментных обязательств смогут получить содержание, только если у них не будет возможности получить материальную помощь от родителей, детей или супруга (бывшего супруга). Студент должен перечислить субъектов алиментных обязательств второй очереди и рассмотреть основания их возникновения, прекращения и освобождения от них.

Российскому семейному законодательству известны два способа уплаты алиментов обязанными лицами. Один из них добровольный, который осуществляется путем:

1) путем перевода денежных средств по почте, вноситься на денежный счет ребенка в банке;

2) заключения алиментного соглашения.

В Семейном кодексе РФ появилась новая глава "Алиментное соглашение". Студенты при подготовке четвертого вопроса должны изучить правовую природу и содержание алиментного соглашения.

Алиментное соглашение заключается в письменной форме с последующим нотариальным удостоверением. В соглашении должен быть указан размер алиментов, порядок, способы и сроки его уплаты.

Однако в настоящее время существует ряд спорных вопросов, затрагивающих данный институт:

1) в СК РФ отсутствует легальное определение соглашения об уплате алиментов, несмотря на то, что им посвящена отдельная глава (гл.16 СК РФ "Соглашение об уплате алиментов");

2) в литературе высказано мнение, что, данное соглашение является гражданско-правовым, другие ученые, что алиментное соглашение –семейно-правовое соглашение;

3) в юридической литературе существуют различные точки зрения относительно субъектного состава алиментного соглашения.

В отношении цены действует принцип "недопустимости поворота к худшему", то есть размер алиментов, зафиксированный в соглашении не должен быть ниже установленного законом (ст.81 СК РФ). Если размер алиментов указанный в соглашении ниже того, что получатель алиментов мог

получить, если прибег бы к судебному порядку взыскания алиментов, то такое соглашение будет признано недействительным.

Законодательство дает возможность сторонам предусмотреть в соглашении возможность индексации размера алиментов и порядок ее применения. Способ платежа – предусмотренный соглашением принцип исчисления подлежащих уплате алиментов: долевой, в твердой сумме уплачиваемой периодически, в твердой сумме уплачиваемой единовременно, путем предоставления имущества (периодически или единовременно) или иным образом.

Срок (период) платежа – ежемесячно, ежеквартально, раз в год, единовременно.

Место платежа у получателя, у плательщика, через предприятие связи, путем зачисления на банковский счет получателя.

Форма платежа – наличные денежные средства, безналичный платеж, ценные бумаги, передача имущества.

К порядку изменения и расторжения алиментного соглашения об уплате алиментов применяются нормы гражданского законодательства (п. 21 постановления Пленума Верховного суда РФ от 25.10.1996г.), а так же п.4 ст. 101 СК РФ. Порядок и основания признания недействительным алиментное соглашение осуществляется так же по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ и ст. 102 СК РФ.

Раскрывая пятый вопрос темы, студенты должны изучить порядок принудительного взыскания алиментов и вопросы, рассматриваемые судом при решении споров об уплате алиментов.

11 ноября 1998 года Государственной Думой принят Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. N 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации", который был одобрен Советом Федерации 2 декабря 1998 года. Из анализа статьи 3 можно сделать вывод о том, что дела о взыскании алиментов рассматривают мировые суды.

Иски о взыскании алиментов могут быть предъявлены в любое время, пока существует право на алименты.

Существует два сложных момента при начислении алиментов за так называемое прошлое время – время, когда возникло право на алименты:

1) если плательщик алиментов не виновен в том, что требование об уплате не было заявлено вовремя, то алименты присуждаются с момента обращения взыскателя в мировой суд, а не за прошедшее время "задним числом".

2) если получатель алиментов принимало меры к получению алиментов. однако алименты не были получены в результате уклонения плательщика алиментов (скрывало свое местонахождение или доходы и т.д.) то возможно взыскание алиментов (за время, предшествующее предъявлению иска, но только в пределах трехлетнего срока, предшествующего дате обращения в мировой суд. Трехгодичный срок, в течение которого возможно взыскание алиментов за прошлое время, является пресекательным.

Также в п1.ст.108 СК РФ предусмотрена возможность суда вынести постановление о временном взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, решение об индексации алиментов, взыскиваемых по решению суда в твердой денежной суммы.

Гражданско-процессуальным кодексом предусмотрен порядок взыскания алиментов без возбуждения гражданского дела (упрощенная процедура) и порядок взыскания алиментов с возбуждением гражданского дела (исковое производство).

При раскрытии шестого вопроса студентам необходимо раскрыть существующие гарантии своевременной и полной уплаты алиментов. В большинстве случаев уплата алиментов, как в принудительном порядке, так и в добровольном производится путем удержания соответствующих денежных сумм с заработной платы алиментнообязанного лица по месту его работы.

В целях достижения соблюдения установленного порядка уплаты алиментов и охраны прав получателей алиментов на администрацию предприятий, учреждений и организаций закон возлагает ряд обязанностей по своевременному и полному удержанию алиментов.

В случае же неисполнения этих обязанностей возможно привлечение должностных лиц организации к административной ответственности.

КоАП РФ ст.5.35 устанавливает ответственность за ненадлежащее исполнение родителями обязанности по содержанию несовершеннолетних детей в виде предупреждения или штрафа от одного до пяти минимальных размерах труда.

Необходимо, чтобы студент мог различать разницу между взысканием задолженности и взысканием алиментов за прошлый период.

Основанием применения мер ответственности к лицу, ненадлежащим образом, исполняющим алиментную обязанность, является его виновное поведение. При отсутствии вины меры ответственности не принимаются. Студент должен перечислить обстоятельства, подтверждающие невиновность или вину лица при неуплате алиментов.

Применение мер ответственности за несвоевременную уплату алиментов по алиментному соглашению регулируется нормами главы 25 ГК РФ.

Следует подчеркнуть, что возмещению подлежит только реально понесенный получателем алиментов ущерб, упущенная выгода не возмещается.

Определение размера задолженности производится судебным исполнителем путем умножения размера алиментов, взыскиваемых в твердой денежной сумм, на число периодов, в течение которых алименты подлежали выплате, но фактически не выплачивались.

Определение задолженности производится исходя из средней заработной платы в РФ на момент образования задолженности. В случае, если должник в период образования задолженности не работал или не предоставил документы, подтверждающие его заработок или иной доход, призвано обеспечить защиту, как получателя, так и плательщика алиментов.

Важной гарантией исполнения алиментных обязательств является впервые предусмотренная СК РФ возможность обращения взыскания по алиментам на его имущество.

За злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей и нетрудоспособных родителей в РФ установлена уголовная ответственность, что является наиболее серьезной гарантией выполнения алиментных обязательств.

Отвечая на седьмой вопрос, студенты должны перечислить и раскрыть основания прекращения алиментных обязательств, перечисленные в ст. 120 СК РФ. Алиментные обязательства прекращаются:

1) по достижении ребенком совершеннолетия, или в случае эмансипация, или вступления несовершеннолетнего в брак в результате снижения ему брачного возраста;

2) при усыновлении (удочерении) ребенка, на содержание которого взыскивались алименты;

3) при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов;

4) при вступлении нетрудоспособного, нуждающегося в помощи, бывшего супруга, получателя алиментов, в новый брак.

В юридической литературе существует две точки зрения по данной проблеме:

а) суд, установив факт проживания получателя алиментов в фактических брачных отношениях, может отказать ему во взыскании алиментов в соответствии со ст. 10 ГК РФ;

б) либо суд вправе применить ч.4 п.2 ст.120 СК в порядке аналогии закона.

5) смертью лица, получающего алименты, или лица, обязанного уплачивать алименты.

Основания, предусмотренные в ч.1-2 и 4-5 ст. 120 СК РФ прекращаются автоматически. Прекращение алиментного обязательства на основании ч.3 п2 ст.120 СК РФ производится в судебном порядке по иску лица, уплачивающего алименты.

Нормативные акты и литература:

- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 138 от 14.11. 2002 // Российская газета от 20.11.2002.- № 220.

- Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон № 195 от 30.12.2001 // Российская газета от 31.12.2001 .-№ 256.

- Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 63 от 13.06.1996// Собрание законодательства РФ от 17 06. 1996. -№25.-Ст.294.

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996./ на состояние 02.01 2000// Российская газета 6.01. 2000

- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.

- Об исполнительном производстве: Федеральный закон Российской Федерации № 119 от 21.06.1997// Российская газета от 05.08.1997 -№149

- О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которого производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей: Постановление Правительства Российской Федерации № 841 от 18.06.1996// Российская газета от 1.08.1996.- N 144.

- О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации №15 от 5.11.1998// Библиотечка Российской газеты.-1998.-№ 34.

- О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 10 от 27.05.1998 //Российская юстиция.-1998.-№ 9.

- О применении судами Семейного кодекса при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 9 от 25.10.1996//Российская газета от 5.11.1996

- Антокольская М.В. Меры защиты и меры ответственности в алиментных обязательствах // Советское государство и право.-1990.- № 8.-С.45-49.

- Евдокимова Т.П. О некоторых вопросах применения Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства, оспаривании отцовства (материнства) и о взыскании алиментов// Бюллетень Верховного суда РФ .-1998.-№1.-С. 13-18.

- Князев А.В. Взыскание алиментов// Юрист.- 1999.- № 12.-С.58-61.

- Логунов Д.А. Взыскание алиментов // Юридический мир.-2000.-№2.-С.55-63.

- О взыскание алиментов// Закон.-1997.- 11.-С.34-39.

- Определение базы заработка при исчислении суммы алиментов.-М.: Проспект.- 1999.-49с.

- Папкина О.А. Пределы судебного усмотрения в гражданском процессе // Журнал российского права .-1998.-№ 2.-С.99-100.

- Смирнов Р. Удостоверение соглашения об уплате алиментов// Российская юстиция.- 1999.-№10.-С.32.

- Тарусина Н.Н. Семейное право - М.: Проспект.- 2000.-С.82-120.

- Чашкова С.Ю. Соглашение о предоставлении содержания// Юридический мир.- 2003.-№1.-С.34-38; - №2.-С. 24-41.

2.10 Тема 10 Выявление и устройство детей оставшихся без попечения родителей

Основные вопросы:

- 1) социальное и биологическое сиротство;
- 2) правовое регулирование выявления и устройство детей;
- 3) защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей;
- 4) государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей;
- 5) формы устройства детей оставшихся без попечения родителей.

Методические рекомендации

Согласно ФЗ от 21 декабря 1996 г. N 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей".

дети-сироты - лица в возрасте до 18 лет, у которых умерли оба или единственный родитель;

дети, оставшиеся без попечения родителей, - лица в возрасте до 18 лет, которые остались без попечения единственного или обоих родителей в связи с отсутствием родителей или лишением их родительских прав, ограничением их в родительских правах, признанием родителей безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), находящимися в лечебных учреждениях, объявлением их умершими, отбыванием ими наказания в учреждениях в местах лишения свободы и в иных случаях признания ребенка оставшимся без попечения родителей в установленном законом порядке.

Студентам при подготовке ответа на первый вопрос необходимо учитывать, что в России существует биологическое и социальное сиротство.

1) биологическое - дети становятся сиротами в силу естественных, не зависящих от воли людей обстоятельств (смерть, несчастный случай, болезнь);

2) социальное – дети признаются сиротами при живых родителях, в связи с ограничением или лишением последних родительских прав, в связи с отказом родителей от детей. Социологи считают, что рост социального сиротства связан с имеющимися в России жилищными и материальными трудностями, увеличением количества родителей, ведущих антисоциальный образ жизни.

