Сапрыкин Кирим Николаевич. Представительство прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству Российской Федерации: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.03 / Сапрыкин Кирим Николаевич;[Место защиты: ФГУН Институт государства и права Российской академии наук], 2017.- 215 с.

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| |  |  |  |  |  |  | | --- | --- | --- | --- | --- | --- | | |  |  |  |  | | --- | --- | --- | --- | | |  | | --- | | **Содержание к диссертации**  Введение  **Глава I. Правовое регулирование представительства прав и интересов ребенка в РФ, Франции и Австрии (историко- и сравнительно-правовой аспекты) 15**  1.1. Становление и развитие отечественного гражданского и семейного законодательства о представительстве прав и интересов ребенка в РФ (историко-правовой аспект) .16  1.2. Представительство прав и интересов ребенка по законодательству РФ, Франции и Австрии (сравнительно-правовой аспект) 32  **Глава II. Понятие, виды, основания, пределы, субъекты и объекты представительства прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ 51**  2.1. Понятие и виды представительства прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ .51  2.2. Основания и пределы представительства прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ .68  2.3. Субъекты и объекты представительства прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ .96  **Глава III. Ответственность законных представителей за нарушение прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ 112**  3.1. Понятие и основания гражданско- и семейно-правовой ответственности законных представителей за нарушение прав и интересов ребенка 112  3.2. Меры гражданско-правовой ответственности законных представителей ребенка за нарушение его прав и интересов .125  3.3. Меры семейно-правовой ответственности законных представителей ребенка за нарушение его прав и интересов .152  Заключение .177  Библиографический список   * [Представительство прав и интересов ребенка по законодательству РФ, Франции и Австрии (сравнительно-правовой аспект)](http://www.dslib.net/civil-pravo/predstavitelstvo-prav-i-interesov-rebenka-po-grazhdanskomu-i-semejnomu.html#7693581) * [Основания и пределы представительства прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ](http://www.dslib.net/civil-pravo/predstavitelstvo-prav-i-interesov-rebenka-po-grazhdanskomu-i-semejnomu.html#7693582) * [Субъекты и объекты представительства прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ](http://www.dslib.net/civil-pravo/predstavitelstvo-prav-i-interesov-rebenka-po-grazhdanskomu-i-semejnomu.html#7693583) * [Меры гражданско-правовой ответственности законных представителей ребенка за нарушение его прав и интересов](http://www.dslib.net/civil-pravo/predstavitelstvo-prav-i-interesov-rebenka-po-grazhdanskomu-i-semejnomu.html#7693584)  Представительство прав и интересов ребенка по законодательству РФ, Франции и Австрии (сравнительно-правовой аспект) Е.В. Ерохина, исследуя семейно-правовое представительство, справедливо отметила, что «в древнем и дореволюционном праве России допускалось существование представительства одних членов семьи другими. Брачно-семейное право России того времени позволяет выделить следующие отличительные черты представительства в семейно-правовых отношениях: 1) направленность на действия не только в имущественной сфере, но и в лично-неимущественной; 2) представляемый и представитель находятся в родственных отношениях; 3) представляемый находится под властью представителя».5 Отношения в семье после принятия на Руси христианства регулировалось как светским законодательством, так и церковными нормами. Так, после принятия на Руси христианства регулирование опеки долгое время осуществлялось в большей мере не законодательными правилами, а церковными, основным источником которого был Номоканон, в последствии дополненный постановлениями русских князей и ставший называться Кормчая книга.  В настоящем параграфе исследуем светские правовые акты, регулирующие представительство прав и интересов ребенка. Вопрос о том, когда появилось первое упоминание о судебном представительстве является спорным,6 однако несомненным является то, что Русская Правда содержала нормы, посвященные управлению имуществом ребенка.  