Ю.К. Толстой выделяет объективные и субъективные причины сиротства:

- Объективные - причины, которые повлекли реальную невозможность осуществления родителями попечения над ребенком. Они связаны с действиями родителей, не выражающих их отношение к выполнению родительских обязанностей (смерть родителей, ограничение родительских прав, арест родителей).

- Субъективные причины - причины, связанные с виновным противоправным поведением родителей по отношению к детям, выражающиеся в качестве действия или бездействия.

- Исключительные случаи - невиновные действия родителей, которые стали беженцами, инвалидами, безработными и не в состоянии обеспечить ребенка заботой.

Причины, по которым ребенок лишается попечения, многообразны и исчерпывающего перечня нет, однако в ст. 21 СК РФ названы наиболее основные и распространенные основания, по которым дети признаются детьми, оставшимися без попечения родителей.

При подготовке второго вопроса темы студентам необходимо изучить следующие нормативные акты: Конвенция "О правах ребенка" Федеральный закон от 20.04.2001г. "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей", Федеральный закон № 159 от 21.12.1996г. "О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей и др., поскольку именно в данных нормативных актах содержатся основные понятия, положения и принципы в сфере обеспечения прав и законных интересов детей.

Третий вопрос темы посвящен защите прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей. Студенты должны понимать, для того, чтобы обеспечить защиту прав таких детей, необходимо выявить и устроить их. Выявление таких детей является непосредственной функциональной обязанностью должностных лиц органов опеки и попечительства, уполномоченных на осуществление деятельности по охране прав детей.

Основным органом, осуществляющим выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей, являются органы опеки и попечительства. Иные органы, организации и лица обязаны оказывать помощь в выявлении детей, оставшихся без попечения родителей.

Закон обязывает иных должностных лиц и граждан немедленно сообщать обо всех ставших им известных случаях утраты детьми родительского попечения. Данная обязанность не обеспечена прямыми юридическими санкциями.

Органы опеки и попечительства после получения информации о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны незамедлительно (в течение трех дней) провести первичное обследование для проверки достоверности полученной информации, при этом составляются два документа: акт обследования и основанное на нем заключение (оценка собранных фактов, выводы и предложения о форме возможного устройства ребенка). Одновременно при необходимости должны быть приняты меры по охране его имущества (составлена его опись и т.д.). В течение месяца органы опеки и попечительства обязаны принять меры к устройству ребенка в семью. Органы опеки и попечительства с момента выявления факта оставления ребенка без попечения родителей обязаны выяснить наличие у него имущества, перешедшего к нему в порядке наследования или дарения, и принять

надлежащие меры к охране имущественных прав несовершеннолетнего и сохранности этого имущества.

Под охраной имущественных прав подразумевается: выявление, хранение и управление имуществом, которое по закону должен наследовать несовершеннолетний; истребование имущества несовершеннолетних от лиц, незаконно завладевших им; взыскание денег с должников; взыскание и возмещение причиненных несовершеннолетним убытков и т.п.

В первую очередь производится опись имущества, которая составляется в трех экземплярах.

Расходование имущества подопечного (независимо от ценности его) допускается исключительно с письменного разрешения органа опеки и попечительства. Деньги, вырученные от продажи имущества подопечного, вносятся опекуном (попечителем) в сберегательную кассу на имя подопечного.

Ежегодно, не позднее 1 февраля опекун (попечитель) представляет в орган опеки и попечительства письменный отчет за предыдущий год о хранении имущества и управлении им.

Защиту прав детей, оставшихся без попечения родителей также осуществляет прокурор, представляя их интересы в суде или осуществляя функции надзора за органами опеки и попечительства.

СК РФ устанавливает правовую обязанность руководителей учреждений (независимо от их ведомственной принадлежности и организационно-правовой формы), в которых находятся дети, сообщить не позднее 7 дней со дня, когда им стало об этом известно в орган опеки и попечительства по месту нахождения данного учреждения о каждом ребенке, оставшемся без попечения родителей,

При подготовке к ответу на четвертый вопрос студентам необходимо проанализировать ФЗ РФ от 20.04.2001г. "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей", который раскрывает понятие государственного банка данных, цель формирования такого банка, порядок формирования и его использования, права и обязанности специалиста по охране прав и интересов детей.

Студенты должны знать основные понятия, используемые в данном законе, такие как государственный банк данных, региональный банк данных о детях, федеральный банк данных о детях, федеральный оператор государственного банка данных о детях, региональный оператор государственного банка данных о детях.

Целями формирования и использования государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей являются:

- осуществление учета детей, оставшихся без попечения родителей;
- оказание содействия в устройстве детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семьи граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на территории Российской Федерации;
- создание условий для реализации права граждан, желающих принять детей на воспитание в свои семьи, на получение полной и достоверной информации о детях, оставшихся без попечения родителей.

При раскрытии этого вопроса студенты должны осветить порядок формирования и использования банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

Существует несколько форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Временное - осуществляется незамедлительно при невозможности возможности немедленного постоянного устройства ребенка и при отсутствии необходимости в этом (когда родители отсутствуют временно).

Осуществляется двумя способами:

а) передается на воспитание другим родственникам, желающим и способным позаботиться о нем;

б) в детское государственное учреждение;

Постоянное – устройство ребенка, когда родителей нет и трудно предполагать, что они явятся или иным способом возьмут на себя попечение над ребенком. При этом отсутствие родителей должно продолжаться длительное время или навсегда.

Студентам нужно знать основные виды, к которым относятся:

1) усыновление;

2) опека и попечительство;

3) приемная семья;

4) патронажная семья;

5) детский дом семейного типа;

6) опека и попечительство в государственных, детских учреждениях.

Студенты должны указать существующие различия между данными формами устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Иные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, могут быть предусмотрены законами субъектов Российской Федерации.

СК не регламентирует подробно так называемое "фактическое воспитание" как способ устройства ребенка, но вполне допускает его и даже регламентирует определенные последствия (алименты).

При устройстве ребенка должны учитываться его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании.

До устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в учреждения, исполнение обязанностей опекуна (попечителя) детей временно возлагается на органы опеки и попечительства.

При устройстве ребенка, оставшегося без попечения учитываются различные факторы. Например, наличие родственников у такого ребенка (дядей, тетей, братьев, сестер), национальность, мнение ребенка, принадлежность ребенка к религии, культуре и т.д.

Самой лучшей формой устройства детей считается усыновление, так как связь между усыновителем и усыновленным приравнивается к родительской.

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25.12.1993.- N 237.
- Декларация прав ребенка от 20.11.1989.
- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27.01.1996./ на состояние 02.01 2000// Российская газета 6.01.2000
- О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Федеральный закон Российской Федерации № 44 от 16.04.2001// Российская газета от 20.04.2001.-№ 78.
- Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации. Федеральный закон Российской Федерации №124 от 24.06.1998 // Собрание законодательства РФ от 3.08.1998.- № 31.
- Об актах гражданского состояния. Федеральный закон № 143 от 15.11.1997// Собрание законодательства Российской Федерации от 24.11.1997.-№ 47.- ст. 5340.
- О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Федеральный закон Российской Федерации № 159 от 21.12.1996 //Российская газета № 248 от 27.12.1996, по состоянию на 7.08.2001// Российская газета от 15.08.2001
- Об организации работы органов опеки и попечительства Оренбургской области. Закон Оренбургской области N 256/76-03 от 6 марта 1998 // Бюллетень Законодательного Собрания от 25.02.1998.
- О первоочередных мерах по улучшению положения детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Постановление Правительства Российской Федерации №374 от 14.05.2001 //Собрание законодательства Российской Федерации от 21.03.2001.-№ 21.- ст. 2087.
- О защите жилищных прав несовершеннолетних Письмо Мин образования № 09-М от 20.02.1995.
- Правила управления имуществом несовершеннолетних подопечных, хранения и отчуждения этого имущества. (удт. Минпросвещения РСФСР) от 30.09.69.
- Осокина Г. " Понятие, виды и основания законного представительства". //Российская юстиция .-1998г.- №1.-С.34-36.
- Шульга Р.Ю. " Современные тенденции развития регионального законодательства по защите прав детей сирот: реальности и перспективы.-М.: Проспект, 2002.-42с.
- Шохина Л.Н. Правовые основы государственной поддержки детей-сирот // Гражданин и право. – 2002.-1.-С.4-9.
- Шохина Л.Н. Правовые основы государственной поддержки детей-сирот // Гражданин и право. – 2002.-7/8 .-С.34-39/12-19.

2.11 Тема 11 Усыновление (удочерение) детей

Основные вопросы:

- 1) усыновление как форма устройства детей оставшихся без попечения родителей;
- 2) условия усыновления. Тайна усыновления;
- 3) порядок и правовые последствия усыновления;
- 4) основания, порядок и правовые последствия отмены усыновления.

Методические рекомендации

Студенты, отвечая на первый вопрос темы, должны указать, что термин "усыновление" употребляется в юридической науке в различных значениях.

Усыновление как "искусственное сыновство" было известно еще в Древней Руси во время язычества. Законодательство об усыновлении стало развиваться в начале 19 века. Указы конца 19 начала 20 века регулировали в основном вопросы охраны имущественных прав усыновителя-наследодателя, а также защита прав ребенка путем устройства его в семью. Первое семейное законодательство Советской России не предусматривало института усыновления. 1 марта 1926 года данный институт возродился.

Законодательство, регулирующее усыновление (удочерение) детей в настоящее время состоит из большого количества нормативных актов, которые студент должен назвать при ответе на этот вопрос.

Усыновление - способ, применяемый судом для защиты прав и интересов ребенка, то есть применяемую судом для реализации прав и интересов ребенка меру, заключающуюся в передаче ребенка на воспитание и содержание в семью, в результате которой усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению.

Усыновление возникает на основе правоприменительного акта: решения суда. Усыновление - сложный социально-правовой институт, который представляет собой семейное правоотношение эквивалентное родительскому правоотношению.

Основной целью усыновления является обеспечение семейного воспитания детям, оставшимся без попечения родителей, что гарантирует оптимальную защиту их прав и интересов.

Субъектами отношений по усыновлению выступают усыновители и усыновленные. Студенты должны, проанализировав нормативные акты, установить определенный перечень требований, которые предъявляются как к кандидатам в усыновители, так и к детям, в отношении которых производится усыновление.

Законодатель устанавливает определенный перечень требований, которые предъявляются как к кандидатам в усыновители, так и к детям, в отношении которых производится усыновление.

Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей, единственный родитель или оба родителя которых:

- умерли;
- неизвестны, судом признаны безвестно отсутствующими или объявлены умершими;
- признаны судом недееспособными;
- лишены судом родительских прав;
- дали в установленном порядке согласие на усыновление;
- по причинам, признанным судом неуважительными, не проживают более 6 месяцев совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением:

1) лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

2) супругов, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;

3) лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах;

4) лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение обязанностей, возложенных на него законом;

5) бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;

6) лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права;

7) лиц, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте Российской Федерации, на территории которого проживают усыновители (усыновитель);

8) лиц, не имеющих постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям;

9) лиц, имеющих на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан.

Оценивая состояние здоровья заявителей, суду необходимо будет иметь в виду утвержденный постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 года N 542 Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью.

Кандидаты в усыновители обязаны лично:

- познакомиться с ребенком и установить с ним контакт;
- ознакомиться с документами усыновляемого ребенка;
- подтвердить в письменной форме факт ознакомления с медицинским заключением о состоянии здоровья ребенка.

И имеют право:

- получить подробную информацию о ребенке и сведения о наличии у него родственников;

- обратиться в медицинское учреждение для проведения независимого медицинского освидетельствования усыновляемого ребенка с участием

представителя учреждения, в котором находится ребенок, в порядке, утверждаемом Министерством образования Российской Федерации и Министерством здравоохранения Российской Федерации.

В связи с тем, что усыновление, произведенное с нарушением требуемых условий, может повлечь нарушение прав и законных интересов широкого круга лиц: усыновленного, его кровных родителей, усыновителей, близких родственников и супругов, — как кровных родителей, так и усыновителей и т. д. СК РФ достаточно строго регламентирует условия усыновления. Для того, чтобы раскрыть второй вопрос темы, студенты должны рассмотреть следующие условия усыновления:

- 1) согласие усыновителей;
- 2) согласие родителей ребенка;

По своему содержанию согласие родителей может быть выражено одним из двух способов:

а) как согласие на усыновление ребенка конкретным лицом с указанием фамилии, имени и отчества такого лица:

б) как общее (бланкетное) согласие на усыновление любым лицом без указания личности конкретного усыновителя, которое часто именуется «отказом от ребенка», особенно если оно дается в родильном доме

Родители вправе отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка в любое время и без объяснения причин, но только до вынесения решения суда об усыновлении (п. 2 ст. 126 СК РФ).

Усыновление допускается без согласия обеих или одного из родителей в случаях, предусмотренных ст. 130 СК. И в порядке, предусмотренном ст. 71 СК РФ (ст. 71 СК);

3) согласие лиц, заменяющих родителей, является условием усыновления тогда, когда такая замена осуществляется по основаниям и в установленном законом порядке;

4) согласие ребенка, которому исполнилось 10 лет, (ст. 132 СК РФ);

5) согласие супруга усыновителя, если усыновление осуществляют не оба супруга, а только один, также является обязательным условием усыновления. Студенты должны обратить внимание, что устанавливая условия усыновления, семейное законодательство определяет и запреты к усыновлению. Отсутствие обстоятельств, которые относятся СК РФ к запретам, также можно считать дополнительными условиями усыновления.

Не может быть усыновлен ребенок, достигший совершеннолетия.

Не допускается, по общему правилу, также усыновление братьев и сестер разными лицами. Разобшение братьев и сестер может быть допущено как исключение и только в интересах детей (п. 3 ст. 124 СК РФ).

Для усыновителей запреты к усыновлению сформулированы в виде перечня лиц, которые не могут быть усыновителями (ст. 127 СК РФ).

Запрещено усыновление одного и того же ребенка лицами, не состоящими между собой в браке (п. 2 ст. 127 СК РФ).

Запрет для усыновления установлен и в случаях, когда разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком составляет менее шестнадцати лет (ст. 128 СК).

Конституция РФ признает и гарантирует право каждого гражданина на личную и семейную тайну (ст.25 СК РФ). Сведения об усыновлении составляют как семейную, так и личную тайну.

Действующее семейное законодательство предусматривает специальные меры, направленные на сохранение тайны усыновления. Для обеспечения тайны усыновления законодатель разрешает изменить имя, отчество, фамилию ребенка, дату и место его рождения. Судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления (п.1 ст.139 СК). Никто не вправе без согласия усыновителей выдавать сведения или иные документы, из которых может быть установлено, что имело место усыновление. Всякого рода справки и другие материалы могут быть выданы только усыновителю, а другим лицам - лишь с его согласия или же по требованию суда, органов прокуратуры, дознания и следствия.

За разглашение тайны усыновления к виновным лицам в соответствии с уголовным законодательством применяются меры уголовной ответственности.

Анализ ст.139 СК дает основание полагать, что сведения, являющиеся предметом тайны усыновления, становятся таковыми с момента судебной стадии усыновления, с момента вынесения судебного решения об установлении усыновления. Таким образом, законодателем не гарантируется тайна усыновления до суда, во время стадии подбора ребенка, на этапе досудебной подготовки дела. Думается, что это пробел в регулировании этих отношений, который явно не в пользу действительного сохранения тайны усыновления.

Между тем надо отметить и то, что сохранение тайны усыновления не всегда имеет смысл. Например, в случае, когда усыновители сами не считают нужным сохранять тайну усыновления. Тайна усыновления не является обязательной, если ребенок прекрасно осознает происходящее и помнит своих кровных родителей. Более того, закон требует согласия на усыновление ребенка, которому исполнилось 10 лет. В этом случае также тайна усыновления теряет свой смысл.

При ответе на третий вопрос студентам необходимо указать, что, усыновление устанавливается только в судебном порядке. Суды рассматривают дела об усыновлении в соответствии со ст. 125 Семейного кодекса в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством. В судебном разбирательстве об установлении усыновления суд разрешает и другие связанные с усыновлением просьбы заявителей: о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителей усыновляемого ребенка; об изменении имени, отчества и фамилии усыновляемого ребенка; об изменении даты и места рождения усыновляемого ребенка. Потребность записи усыновителей в качестве родителей ребенка возникает в том случае, когда усыновители хотят создать у ребенка и у всех

оказывающих представление о том, что они воспитывают родного ребенка. В связи с такой записью возникает необходимость также изменить его фамилию, отчество, а иногда и дату и место рождения. В этом случае в книге записи рождений делается новая запись и на ребенка выдается новое свидетельство о рождении, в котором усыновители записываются в качестве родителей. Изменение даты рождения и места рождения усыновленного ребенка может быть произведено в целях сохранения тайны усыновления. Дата рождения может быть изменена не более чем на три месяца, причем только при усыновлении ребенка в возрасте до года. Наряду с именем, время и место рождения являются признаками индивидуализации в государстве, и с ними связаны многие правоотношения: достижение, например, брачного возраста, совершеннолетия, избирательные права и др. Эти юридические факты имеют правообразующее значение, и поэтому законодатель установил названные ограничения.

Студентам необходимо раскрыть порядок установления усыновления предусмотренного ГК РФ, обратив внимание на роль органов опеки и попечительства в судебном процессе.

Усыновление влечет определенные правовые последствия, которые возникают со дня вступления решения в законную силу.

Так, согласно ст. 137 СК РФ, усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению, независимо от записи в качестве родителей в актах записи о рождении ребенка.

Права и обязанности усыновленных детей и их родителей прекращаются.

Вместе с тем при усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина.

Права и обязанности могут быть сохранены и родственниками умершего родителя ребенка.

Усыновленный ребенок, получающий пенсию и пособие в связи со смертью родителей, сохраняет это право и при его усыновлении (ст. 138 СК РФ).

К усыновителям закон предъявляет такие же требования, как и к родителям. Они должны надлежащим образом осуществлять свои права и обязанности.

Студенты, раскрывая четвертый вопрос должны отметить что, согласно ст. 140 СК РФ отмена усыновления является юридическим фактом, прекращающим отношения усыновления на будущее время и осуществляется в судебном порядке

Правом требовать отмены усыновления имеют лица, перечисленные в ст. 142 СК РФ

Основаниями являются ст. 141СК РФ :

1) по вине усыновителей: уклонение от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребление родительскими правами, жестокое обращение с усыновленным ребенком, являются большими хроническим алкоголизмом или наркоманией;

2) по другие основания исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка.

Необходимо указать и последствия прекращения усыновления:

1) прекращаются взаимные права и обязанности усыновителей и усыновленных;

2) восстанавливаются правовые связи между ребенком и родственниками, если это требуют интересы ребенка;

3) ребенок по решению суда передается родителям, а если они отсутствуют, а также, если передача ребенка родителям противоречит его интересам, ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства;

4) суд решает вопрос о сохранении имени, отчества и фамилии, присвоенных ребенку при усыновление;

5) суд может установить алиментную обязанность бывших усыновителей по отношению к ребенку.

СК РФ не предусматривает оснований для признания усыновления недействительным.

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.

- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 138 от 14.11. 2002 // Российская газета от 20.11.2002.- № 220.

- Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон № 195 от 30.12.2001 // Российская газета от 31.12.2001 .-№ 256.

- Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 63 от 13.06.1996// Собрание законодательства РФ от 17 06. 1996. -№25.-Ст.294.

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996./ на состояние 02.01 2000// Российская газета 6.01. 2000

- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.

- Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства: Постановление Правительства Российской Федерации № 275 от

29.03.2000 //Собрание законодательства Российской Федерации от 10.04.2000.- №15.- Ст. 1590.

- Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью: Постановление Правительства Российской Федерации № 542 от 1.03. 1996// Собрание законодательства Российской Федерации от 6.05.1996.-№ 19.- Ст. 2304.

- О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями опекунами (попечителями) или приемными родителями: Приказ Минздрава Российской Федерации № 332 от 10 .09.1996 // Российские вести от 17 .10 1996.-№197

- О медицинском освидетельствовании детей передаваемых на воспитание в семью: Приказ Минздравмедпрома Российской Федерации и Минобразования Российской Федерации № 369, 641 от 25.12.1995// Российские вести от 24 .041996.-№ 77.

- О применение судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 9 " от 4.07.1997// Российская газета от19.07.1997.- №138.

-Арутюнян Г.В.Правовое регулирование усыновления в Российской Федерации // Гражданин и право.- 2002.-№3.-С.69-74.

- Борисова Е.А. " Установление усыновления(удочерения) в судебном порядке" //Вестник Московского Университета. Серия ПРАВО.- 1998.- №3.-С.21-35.

- Беспалов Ю. Усыновление как способ защиты прав ребенка./ Российская юстиция.-1997.-№7.-С.34-37.

- Глухарева В.Г. Процессуальные особенности рассмотрения дел об установлении усыновления (удочерения) // Арбитражный и гражданский процесс.-2001.-№3.-С.12-19.

- Дзугаева А.З. Усыновление детей в Российской Федерации// Юридический мир.-1997. -№8.-С.27-29.

- Дзугаева А. З. Правовое регулирование усыновления детей // Юридический мир.-1998.-№3.-С.3-7.

-Кабышев О.А. Усыновление. Опека и попечительство над несовершеннолетними детьми.-М., 1998.-64с.

- Косова О. Усыновление пасынков и падчериц: процедурные вопросы / Российская юстиция .-2001.- №2.-С.44-45.

- Кузнецов И.М. Новое в порядке усыновления детей.// Журнал российского права.-1997.-№1.-С.108-114.

-- Кустова В.В. Усыновление по законодательству первых лет советской власти // Журнал российского права.-2002.-№2.-С.152-158.

- Кустова В.В. Актуальные проблемы установления усыновления в российском праве// Журнал российского права.-2002.-№7.-81-87.

- Ю.Львова Е. Судебная практика// Российская юстиция .-1999.- № 3

-И.Николаев М.В. Вопросы судебного порядка рассмотрения дел об установление усыновления (удочерения) детей // Хозяйство и право.-1997.- №3.-С.21-26.

- О порядке усыновления ребенка лицом, состоящим в браке с матерью ребенка // Российская юстиция.-2003.-№ 7.-С.60-62.

- Паршуткин В.В. " Всегда ли оправданно сохранение тайны усыновления" //Российская юстиция .-1999.- № 3.-С.22-23.