Так, «имущество малолетних детей после смерти отца находилось под управлением матери-вдовы».7 В соответствии со ст. 99 Русской Правды (Пространная редакция) если мать выйдет замуж, «то кто им ближии будеть, тому же дата на руце и с добытком и с домом, донеле же возмогуть; а товар дати перед людми; а что срезить товаром тем или пригостить, то то ему собе, а истый товар воротить им, а прикуп ему собе, зане кормил и печаловался ими; яже от челяди плод или от скота, то то все поимати лицемь; что ли будеть рестерял, то то все ему платити детем тем; аче же и отчим прииметь дети с задницею, то тако же есть ряд».8 Иными словами, ребенку назначался опекун, однако эти функции мог осуществлять и отчим. При этом на практике опекуны часто назначались отцом.9 Ответственность отчима за имущество ребенка предусматривалось, например, в ст. 105. Таким образом, «мать, опекун, отчим отвечали за имущество малолетних детей и несли материальную ответственность за его утрату».10 Из этого можно сделать вывод о том, что указанные лица заключали сделки, иные действия, связанные с имуществом ребенка, а соответственно и участвовали в судебных процессах в случае неисполнения обязательств стороной, причинения вреда имуществу. Представляется, что в силу этого следует признать наличие норм о законном представительстве уже в Русской Правде. Обращает на себя внимание то, что в законе не было указания на лицо, обязанное определять опекуна, а также возраст, по достижении которого опека прекращалась. В Русской Правде достаточно детально регулировалось представительство детей при возникновении наследственного правоотношения.  В случае перехода родительского дома к детям умершего их право было обременено правом пользования вдовы, которая пожизненно сохраняла право жить в доме покойного мужа, несмотря на возможные возражения детей (статья 102). Право вдовы не сохранялось, если она повторно выходила замуж (статья 93).  Если дети были малолетними, на вдову возлагалась обязанность сохранять имущество семьи до достижения детьми совершеннолетия (статья 101). Если же вдова вторично выходила замуж, то опекуном малолетних детей назначался один из близких родственников или отчим (статья 99). Опекун временно пользовался имуществом несовершеннолетних детей, все улучшения имущества он был обязан отдать детям по достижении ими совершеннолетия.  В развитие института судебного представительства существенную роль внесла Псковская судная грамота, принятая в 1397 году. Например, в ней указано, что «...жонки, или за детину, или за черьнца или за черницу, или который человек стар велми или глух, ино за тех пособнику бытии».11  М.А. Исаев предположил, что лица моложе 10 лет не могли вчинять иски,12 то есть быть истцами. Данный вывод основан на анализе Судебников 1497 и 1550 г.г.  О полномочиях родителей в отношении детей говорилось и в Соборном уложении 1649г. Например, оно предоставляло родителям право отдавать своих детей в услужение «в работу на урочные годы» или записывать вместе с собой детей в кабальное холопство.13 Вместе с тем, оно содержало и правила о дееспособности детей. Так, согласно ст. 5 главы XIV уложения «а которым людем исцом, или ответъчиком доведетца целовать крест, и ко кресту приводить самим, а людей у них нет, и те исцы и ответчики сами будут меньши дватцати лет, лет в пятнатцать, а переменитца им будет неким, и тем исцом и ответчиком по неволе крест целовать, и ко кресту приводить самим, хотя кто и меньши дватцати лет. А меньши пятинатцати лет никому креста не целовать, а целовати за них крест тем, кто за них в суде будет. А наемным людем и подставою креста не целовать, и ко кресту не приводить никоторыми делы».  В Указе о единонаследии 1714 г. предусматривалось, что у наследника недвижимого имущества, как по первенству, так и по духовной, у того и «движимаго имения части других в сохранении да будут до тех мест (до тех пор. - Ред.), пока его братья и сестры приспеют возраста своего, мужеской до семнадцати, а женской до семнадцати лет» (ст. 4).15 При этом на наследника возлагались и неимущественные обязанности в отношении своих братьев и сестер в указанный период: учить их грамоте, иным наукам. Основания и пределы представительства прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ Представителями ребенка, в соответствии с ГК Франции могут быть и другие лица, органы, организации.  Например, в ст. 350 ГК Франции указано, что признавая ребенка оставленным, суд этим же решением передает родительские права в отношении ребенка службе социальной помощи детям, учреждению или частному лицу, которые приняли ребенка или которым этот ребенок был вверен.  