- Судебный порядок установления усыновления существует во всех цивилизованных странах // Юридический мир.-1997.- № 8.-С.28-32.

- Трубников С.А. Рассмотрение судами дел об установление усыновления (удочерения) ребенка //Законность.-1999.- № 8.-С.39-44

- Чучаев А. Нарушение тайны усыновления// Законность –2002.- №3.- С.15-20.

2.12 Тема 12 Иные формы устройства детей оставшихся без попечения родителей

Основные вопросы:

- 1) понятие опеки и попечительства, порядок их установления;
- 2) опека и попечительство над детьми находящимися в воспитательных лечебных учреждениях;
- 3) прекращение опеки и попечительства;
- 4) понятие и порядок образования приемной семьи. Договор о передаче ребенка в приемную семью;
- 5) прекращение договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью;
- 6) иные формы устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей.

Методические рекомендации

При раскрытии первого вопроса студенты необходимо указать цели и задачи существования такого института, как опека и попечительство. Вопросы опеки и попечительства регулируются нормами гражданского и семейного законодательства. Студенты при ответе должны отметить, что вопрос о правовой природе опеки над несовершеннолетними спорный, поскольку понятие опеки относится к комплексным — с одной стороны это способ восполнения дееспособности ребенка, с другой своеобразный институт представительства, без которого невозможно защитить права ребенка, а также опека представляет собой форму устройства ребенка оставшегося без попечения родителей.

Опека или попечительство устанавливаются в целях содержания, воспитания и образования детей, а также для защиты их прав и интересов.

В соответствии с гражданским законодательством, опека устанавливается над малолетними детьми в возрасте до 14 лет. Опекуну

являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки (ст.32, 33 ГК РФ). По достижении малолетним подопечным 14 лет опека над ним прекращается, а его опекун становится попечителем без дополнительного решения об этом (п.2 ст.40 ГК РФ).

Попечительство устанавливается над несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст.32, 33 ГК РФ). Попечитель не является законным представителем подопечного. Попечитель осуществляет контроль путем дачи согласия (письменного) на совершение тех сделок, которые гражданин не вправе совершать самостоятельно; оказывает содействие в осуществлении подопечным своих прав и исполнении обязанностей; охраняют от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Основные различия между опекой и попечительством состоят в объеме гражданско-правовых обязанностей, которые закон возлагает на опекунов и попечителей, исходя из объема дееспособности их подопечных

Необходимо указать какие лица, могут назначаться опекунами и попечителями и при каких условиях.

Надзор за деятельностью опекуна (попечителя) осуществляется органами опеки и попечительства, отделами или управлениями народного образования путем обследования условий, в которых находится несовершеннолетний; подыскания кандидатуры опекуна (попечителя); подготовки материалов, необходимых для назначения опекуна (попечителя) либо для отстранения (освобождения) его от обязанностей; оказания помощи в воспитании подопечного.

Опекун (попечитель) назначается постановлением главы районной, городской, районной в городе администрации по месту жительства лица, нуждающегося в опеке (попечительстве) или по месту жительства будущего опекуна (попечителя).

Опекун (попечитель) назначается в течение месяца, с момента, когда органам опеки и попечительства стало известно, что ребенок остался без попечения родителей. Если он не назначен, его обязанности временно исполняют органы опеки и попечительства.

Опекуны и попечители обязаны проживать совместно со своими подопечными и заботиться об их содержании безвозмездно. Нужно отметить, что семейное законодательство не возлагает на опекунов (попечителей), в отличие от родителей и усыновителей, обязанности содержать детей за счет собственных средств. На содержание ребенка опекуну (попечителю) ежемесячно выплачиваются денежные средства в порядке и размере, установленных Правительством РФ

Студенты, при ответе на второй вопрос темы должны учитывать, что права детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях и учреждениях социальной защиты населения, впервые рассматриваются особо. Любой воспитанник детского интернатного учреждения имеет все те права, обладателем которых является каждый несовершеннолетний. Более того, он, не

находясь в семье, имеет право иметь ее. Это право осуществляется, во-первых, путем передачи его на опеку (попечительство), усыновление, в приемную семью (см. п.2-4 ст. 122 СК и комментарий к ним); во-вторых, посредством комплектования детских учреждений для осиротевших детей, организационно приближенных к семейным условиям воспитания.

Специально правам воспитанников - детей, оставшихся без попечения родителей, посвящена ст.30 Типового положения об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Опека прекращается при достижении ребенком 14 лет и автоматически переходит в попечительство. Попечительство прекращается при достижении ребенком 18 лет. Отвечая на третий вопрос необходимо указать, что досрочное прекращение опеки и попечительства происходит:

- 1) по вине опекуна (попечителя) - отстранение от обязанностей;
- 2) без вины опекуна (попечителя) - освобождение от обязанностей.

При подготовке четвертого вопроса студенты должны проанализировать постановление Правительства РФ N 829 "О приемной семье" от 17 июля 1996.

Приемная семья образуется на основании договора, о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью, заключенного между органами опеки и попечительства и приемными родителями, желающими взять их на воспитание. При изучении данного вопроса студентам необходимо обратить внимание на требования, предъявляемые к приемным родителям и к самому порядку взятия ребенка в приемную семью.

Лица, желающие взять ребенка (детей) на воспитание в приемную семью, подают в орган опеки и попечительства по месту своего жительства заявление с просьбой дать заключение о возможности быть приемными родителями. К заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие наличие жилья у лиц (лица), желающих взять ребенка (детей); копия декларации о доходах или справка с места работы о размере заработной платы; медицинская справка о состоянии здоровья.

Для подготовки заключения о возможности быть приемными родителями орган опеки и попечительства составляет акт обследования условий жизни лиц (лица), желающих взять ребенка на воспитание в приемную семью.

Договор о передаче ребенка на воспитание в семью должен предусматривать условия содержания, воспитания и образования детей, права и обязанности приемных родителей, обязанности по отношению к приемной семье органов опеки и попечительства, а также основания и последствия прекращения договора (ст.52 СК РФ).

За выполнение возложенных на приемных родителей (родителя) обязанности по содержанию, воспитанию и образованию приемного ребенка (детей) в Оренбургской области устанавливается оплата труда каждого приемного родителя в размере оплаты труда воспитателя учреждения интернатного типа 12 разряда Единой тарифной сетки по оплате труда работников бюджетной сферы.

На каждого принятого на воспитание ребенка до достижения им возраста 3-х лет, ребенка-инвалида, а также третьего и последующих детей устанавливается доплата в объеме трех минимальных размеров оплаты труда.

Студенты должны уяснить, какие правовые последствия влечет заключение договора о передачи ребенка в приемную семью.

При подготовке к семинарскому занятию по шестому вопросу студенты должны изучить следующие нормативные акты Постановление Правительства РФ №195 " Правила организации детского дома семейного типа." от 19.03.2001), и Постановление Правительства РФ №896 " Об утверждении примерных положений о специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации" от 29.11.2000) и раскрыть их содержание с точки зрения устройства ребенка.

Полное государственное обеспечение детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, - предоставление им за время пребывания в соответствующем государственном или муниципальном учреждении, в семье опекуна, попечителя, приемных родителей бесплатного питания, бесплатного комплекта одежды и обуви, бесплатного общежития и бесплатного медицинского обслуживания или возмещение их полной стоимости; обучающиеся в учреждениях среднего и высшего профессионального образования из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в возрасте восемнадцати лет и старше, но не более чем до двадцати трех лет имеют право на полное государственное обеспечение и дополнительные социальные гарантии до окончания профессионального обучения в очных образовательных учреждениях;

Необходимо также рассказать про такую форму устройства детей в семью как патронат .

В течение 2001 года количество региональных правовых актов, устанавливающих возможность устройства детей в формах, не предусмотренных федеральным законодательством, резко возросло, и все эти формы носят одинаковое название "патронат". В субъектах Федерации принят целый ряд специальных законов "О патронатном воспитании" или с аналогичным названием.

Во многих регионах такая форма устройства детей, как патронат, реально используется на практике, однако не легитимирована региональным законодательством, в связи с чем в этих областях намечено скорейшее принятие соответствующих актов о патронате. Содержание, которое вкладывается региональными актами в понятие "патронат", существенно различается. Можно выделить следующие модели.

1) Нормы о патронате не отличаются от положений о приемной семье (Закон "Об опеке и попечительстве в Тамбовской области").

2) Патронатный воспитатель состоит в трудовых отношениях с органом опеки и попечительства, при этом устанавливается разграничение функций по защите интересов ребенка между кровными родителями, законным представителем ребенка, патронатным воспитателем и уполномоченным

органом. Патронатный воспитатель отвечает за жизнь и здоровье ребенка в период его проживания в семье воспитателя.

3) Патронат "на базе детского дома" - в Новгородской области, в г. Уфе и в ближайшей перспективе - в Архангельской области, в Республике Саха (Якутия), Владимирской области, Республике Татарстан. Такой патронат возникает на основании договора, но его стороной является не орган опеки и попечительства, а детское учреждение (детский дом и т.п.). Характер правоотношений этого учреждения с воспитателем из этих документов не ясен, хотя в то же время воспитателю причитается "оплата за труд

4) Патронат как такая договорная форма, которая предусматривает передачу ребенка на условиях "двусторонних обязательств об условиях содержания и воспитания детей" - встречается только в Законе Алтайского края "О порядке передачи детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на патронат в семьи граждан". К нему прилагается типовый договор, из которого следует, что воспитатель должен обеспечить обучение, воспитание, а также "полноценное питание и содержание" ребенка. При заключении договора необходимо оговорить некий материальный "вклад" воспитателя в содержание ребенка. В свою очередь, орган опеки и попечительства обязуется "осуществлять материальную поддержку патронатной семьи", оказывать ей помощь, обеспечивать защиту прав и интересов детей. На деле такая материальная поддержка обычно выражается в предоставлении семье топлива, детской одежды и т.д. Мизерные средства для оказания помощи "патронатным" семьям были заложены в Законе края о бюджете на 2002 год. Кроме того, в этом субъекте Федерации "родители-воспитатели наравне с органами местного самоуправления исполняют функции опекуна (попечителя)".

5) Патронат как форма, при которой воспитатели не исполняют обязанностей опекунов, но имеют право на "заработную плату". При этом из текста законов отраслевою принадлежность их правоотношений с органами опеки и попечительства определить невозможно.

Студенты, отвечая на пятый вопрос должны указать, что договор может быть расторгнут досрочно: по инициативе приемных родителей, при наличии уважительных причин, а также по инициативе органов опеки и попечительства, в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка, либо в случае возвращения его родителям либо усыновления.

Согласно Правилам организации детского дома семейного типа (далее — Правила), утвержденным постановлением Правительства РФ от 19 марта 2001 г., детские дома семейного типа создаются в целях обеспечения защиты прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей, и детей-сирот.

Основными задачами данного учреждения являются создание благоприятных условий для воспитания, обучения, оздоровления и подготовки к самостоятельной жизни детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (далее — дети), в условиях семьи.

Детский дом семейного типа организуется на базе семьи при желании обоих супругов и с согласия всех совместно проживающих членов семьи,

включая родных и усыновленных (удочеренных) детей (а с 10-летнего возраста только с их согласия).

Супруги согласно п. 2 Правил могут взять на воспитание не менее 5 и не более 10 детей. Общее количество Детей в детском доме семейного типа не должно превышать 12 человек.