В силу ст. 375-3 ГК Франции в случае необходимости изъятия ребенка из той среды, где он находится, судья вправе постановить о передаче ребенка:1. Другому родителю; 2. Другому члену семьи или третьему лицу, достойному доверия; 3. Департаментской службе социальной помощи детям; 4. Службе или учреждению, имеющему право принимать детей на день или в другом порядке ухода за детьми; 5. Службе либо санитарному или воспитательному учреждению, общего или специального характера.  В соответствии со ст. 377 ГК Франции в случае явного отсутствия у родителей интереса к ребенку или если они не в состоянии осуществлять свои родительские права, полностью или частично, частное лицо, учреждение или департаментская служба социальной помощи детям, которая приняла ребенка, или же какой-либо член семьи также вправе обратиться к судье с целью передачи им родительских прав, полностью или частично.  Всеобщий гражданский кодекс Австрии от 01.06.1811г. (Далее- ГК Австрии)52 также содержит правила, касающиеся представительства прав и интересов ребенка, как отличные, так и схожие с отечественными.  Как и в большинстве развитых государств, в Австрии основными представителями прав ребенка являются его родители. Так, родители обязаны заботиться о несовершеннолетнем ребенке и воспитывать его, управлять его имуществом и по этим и другим вопросам представлять ребенка; забота и воспитание, а также управление имуществом включают в себя также законное представительство в этих сферах ( 144), однако в гражданском процессе только один из родителей уполномочен представлять ребенка; пока родители не договорились о том, что представителем будет другой родитель или пока суд согласно 176 не назначил представителем его или третье лицо, представителем является родитель, который совершил первое процессуальное действие ( 154a).  Забота о несовершеннолетнем ребенке особенно включает в себя сохранение физического благополучия и здоровья, а также непосредственное наблюдение и воспитание, в особенности развитие физических, интеллектуальных, душевных и нравственных сил, развитие задатков, способностей, наклонностей и возможностей развития ребенка, а также его школьное и профессиональное образование ( 146). Представляет интерес и подход австрийского законодателя к решению вопроса о медицинской помощи ребенку. Так, согласно 146c ГК Австрии согласие на медицинское вмешательство благоразумный и рассудительный несовершеннолетний ребенок может дать только самостоятельно; в случае сомнения, наличие благоразумности и рассудительности несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет предполагается. Если имеется недостаток в необходимой благоразумности и рассудительности, то необходимо получить одобрение лица, уполномоченного на заботу и воспитание [ребенка]. Отношения усыновителей и усыновленных ГК Австрии приравнены к правовым отношениям между родителями и детьми. ГК Австрии предусматривает участие законных представителей ребенка и его самого в процессе усыновления. Так, усыновление осуществляется на основании письменного договора между усыновителем и усыновляемым, а также разрешения суда, получаемого по заявлению одной из сторон договора. В случае, если суд разрешает усыновление, оно вступает в силу с момента согласования воли сторон договора. Если усыновитель после этого момента умирает, это не препятствует получению разрешения суда. Недееспособный усыновляемый ребенок заключает договор через своего законного представителя; представитель для этого не нуждается в одобрении суда. Если законный представитель отказывает в своем согласии [на заключение такого договора], то суд по заявлению усыновителя или усыновляемого должен дать свое согласие [вместо законного представителя], если нет обоснованных причин для отказа в даче согласия ( 179a).  В качестве правового последствия усыновления в ГК Австрии названо то, что между усыновителем и его потомством, с одной стороны, и усыновленным и его несовершеннолетним на момент вступления в силу усыновления потомством, с другой стороны, в момент усыновления возникают такие же права, которые возникают посредством происхождения [детей] в браке ( 182).  Представителями ребенка могут быть и опекуны. Опекунами являются лица, которые полностью или частично осуществляют уход и воспитание ребенка и с которыми существует или должна возникнуть связь, подобная отношениям между родителями по происхождению и их детьми. Они имеют право делать заявления в судебном процессе, касающемся личности ребенка ( 186). Субъекты и объекты представительства прав и интересов ребенка по гражданскому и семейному законодательству РФ Сущность законного представительства прав и интересов ребенка заключается в осуществлении его прав другими лицам либо одновременно ребенком и другими лицами, а в его основе, как справедливо отметила И.