Детский дом семейного типа создается, реорганизуется и ликвидируется по решению органа исполнительной власти субъекта Федерации или органа местного самоуправления.

Для получения заключения о возможности быть воспитателями и взять на воспитание детей супруги подают в органы опеки и попечительства по месту своего жительства соответствующее заявление и представляют следующие документы:

заверенные в установленном порядке копии документов об образовании и свидетельства о браке;

медицинское заключение лечебно-профилактического учреждения (поликлиники и т. п.) о состоянии здоровья;

выписку из трудовой книжки;

паспорт.

Органы опеки и попечительства на основании заявления, приложенных к нему документов, а также акта обследования условий жизни супругов составляют заключение в течение одного месяца со дня подачи заявления. Предпочтение отдается супругам, имеющим опыт воспитания детей, работы в детских учреждениях, являющимся усыновителями или опекунами (попечителями).

Семейный детский дом финансируется учредителем, исходя из норм обеспечения воспитанников образовательных учреждений для детей-сирот.

На воспитателей детского дома семейного типа распространяются условия оплаты труда, предоставления ежегодных отпусков, а также льготы и гарантии, установленные для работников образовательных учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Они пользуются преимущественным правом на получение для детей путевок, в том числе бесплатных, в санатории, оздоровительные лагеря, а также дома отдыха и санатории для совместного с детьми отдыха и лечения.

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.

- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996./ на состояние 02.01 2000// Российская газета 6.01. 2000

- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.

- О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон Российской Федерации № 44 от 16.04.2001// Российская газета от 20.04.2001.-№ 78.

-О детском доме семейного типа: Постановление Правительства Российской Федерации №195 от 19.03.2001 // Собрание законодательства Российской Федерации от 26.03.2001.-№ 13.- Ст. 1251.

- Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации: Федеральный закон Российской Федерации №124 от 24.06. 1998 // Собрание законодательства РФ от 3.08.1998.- № 31.

- О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон Российской Федерации № 159 от 21.12. 1996 //Российская газета № 248 от 27.12. 1996, по состоянию на 7.08.2001// Российская газета от 15.08.2001

- О патронатном воспитании: Закон Оренбургской области N 364/340-П-ОЗ от 19.11.2001// Южный Урал от 24.11.2001.-№26

- Об оплате труда приемных родителей и льготах, предоставляемых приемной семье в Оренбургской области: Закон Оренбургской области №104/26-ОЗ от 8.06.1997 //Бюллетень Законодательного Собрания от 25.06.1997.

- О первоочередных мерах по улучшению положения детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Постановление Правительства Российской Федерации №374 от 14.05. 2001 //Собрание законодательства Российской Федерации от 21.03. 2001.-№ 21.- Ст. 2087.

- Об утверждении примерных положений о специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации: Постановление Правительства Российской Федерации N 896 от 27.11.2000 // Собрание законодательства Российской Федерации от 4.12. 2000.- № 49.- Ст. 4822.

- О приемной семье: Постановление Правительства Российской Федерации № 829 от 17.06.1996// Собрание законодательства Российской Федерации от 29.07.1996.-№ 31.- Ст. 3721.

- Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью: Постановление Правительства Российской Федерации № 542 от 1.03. 1996// Собрание законодательства Российской Федерации от 6.05.1996.-№ 19.- Ст. 2304.

- О совершенствовании деятельности дома ребенка: Приказ Минздрава Российской Федерации №2 от 24. 01.2003// Здравоохранение.- 2003.-№ 5.

- О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями опекунами (попечителями) или приемными родителями. Приказ Минздрава Российской Федерации № 332 от 10 .09.1996 // Российские вести от 17 .10 1996.-№197

- О медицинском освидетельствовании детей передаваемых на воспитание в семью: Приказ Минздравмедпрома Российской Федерации и

Минобразования Российской Федерации № 369, 641 от 25.12.1995// Российские вести от 24.04.1996.-№ 77.

- Об организации работы по передачи детей на воспитание в семью, организации работы по осуществлению опеки(попечительства) над детьми: Письмо Минобразования РФ № 483/28-5 от 29.05.2002 //Российская газета от 11.05.2002.

- Об оформлении трудовых отношений органов опеки и попечительства с приемными родителями: Письмо Минобразования Российской Федерации N 1293/28-5 от 29.10.2001 // Вестник образования России.-2001.-№ 22.-С.36.

- О защите жилищных прав несовершеннолетних: Письмо Мин образования № 09-М от 20.02.1995.

- Правила управления имуществом несовершеннолетних подопечных, хранения и отчуждения этого имущества. (удт. Минпросвещения РСФСР) от 30.09.69.

- О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 10 от 27.05.1998 //Российская юстиция.-1998.-№ 9.

-Азарова Е.Г. Пособие и льготы.// Российская юстиция.-1996.- № 10.- С.2-17.

- Бондов М.С. О детском доме семейного типа// Закон и право.-2001.- С.5-11.

- Косова О. Приемная семья: процедурные вопросы // Российская юстиция .-2000.-№2.-С.24-28.

- Курбацкий И.Н. Педагогическое и правовое толкование понятие «приемная семья» //Педагогика.-2002.-№5.-С. 35-40.

Михеева Л.Ю. Правовое регулирование опеки и попечительства.- М.: Палеотип.- 2002.-248с.

- Михеева Л.Ю. Институт опеки и попечительства в современных условиях// Государство и право.-2003.-№ 5.-С. 53-60.

- Михеева Л.Ю Правовое регулирование патронатного воспитания детей // Российская юстиция .-2003.-№7.-С.14-16.

- Невзоров А. Опека над несовершеннолетними -М., 1983.-120с.

- Саватеева Т. Родные среди чужих и чужие среди своих // Российская газета от 11.01.1995-6с.

- Сепура. И. Казенные дети подлежат возврату// Российская газета от 9.02.2001.-6с.

2.13 Тема 13 Правовое регулирование семейных отношений с участием иностранного элемента

Основные вопросы:

- 1) установление содержания норм иностранного семейного права и ограничение применения его норм в России;
- 2) правовое регулирование брачных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства;
- 3) правовое регулирование отношений между родителями и детьми и другими членами семьи с участием иностранного элемента;
- 4) правовое регулирование усыновления при наличии иностранного элемента.

Методические рекомендации

При подготовке первого вопроса темы студентам необходимо уяснить,, что источниками семейного коллизионного законодательства являются следующие законодательные акты: Конституция РФ, Семейный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ Закон РФ " О гражданстве, Федеральный план " О международных договорах РФ.", Всеобщая декларация прав человека, Минская конвенция " О правовой помощи по гражданским, уголовным и семейным делам.", Гагская конвенция по семейному праву, Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000г. " О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории РФ и контроле за ее осуществлением"

Студенты должны знать содержание вышеперечисленных нормативных актов.

Содержание норм иностранного семейного права устанавливается в соответствии с официальным толкованием, практикой применения, и доктриной соответствующего государства, правоприменительными органами при помощи Министерства юстиции или экспертов. Нормы иностранного семейного права не применяются, если их содержание противоречит основам правопорядка РФ.

При изучении второго вопроса темы - правового регулирования брачных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства необходимо уделить внимание законодательство, какого государства применяется при заключении брака на территории иностранного государства гражданами РФ между собой и иностранными гражданами, а также при заключении брака на территории РФ российских граждан с иностранцами, как решаются вопросы о применении законодательства при аналогичных ситуациях о признании брака недействительным и при определении личных и имущественных прав супругов.

Форма заключения брака на территории России независимо от гражданства будущих супругов определяется российским законодательством. Это значит, что брак должен заключаться только в органах записи актов гражданского состояния.

Порядок заключения браков на территории России, причем и в случае, если один из будущих супругов - иностранный гражданин или даже оба будущих супруга - иностранные граждане, происходит по законам России. Регистрация брака совершается в личном присутствии лиц, вступающих в брак, как правило, по истечении одного месяца со дня подачи ими заявления в органы записи актов гражданского состояния. Государственная регистрация

заключения брака производится в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния. Отказ в регистрации брака может быть обжалован в суд.

Условия заключения браков с иностранными гражданами на территории России определяются, в отличие от ранее действовавшего законодательства, для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого лицо является.

Наряду с применением законодательства страны гражданства вступающего в брак лица п. 1 ст. 156 СК предписывает применительно к условиям заключения брака иностранных граждан соблюдение требований и российского законодательства, а именно ст. 14 СК в отношении обстоятельств, препятствующих заключению брака. Что касается других условий заключения брака, предусмотренных СК, то соблюдения их в данном случае закон не требует.

Кодекс решает спорный вопрос о том, право какого государства должно применяться к условиям заключения брака лица, имеющего несколько гражданств. Установлено, что если одно из гражданств - российское, то применению подлежит законодательство РФ.

СК РФ допускает заключение браков между российскими гражданами и браков между российскими гражданами и иностранными гражданами или лицами без гражданства в компетентных органах иностранного государства. Эти браки признаются в России действительными при условии соблюдения законодательства государства места заключения брака.

Признание в России действительными заключенных за границей браков требует, согласно СК, соблюдения одного условия: должны отсутствовать предусмотренные Семейным кодексом обстоятельства, препятствующие заключению брака, кроме предписаний о брачном возрасте.

СК РФ предусматривает применение при расторжении в России браков российских граждан с иностранными гражданами, а также браков между иностранными гражданами российского законодательства.

Кодекс допускает расторжение брака российских граждан, проживающих за границей, в российском суде; это допускается и тогда, когда второй супруг является гражданином иностранного государства.

Вместе с тем российские граждане согласно СК РФ вправе расторгать браки за пределами России и в компетентных органах иностранных государств. Расторжение таких браков признается действительным в России. Правило ст. 160 СК следует понимать в том смысле, что речь идет и о браках между российскими гражданами, и о браках российских граждан с иностранными гражданами и лицами без гражданства.

СК РФ связывает признание в России иностранных решений о расторжении брака с необходимостью соблюдения органом, вынесшим решение, законодательства государства своей страны о компетенции и подлежащем применению праве. При невыполнении этого условия решение может оказаться в России непризнанным.

Правам и обязанностям супругов регулируются законодательством государства, на территории которого супруги имеют совместное место жительства. Устанавливаются дополнительные коллизионные нормы на случай, когда супруги не имеют или никогда не имели совместного места жительства. При отсутствии совместного места жительства применяется законодательство государства, на территории которого супруги имели последнее совместное место жительства; если же супруги никогда не имели совместного места жительства, российские суды применяют российское законодательство.

Допускается избрание законодательства, подлежащего применению к брачному договору или соглашению супругов об уплате алиментов друг другу, самими супругами. Право избрания законодательства принадлежит не всем супружеским парам, а лишь тем, которые не имеют общего гражданства или совместного места жительства. Брачные договоры и соглашения об уплате алиментов супругов, имеющих общее гражданство или совместное место жительства, определяются в соответствии с общими правилами СК; при отсылке этих правил к российскому законодательству подлежат применению нормы гл. 8 и 16 СК.

Рассматривая третий вопрос о правовом регулировании отношений родителей и детей и других членов семьи при наличии иностранного элемента необходимо изучить, какое законодательство применяется при установлении и оспаривании отцовства и материнства; при определении прав и обязанностей родителей и детей, как личных, так и имущественных; при определении алиментных обязанностей членов семьи.

Установление и оспаривание отцовства (материнства) определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению.

Порядок установления и оспаривания отцовства (материнства) на территории Российской Федерации определяется законодательством Российской Федерации.

Алиментные и другие права и обязанности родителей и детей подчиняются согласно ст. 163 СК законодательству государства, на территории которого они имеют совместное место жительства.

Когда стороны не имеют совместного места жительства и проживают в разных государствах, их права и обязанности определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок.

Права и обязанности родителей и детей, включая алименты на детей, в интересах ребенка могут иметь и иное решение вопроса: по требованию истца может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок. Данная норма относится, как видно, к случаям, когда ребенок, имеющий гражданство одного государства, проживает на территории другого.

Законодательство страны места проживания ребенка связывается с наличием требования (просьбы) об этом применении истца. Отсюда следует, что при отсутствии такого требования суд не должен отступать от основных коллизионных правил СК. Закон гласит также не об обязанности суда

применять по требованию истца законодательство страны места жительства ребенка, а лишь о возможности такого применения.

По смыслу закона должен приниматься во внимание тот факт, что законодательство страны места жительства ребенка действительно более благоприятно для ребенка. Здесь могут учитываться: способ взыскания алиментов (в процентном отношении к заработной плате ответчика или в твердой денежной сумме); сроки взыскания (до достижения 18 лет или до достижения экономической самостоятельности, как это принято в ряде стран); характер личных неимущественных отношений родителей и детей и т.п.

Гражданство того или иного государства, с которым СК связывает решение вопроса о подлежащем применению законодательстве, должно определяться на момент вынесения решения. Поэтому если ребенок, являющийся по рождению гражданином одного государства, к моменту вынесения решения станет гражданином другого государства, определяющим следует считать это последнее гражданство.

По общему правилу усыновления при наличии иностранного элемента регулируется законодательством гражданином, которого является усыновитель.

Постановлением Правительства РФ от 28 марта 2000 г. "О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением" предусмотрена возможность выдачи разрешения на открытие представительств некоммерческим иностранным организациям, осуществляющим деятельность по усыновлению на территории своего государства не менее 5 лет на момент подачи заявления об аккредитации.

При этом иностранная организация, желающая открыть представительство на территории Российской Федерации, обязана представить копию учредительных документов, сведения о ее некоммерческом статусе, организационной структуре, персонале, копию лицензии, подтверждающей полномочия по осуществлению деятельности по усыновлению детей, рекомендательное письмо компетентного органа государства местонахождения иностранной организации, сведения о главе представительства и его персонале и т.д.

Предусмотрены основания для отказа в аккредитации представительства иностранного государства, продлении ее срока или досрочном прекращении в случае представления недостоверной информации о своей деятельности, при наличии негативной информации о деятельности иностранных организаций или их представительств и т.д.

Студентам при подготовке четвертого вопроса необходимо изучить особенности такого усыновления, пользуясь следующими законодательными актами как Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000г. О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории РФ". Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000 г. N 267 "О Межведомственной комиссии по вопросам усыновления (удочерения) иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Российской Федерации"

Нормативные акты и литература:

- Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.
- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.1994 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 1994.-№ 2 .-С. 101.
- Декларация прав ребенка от 20.11.1989.
- Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996./ на состояние 02.01 2000// Российская газета 6.01. 2000
- Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.
- О Межведомственной комиссии по вопросам усыновления (удочерения) иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Российской Федерации: Постановление Правительства Российской Федерации № 267 от 28.03.2000 // Российская газета от 13.04. 2000.- № 72 .
- О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением: Постановление Правительства Российской Федерации №268 от 28 .03.2000. //Собрание законодательства Российской Федерации от 3 .04.2000.- N 14.- Ст. 1501.
- Анисимов В., Организационная подготовка к рассмотрению дел об усыновлении детей иностранцами //Российская юстиция. -1999.- №7.-С.48-52.
- Дзугаева А.З. Усыновление детей – граждан Российской Федерации иностранными гражданами // Юридический мир.-1998.-№ 11-12.-С.27-29.
- Дюжева О.А. Проблемы законодательства о международном усыновлении // Государство и право.-1995.-№6.-С.40-47.
- ЗавражновВ. Усыновление иностранцами детей - российских граждан //Российская юстиция.- 2001.-№ 7.-С.21.-25.
- Кузнецова И.М. Новое в порядке усыновления детей// Журнал российского права.-1997.-№1.-С.108-114.
- Нечаева А. Усыновление детей иностранцами в Российской Империи // Российская юстиция.-2002.-№10.-С.63-65.
- Орлова Н.Б. Брак и семья в международном частном праве.- М., 1996.- 84с.
- Паршуткин В., Львова Е., Особенности рассмотрения судами дел об усыновлении (удочерении) детей иностранцами //Российская юстиция- 1998.- №1 .-С.41-47.

3 Вопросы для самопроверки знаний

Раздел 1 Введение в курс "Семейное право"

- раскройте существующие точки зрения относительно предмета семейного права;
- дайте определение понятия " семья";
- назовите функции семьи;
- раскройте понятие семьи как науки
- является ли семья предметом правового регулирования?
- сформулируйте понятие метода семейного права;
- перечислите функции семейного права;
- назовите основные принципы семейного права.

Раздел 2 Семейное законодательство и история развития семейного права

- раскройте взаимосвязь семейного и гражданско-процессуального законодательства;
- роль Петра I в развитии русского семейного права;
- назовите основные положения Кодекса законов о браке, семье и опеке;
- правила действия семейного законодательства во времени;
- какие полномочия субъектов РФ в регулировании семейных отношений;
- назовите основные федеральные законы, регулирующие семейно-правовую сферу.

Раздел 3 Семейные правоотношения

- укажите как классифицируются семейные правоотношения;
- дайте понятие семейных правоотношений и назовите их специфические черты;
- какие категории дееспособности существуют в семейном праве? Совпадают ли они с гражданской дееспособностью?
- что такое юридические факты?
- дайте понятие терминам " событие", "свойство";
- сроки и их виды в семейном праве. Исковая давность;
- в чем заключаются особенности осуществления семейных прав и обязанностей?
- в чем проявляется отличие мер ответственности от мер защиты в семейном праве;
- какие презумпции семейного права Вы знаете?

Раздел 4 Брачные правоотношения

- юридические признаки брака;
- назовите правовые последствия снижения брачного возраста;
- что такое фактический брак?
- назовите условия заключения брака и ограничения при заключении брака?
- какими органами осуществляется прекращение брака;
- чем отличается расторжение брака от прекращения?
- основания и порядок признания брака недействительным;
- как сказывается на правах ребенка признания брака недействительным;
- перечислите основания санации недействительного брака;
- какой брак следует считать фиктивным?

Раздел 5 Личные и имущественные правоотношения супругов

- какие отношения между лицами состоящими в браке , принято называть личными неимущественными?
- какие существуют классификации норм регулирующих личные неимущественные права и обязанности супругов?
- какой правовой режим совместной собственности супругов? Право совместной собственности супругов членов крестьянско-фермерского хозяйства;
- каков порядок владения, пользования и распоряжения общим имуществом супругов?
- укажите основания трансформации личного имущества супругов в общее.;
- являются ли драгоценности предметы роскоши, приобретенные в течение брака за счет общих денежных средств супругов личным имуществом того супруга, который их носит?
- раскройте содержание соглашения о разделе совместного имущества супругов;
- назовите вопросы, разрешаемые судом при разделе общего имущества супругов.
- какими признаются доли каждого из супругов в общем имуществе? В каких случаях суд вправе отступить от начал равенства?
- каковы гарантии защиты имущественных прав кредиторов ?
- дайте понятие брачного договора.
- перечислите основные элементы брачного договора.
- какие условия не могут быть включены в условия брачного договора?
- назовите основания изменения и расторжения брачного договора.
- какова ответственность супругов по обязательствам при наличии брачного договора?
- с какого момента, и по каким основаниям прекращает действие брачный договор?

Раздел 6 Правоотношения родителей и детей

- раскройте порядок установления отцовства в судебном порядке;
- как происходит установление отцовства в случае смерти предполагаемого отца?
- какие доказательства принимает суд во внимание при установлении отцовства?
- установлен ли срок исковой давности для оспаривания записи об отце ребенка?
- перечислите личные права ребенка;
- жилищные права ребенка;
- в чем заключается право ребенка на защиту его прав и законных интересов?
- раскройте принцип раздельности имущества родителей и детей;
- раскройте виды прав и обязанностей родителей;
- в чем состоит особенность обязанности воспитывать своих детей?
- какие споры относятся к категории споров, связанных с воспитанием детей?
- раскройте основания лишения родительских прав;
- в чем проявляется злоупотребление родительскими правами?
- кто имеет право на предъявление иска о лишении родительских прав?
- в каких случаях суд может отказать в восстановлении родительских прав?
- каковы правовые последствия ограничения родительских прав?
- в каких случаях закон допускает немедленное отобрание ребенка у родителей?

Раздел 7 Алиментные обязательства

- раскройте понятие алиментного обязательства;
- в каких формах родители предоставляют содержание своим детям?
 - как определяется размер дополнительных расходов на детей?
- назовите основания освобождения совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты алиментов на своих родителей;
 - раскройте порядок заключения, расторжения, изменения алиментного соглашения;
- как определяется задолженность по алиментам?
- какие существуют основания прекращения алиментной обязанности;
- какие обязанности возлагаются на администрацию организации по месту работы плательщика алиментов на основании исполнительных документов?

Раздел 8 Формы устройства детей оставшихся без попечения родителей

- как государство защищает права и интересы детей, оставшихся без попечения родителей?

- функции органов опеки и попечительства по защите прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей;
- что учитывается при выборе форм устройстве ребенка, оставшихся без попечения родителей?
- в чем заключается значение усыновления?
- дайте понятие усыновления;
- в отношении, каких детей возможно усыновление?
- каков порядок рассмотрение дел об усыновлении?
- перечислите требования, предъявляемые к усыновителям;
- как охраняется тайна усыновления?
- назовите лиц, обладающих правом требовать отмены усыновления;
- раскройте порядок отмены усыновления;
- возможна ли отмена усыновления в отношении усыновленного достигшего восемнадцатилетнего возраста?
- назовите правовые последствия отмены усыновления;
- нормами, каких отраслей права регулируются опека и попечительство над несовершеннолетними детьми?
- укажите цель установления опеки и попечительства;
- какие органы осуществляют функции по опеки и попечительству над несовершеннолетними детьми?
- перечислите права детей, находящихся под опекой и попечительством;
- могут ли опекуны (попечители) быть назначены без их согласия?
- назовите требования, предъявляемые к опекунам и попечителям;
- перечислите основания прекращения опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми?
- дайте определение приемной семье;
- перечислите источники правового регулирования отношений, связанных с возникновением и существованием приемной семьи;
- расскажите о порядке образования приемной семьи;
- назовите субъектов договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью;
- раскройте содержание договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью;
- назовите основания прекращения договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью;
- правила организации детского дома семейного типа;
- специализированные учреждения для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации;

Раздел 9 Правовое регулирование семейных отношений с иностранным элементом.

- каким законодательством определяется форма и порядок заключения брака иностранных граждан и лиц без гражданства на территории РФ?
- условия заключения брака иностранных граждан и лиц без гражданства на территории РФ.
- при наличии, каких условий в РФ признаются действительными браки, заключенные за пределами территории РФ между гражданами РФ, между ними и иностранными гражданами и лицами без гражданства, а также браки иностранных граждан и лиц без гражданства?
- правила расторжения брака с иностранным элементом;
- каким законодательством регулируется брачный договор и соглашения об уплате алиментов на содержание супругов?
- какое законодательство применяется при установлении и оспаривание отцовства?
- законодательством, какого государства регулируются права и обязанности родителей и детей?
- законодательством, какого государства регулируется установление и отмена усыновления иностранными гражданами и лицами без гражданства ребенка-гражданина РФ?
- назовите ограничения усыновления с иностранным элементом, предусмотренные п.2ст.165 СК РФ;
- как осуществляется защита прав и законных интересов детей –граждан РФ, усыновленных усыновления иностранными гражданами и лицами без гражданства?
- деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории РФ;
- как осуществляется контроль за деятельностью органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории;
- раскройте способы установления содержание норм иностранного семейного права;
- какие существуют пределы ограничения применения норм иностранного семейного права?

4 Тесты контроля качества усвоения дисциплины

Тест 1 Какие из перечисленных положений не являются принципами семейного права?

Варианты ответа:

- 1) добровольность брачного союза;
- 2) приоритет семейного воспитания;
- 3) ограничение прав граждан при вступлении в брак.

Тест 2 В отношении каких лиц предусмотрено действие принципа обеспечения приоритетной защиты прав и интересов?

Варианты ответа:

- 1) в отношении мужчин;
- 2) в отношении нетрудоспособных членов семьи;
- 3) в отношении нетрудоспособных и несовершеннолетних членов семьи.

Тест 3 В чьем ведении находится семейное законодательство?

Варианты ответа:

- 1) исключительном ведении РФ;
- 2) в исключительном ведении субъектов РФ;
- 3) в совместном ведении РФ и ее субъектов.

Тест 4 На какие из указанных требований распространяется срок исковой давности?

Варианты ответов:

- 1) на требования об установлении отцовства;
- 2) на требование о признании фиктивного брака недействительным;
- 3) на требование о разделе имущества после расторжения супругами брака.

Тест 5 С какими из перечисленных родственников не может быть заключен брак в Российской Федерации?

Варианты ответов:

- 3) усыновленным юношей и дочерью сестры усыновителя этого юноши;
- 4) братом и сестрой, имеющим общего отца;
- 3) двоюродным братом и сестрой.

Тест 6 Какой брачный возраст установлен законодательством Российской Федерации ?

Варианты ответа:

- 1) 21 год;
- 2) 16 лет;
- 3) 18 лет.

Тест 7 Что означает понятие «родство»:

Варианты ответа:

- 1) это общественная связь, возникающая между двумя лицами;
- 2) это кровная связь лиц происходящих один от другого или от общего предка;
- 3) это союз, заключенный с соблюдением определенных правил, установленных законом.

Тест 8 Предусмотрено ли в семейном кодексе РФ понятие брака?

Варианты ответа:

- 1) да;
- 2) нет;
- 3) понятие брака предусмотрено в иных нормативных актах.

Тест 9 Допускается ли в Российской Федерации заключение брака через представителей ?

Варианты ответа:

- 1) нет;
- 2) только в исключительных случаях;
- 3) да.

Тест 10 Что означает понятие «фиктивный брак»?

Варианты ответа:

- 1) брак, заключенный без цели создания семьи;
- 2) брак, заключенный, по религиозным обрядам;
- 3) брак, заключенный на неопределенный срок.

Тест 11 В каких случаях брак можно расторгнуть без согласия супруга в органах записи актов гражданского состояния независимо от наличия несовершеннолетних детей ?

Варианты ответа:

- 1) если супруг признан судом безвестно отсутствующим;
- 2) если место жительства супруга не удается установить в течение 1 года;
- 3) если супруг осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок 1 год.

Тест 12 Как осуществляется владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов?

Варианты ответа:

- 1) по обоюдному согласию супругов и их детей;
- 2) по обоюдному согласию супругов и их родителей;
- 3) по обоюдному согласию супругов.

Тест 13 Какой срок исковой давности предусмотрен СК РФ для требований одного из супругов о признании сделки, заключенной другим супругом недействительной?

Варианты ответа:

- 1) 6 месяцев;
- 2) 1 год;
- 3) 3 года.

Тест 14 Что понимается под законным режимом имущества супругов?

Варианты ответа:

- 1) режим общей совместной собственности;
- 2) режим общей долевой собственности;
- 3) режим раздельной собственности.

Тест 15 Какие условия не могут содержаться в брачном договоре?

Варианты ответа:

- 1) права и обязанности супругов в отношении детей;
- 2) условия по взаимному содержанию супругов;
- 3) условия, определяющие режим имущества супругов;

Тест 16 Обязан ли супруг уведомлять своего кредитора о заключении брачного договора?

Варианты ответа:

- 1) не обязан;
- 2) обязан уведомлять о заключении брачного договора и его условиях;
- 3) обязан уведомлять о заключении брачного договора.

Тест 17 В течение, какого срока действует презумпция отцовства супруга матери в отношении ребенка, родившегося после расторжения брака супругов?

Варианты ответа:

- 1) после расторжения брака такая презумпция не действует;
- 2) в течение одного года с момента расторжения брака;
- 3) в течение 300 дней с момента расторжения брака.

Тест 18 При каких условиях возможно установление отцовства по заявлению только отца ребенка?

Варианты ответа:

- 1) до рождения ребенка;
- 2) если мать не дает согласие на добровольное установление отцовства;
- 3) место нахождения матери неизвестно.

Тест 19 С какого возраста при изменении фамилии и (или) имени ребенка его мнение обязательно?

Варианты ответа:

- 1) с 10 лет;
- 2) с 14 лет;
- 3) с момента, когда ребенок может логично и обосновано высказать свое мнение.

Тест 20 Какие правоотношения не прекращаются после лишения родительских прав?

Варианты ответа:

- 1) право быть наследником после смерти ребенка;
- 2) отношения по уплате алиментов;
- 3) право на общение с ребенком.

Тест 21 Какие из обстоятельств не являются основанием для лишения родительских прав?

Варианты ответа:

- 1) злоупотребление родительскими правами;
- 2) совершение умышленного преступления против собственности;
- 3) жестокое обращение с детьми

Тест 22 Каков порядок лишения родительских прав?

Варианты ответа:

- 1) административный;
- 2) договорной;
- 3) судебный.

Тест 23 Могут ли алименты быть предметом залога?

Варианты ответа:

- 1) да;
- 2) нет;
- 3) могут, при наличии особых обстоятельств.

Тест 24 Какая форма алиментного соглашения предусмотрена семейным законодательством?

Варианты ответа:

- 1) простая письменная;
- 2) нотариально удостоверенная;
- 3) в зависимости от воли субъектов правоотношения может быть простой письменной или нотариально удостоверенной.

Тест 25 До какого возраста уплачиваются алименты на детей?

Варианты ответа :

- 1) до 16 лет;
- 2) до 18 лет;
- 3) до окончания ребенком учебы, но не более, чем до 24 лет.

Тест 26 В каких случаях суд может освободить бывшего супруга от уплаты алиментов в отношении другого супруга?

Варианты ответа:

- 1) если алиментополучатель стал нетрудоспособным в результате злоупотребления спиртными напитками или наркотиками;
- 2) если супруги пребывали в браке в течение продолжительного срока;
- 3) если алиментоплательщик нетрудоспособный.

Тест 27 На кого возлагается защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей?

Варианты ответа:

- 1) суд;
- 2) органы опеки и попечительства;
- 3) органы внутренних дел.

Тест 28 Какие органы принимает решение об усыновлении?

Варианты ответа:

- 1) суд;
- 2) органы опеки и попечительства;
- 3) органы внутренних дел.

Тест 29 Какие лица могут быть усыновителями?

Варианты ответа :

- 1) лица, признанные судом недееспособными или ограниченно недееспособными;
- 2) лица, которые на момент установления усыновления имеют доход, обеспечивающий усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте Российской Федерации;
- 3) лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям.

Тест 30 С какого возраста требуется согласие ребенка на усыновление ?

Варианты ответа :

- 1) 16 лет;
- 2) 14 лет
- 3) 10 лет.

Тест 31 Какое максимальное количество детей, включая родных и усыновленных, может быть в приемной семье?

Варианты ответа:

- 1) 8 детей;
- 2) любое количество;
- 3) не более 12 детей.

Тест 32 В каких случаях возникают отношения, аналогичные родительским?

Варианты ответа :

- 1) в случае усыновления ребенка;
- 2) в случае передачи ребенка в приемную семью;
- 3) в случае установления над ребенком опеки и попечительства.

Тест 33 Может ли иностранный гражданин, будучи недееспособным, зарегистрировать брак в нашей стране, если законодательство его страны не запрещает ему это?

Варианты ответа:

- 1) нет;
- 2) да;
- 3) да, если у него нет других заболеваний.

5 Вопросы к зачету по Семейному праву

- 5.1 Предмет семейного права.
- 5.2 Метод семейного права.
- 5.3 Источники и принципы семейного права.
- 5.4 Семья как социально правовое явление. Понятие и функции семьи.
- 5.5 Семейное право как наука и учебная дисциплина.
- 5.6 Соотношение семейного права и иных отраслей права.
- 5.7 Структура семейных правоотношений.
- 5.8 Основания возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений.
- 5.9 Понятия и виды семейных правоотношений.
- 5.10 Осуществление семейных прав. Пределы осуществление семейных прав.
- 5.11 Презумпция, фикция и фиктивность в семейно-правовой сфере.
- 5.12 Формы и способы защиты семейных прав.
- 5.13 Понятие, признаки и правовая природа брака. Формы брака.
- 5.14 Условия заключения брака. Препятствия к заключению брака.
- 5.15 Условия порядок и правовые последствия признания брака недействительным.
- 5.16 Санация недействительного брака.
- 5.17 Административный порядок расторжения брака.
- 5.18 Расторжение брака в судебном порядке.
- 5.19 Личные права и обязанности супругов.
- 5.20 Законный режим имущества супругов. Личная собственность супругов.
- 5.21 Раздел общего имущества супругов.
- 5.22 Понятие и значение брачного договора. Договорной режим имущества супругов.
- 5.23 Содержание брачного договора.
- 5.24 Основания изменения и расторжения брачного договора. Признание брачного договора недействительным.
- 5.25 Ответственность супругов по обязательствам.
- 5.26 Установление материнства и отцовства (презумпция отцовства).
- 5.27 Добровольное установление отцовства.
- 5.28 Установление отцовства в судебном порядке.
- 5.29 Установление отцовства и материнства при рождении ребенка методом искусственной репродукции.
- 5.30 Личные неимущественные права ребенка.
- 5.31 Имущественные права ребенка.
- 5.32 Права и обязанности родителей.
- 5.33 Основания и порядок лишения родительских прав.
- 5.34 Правовые последствия лишения родительских прав.
- 5.35 Восстановление в родительских правах.
- 5.36 Основания, порядок и правовые последствия ограничения родительских прав.

- 5.37 Споры между родителями связанные с воспитанием детей. Постановление Верховного суда от 27 мая 1998 " О применении семейного законодательства при разрешении споров связанных с воспитанием детей".
- 5.38 Понятие и признаки алиментного обязательства.
- 5.39 Алиментные обязательства второй очереди.
- 5.40 Обязанность родителей по содержанию несовершеннолетних детей
- 5.41 Обязанность родителей по содержанию совершеннолетних нетрудоспособных детей.
- 5.42 Обязанность детей по содержанию родителей.
- 5.43 Алиментные обязательства супругов и бывших супругов.
- 5.44 Алиментное соглашение.
- 5.45 Основания изменения, расторжения алиментного соглашения. Признание алиментного соглашения недействительным.
- 5.47 Основания и порядок взыскания алиментов в судебном порядке.
- 5.48 Гарантии полной и своевременной уплаты алиментов.
- 5.49 Основания изменения установленного размера алиментов. Основания освобождения от уплаты алиментов.
- 5.50 Прекращение алиментных обязательств.
- 5.51 Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей.
- 5.52 Понятие и порядок усыновления.
- 5.53 Условия усыновления. Тайна усыновления.
- 5.54 Правовые последствия усыновления ребенка.
- 5.55 Основание, порядок и правовые последствия отмены усыновления.
- 5.55 Понятие и порядок установления опеки и попечительства.
- 5.56 Опека и попечительство над детьми находящимися в воспитательных, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты.
- 5.57 Права и обязанности опекунов и попечителей.
- 5.58 Прекращение опеки (попечительства).
- 5.59 Понятие и порядок образования приемной семьи.
- 5.60 Содержание договора о передачи ребенка на воспитание в приемную семью.
- 5.61 Установление содержание норм иностранного семейного права и ограничение применения его норм.
- 5.62 Правовое регулирование заключения и расторжения брака при наличии иностранного элемента.
- 5.63 Правовое регулирование алиментной обязанности при наличии иностранного элемента.
- 5.64 Правовое регулирование личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей супругов при наличии иностранного элемента.
- 5.65 Правовое регулирование усыновления при наличии иностранного элемента.
- 5.66 Правовое регулирование установления и оспаривания отцовства и материнства при наличии иностранного элемента.
- 5.67 Минская конвенция " О правовой помощи по гражданским, уголовным и семейным делам." от 4августа 1994г

5.68 Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000г. " О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории РФ и контроле за ее осуществлением.

5.69 Постановление Правительства РФ от 29 марта 2000г. " Правила передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществлению контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях на территории РФ"

5.70 Постановление Правительства РФ от 27 ноября 2000г. " Об утверждении примерного положения о специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации."

5.71 Постановление Правительства РФ от 19 марта 2001г. " Правила организации детского дома семейного типа."

5.72 Ф.З. РФ от 16 апреля 2001 г. " О государственном банке данных о детях оставшихся без попечения родителей"

Список использованных источников

- 1 Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета от 25. 12. 1993 .- N 237.
- 2 Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.1994 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 1994.-№ 2 .-С. 101.
- 3 Декларация прав ребенка от 20.11.1989.
- 4 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 138 от 14.11. 2002 // Российская газета от 20.11.2002.- № 220.
- 5 Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон № 195 от 30.12.2001 // Российская газета от 31.12.2001 .-№ 256.
- 6 Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон № 63 от 13.06.1996// Собрание законодательства РФ от 17 06. 1996. -№25.-Ст.294.
- 7 Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 //Российская газета от 27. 01. 1996./ на состояние 02.01 2000// Российская газета 6.01. 2000
- 8 Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994// Собрание законодательства РФ от 12.1994.- N 32.-Ст. 3301. На состояние 16.04 2001// Собрание законодательства РФ от 23.04. 2001.- N 17.-Ст. 1644.
- 9 О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон Российской Федерации № 44 от 16.04.2001// Российская газета от 20.04.2001.-№ 78.
- 100 детском доме семейного типа. Постановление Правительства Российской Федерации №195 от 19.03.2001 // Собрание законодательства Российской Федерации от 26.03.200.-№ 13.- ст. 1251.
- 110 детском доме семейного типа: Постановление Правительства Российской Федерации №195 от 19.03.2001 // Собрание законодательства Российской Федерации от 26.03.200.-№ 13.- Ст. 1251.
- 12 Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации: Федеральный закон Российской Федерации №124 от 24.06. 1998 // Собрание законодательства РФ от 3.08.1998.- № 31.
- 13 Об исполнительном производстве: Федеральный закон Российской Федерации № 119 от 21. 06.1997// Российская газета от 05. 08.1997 -№149
- 14 Об актах гражданского состояния: Федеральный закон № 143 от 15. 11. 1997// Собрание законодательства Российской Федерации от 24.11.1997.-№ 47.- Ст. 5340.
- 15 О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон Российской Федерации № 159 от 21.12. 1996 //Российская газета № 248 от 27.12. 1996, по состоянию на 7.08.2001// Российская газета от 15.08.2001
- 16 Об образовании: Федеральный закон Российской Федерации №12 от 13.01.1996 // Российская газета от 23.01.1996.-№13.

17 О патронатном воспитании: Закон Оренбургской области N 364/340-II-ОЗ от 19.11.2001// Южный Урал от 24.11.2001.-№26.

18 Об организации работы органов опеки и попечительства Оренбургской области: Закон Оренбургской области N 256/76-03 от 6 марта 1998 // Бюллетень Законодательного Собрания от 25.02. 1998.

19 Об оплате труда приемных родителей и льготах, предоставляемых приемной семье в Оренбургской области: Закон Оренбургской области №104/26-ОЗ от 8.06.1997 //Бюллетень Законодательного Собрания от 25.06.1997.

20 О первоочередных мерах по улучшению положения детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Постановление Правительства Российской Федерации №374 от 14.05. 2001 //Собрание законодательства Российской Федерации от 21.03. 2001.-№ 21.- Ст. 2087.

21 Об утверждении примерных положений о специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации: Постановление Правительства Российской Федерации N 896 от 27.11.2000 // Собрание законодательства Российской Федерации от 4.12. 2000.- № 49.- Ст. 4822.

22 Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства: Постановление Правительства Российской Федерации № 275 от 29.03.2000 //Собрание законодательства Российской Федерации от 10.04. 2000.- №15.-Ст. 1590.

23 О Межведомственной комиссии по вопросам усыновления (удочерения) иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Российской Федерации: Постановление Правительства Российской Федерации № 267 от 28.03.2000 // Российская газета от 13.04. 2000.- № 72 .

24 О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением: Постановление Правительства Российской Федерации №268 от 28 .03.2000. //Собрание законодательства Российской Федерации от 3 .04.2000.- N 14.- Ст. 1501.

25 О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которого производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей: Постановление Правительства Российской Федерации № 841 от 18.06.1996// Российская газета от 1.08. 1996.- N 144.

26 О приемной семье: Постановление Правительства Российской Федерации № 829 от 17.06.1996// Собрание законодательства Российской Федерации от 29.07.1996.-№ 31.- Ст. 3721.

27 Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью: Постановление Правительства Российской Федерации № 542 от 1.03.

1996// Собрание законодательства Российской Федерации от 6.05.1996.-№ 19.- Ст. 2304.

28 О совершенствовании деятельности дома ребенка: Приказ Минздрава Российской Федерации №2 от 24. 01.2003// Здравоохранение.- 2003.-№ 5.

29 О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями опекунами (попечителями) или приемными родителями: Приказ Минздрава Российской Федерации № 332 от 10 .09.1996 // Российские вести от 17 .10 1996.-№197

30 О медицинском освидетельствовании детей передаваемых на воспитание в семью: Приказ Минздравмедпрома Российской Федерации и Минобразования Российской Федерации № 369, 641 от 25.12.1995// Российские вести от 24 .041996.-№ 77.

31 Об организации работы по передачи детей на воспитание в семью, организации работы по осуществлению опеки(попечительства) над детьми: Письмо Минобразования РФ № 483/28-5 от 29.05.2002 //Российская газета от 11.05.2002.

32 Об оформлении трудовых отношений органов опеки и попечительства с приемными родителями: Письмо Минобразования Российской Федерации N 1293/28-5 от 29.10.2001 // Вестник образования России.-2001.-№ 22.-С.36.

33 О защите жилищных прав несовершеннолетних Письмо Мин образования № 09-М от 20.02.1995.

34 Правила управления имуществом несовершеннолетних подопечных, хранения и отчуждения этого имущества. (удт. Минпросвещения РСФСР) от 30.09.69.

35 О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации №15 от 5.11.1998// Библиотечка Российской газеты.-1998.-№ 34.

36 О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 10 от 27.05.1998 //Российская юстиция.-1998.-№ 9.

37 О применение судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 9 " от 4.07.1997// Российская газета от19.07.1997.- №138.

38 О применении судами Семейного кодекса при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов: Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации № 9 от 25.10.1996//Российская газета от 5.11.1996

39 Антакольская М.В. Семейное право – М.: Юристъ.- 2000.-366с.

40 БондовС.Н. Семейное право.-М.: ЮНИТИ-ДАНА.-2002.-319с.

41 Бондов С.Н. Брачный договор, -М., 2000.-93с.

42 Ворожейкин Е.М. Семейные правоотношения в СССР – М.; 1972-254с.

- 43 Веберс Я.Р. Правосубъектность граждан в гражданском и семейном праве. -Рига, 1976.-482с.
- 44 Данилин В.И Юридические факты в советском семейном праве – Свердловск.- 1989-274с.
- 45 Игнатенко А.А. Брачный договор, законный режим имущества - М.: Филинь.- 2000.-132с.
- 46 Еремичева И.А. Семейное право - М.: Щит и Меч.- 2000.-245с.
- 47 Ежов Ю.А. Брак и семья –М., 2000.-84с.
- 48 Кабышев О.А. Усыновление. Опекa и попечительство над несовершеннолетними детьми. - М., 1998.-102с.
- 49 Королев Ю.А. Семейное право России -М.: Юридическая литература.- 1999.-336с.
- 50 Кузнецов И.М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации.-М.: Юристъ.-2000.-568с.
- 51 Максимович Л.Б. Брачный контракт: Комментарии. Разъяснения. - М., 1999.-93с.
- 52 Михеева Л.Ю. Правовое регулирование опеки и попечительства-М., 2002.- 248с.
- 53 Мейер Д.И. Русское гражданское право. Ч1. (по изданию 1902г.).- М.,1997.-389с.
- 54 Муратова С.А. Семейное право – М.: Юриспруденция.- 2001-384с.
- 55 Нечаева А.М. Семейное право. (Курс лекций.) - М.: Юристъ.- 2000.- 332с.
- 56 Победоновцев К.П. Курс гражданского права. - М., 2003.-689с.
- 57 Пчелинцева Л. М. Семейное право России –М.: НОРМА –ИНФРА.- 2003.-663с.
- 58 Пчелинцева Л. М. Комментарии к семейному кодексу РФ –М.: Юристъ,2001.-527с.
- 59 Рузакова О.А. Семейное право.-М.: Право и закон.- 2003.-256с.
- 60 Тапейцина Порядок взыскания алиментов -М.: ПРИОР.- 2001.-108с.
- 61 Толстой Ю.К. Сергеев А.П. Гражданское право.Т.3. –М.: Проспект.- 2002.-624с.
- 62 Тарусина Н.Н. Семейное право М.: Проспект.- 2001.-56с.
- 63 Хадерка И. Вступление в брак. Правовые аспекты.- М.,1980.-39с.
- 64 Чефранова Е.А. Имущественные отношения в российской семье –М., 1997.-305с.
- 65 Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. –Тула: АВТОГРАФ.- .2002.- 326с.