Ю. Пешина, «лежит идея о восполнении недостающей или отсутствующей дееспособности, содействии реализации прав и отстаивании интересов несовершеннолетнего. Вводя законного представителя, законодатель исходит из презумпции если не совпадения, то непротиворечивости интересов родителя (опекуна, попечителя) и ребенка».115  К сожалению, как показывает судебная практика, при осуществлении своих полномочий законные представители допускают всяческие нарушения прав и интересов ребенка: не совершают необходимые действия, в том числе, связанные с судебной защитой прав ребенка; совершают действия во вред ребенку; уклоняются от его воспитания и содержания.  В целях пресечения таких действий законодательство РФ предусматривает правила, ограничивающие полномочия законных представителей по представлению прав и интересов ребенка или лишающие их таких полномочий. Обстоятельства в виде запретов, лишений, ограничений являются препятствиями для участия законных представителей в осуществлении гражданских и семейных прав и интересов ребенка.  Препятствия для участия законного представителя в осуществлении прав и интересов ребенка могут быть связаны с применением к законному представителю мер семейно-правовой ответственности или иных ограничений в случаях, когда нет оснований для лишения родительских прав, однако введение таких препятствий необходимо в целях защиты прав и интересов ребенка.  Некоторые препятствия установлены для всех законных представителей. Например, в качестве препятствия для участия законного представителя в осуществлении гражданских и семейных прав и интересов ребенка, применительно к физическим лицам, являются нахождение законного представителя в местах лишения свободы, арест, признание недееспособным, длительная командировка.  Для отдельных законных представителей предусмотрены специальные препятствия.  Как известно, законными представителями ребенка являются его родители. С момента установления между родителями и ребенком юридической связи они обладают правом на участие в осуществлении прав и интересов ребенка. Вместе с тем, препятствиями для осуществления ими прав и интересов ребенка являются лишение родительских прав (ст. 69 СК РФ); ограничение родительских прав (ст. 73 СК РФ); отобрание ребенка при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью (ст. 77 СК РФ); временное лишение права представлять права и интересы ребенка (ст. 64 СК РФ).  Помимо родителей представлять интересы ребенка вправе усыновители. Усыновление как форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является приоритетной. Как справедливо отмечает И.Е. Манылов, «усыновление относится к делам особого производства, в результате которого устанавливаются правовые отношения между усыновляемыми и усыновителями. Эти отношения аналогичны родительским. В результате усыновления возникают наследственные, алиментные и другие правоотношения. С фактическими родителями у ребенка прекращаются отношения, за исключением некоторых случаев, предусмотренных п. п. 3, 4 ст. 137 СК РФ».116  Правовой статус усыновителей приравнен к правовому статусу родителей. Препятствиями для их участия в осуществлении семейных прав ребенка является применение к ним таких мер, как отобрание ребенка (ст. 77 СК РФ), лишение права представлять интересы ребенка (ст. 64 СК РФ); отмена усыновления (ст. 141 СК РФ).  В качестве препятствия для участия в осуществлении семейных прав и интересов ребенка опекунов (попечителей) можно назвать применение к ним таких мер, как отобрание ребенка (ст. 77 СК РФ) и прекращение опеки и попечительства (ст. 39 ГК РФ).  Препятствием для участия опекуна (попечителя) в осуществлении семейных прав и интересов ребенка может быть и противоречие интересов, не вызывающее необходимость применения к опекуну (попечителю) мер семейно-правовой ответственности.  Препятствием для участия опекуна (попечителя) может быть противоречие не только между интересами опекуна (попечителя) и подопечного, но и между интересами подопечных. Такая ситуация возможна в случаях, когда под опекой одного опекуна находятся несколько детей. В силу п. 10 ст. 10 Закона об опеке и попечительстве в случае возникновения противоречий между интересами подопечных одного и того же опекуна или попечителя при осуществлении ими законного представительства орган опеки и попечительства обязан назначить каждому из подопечных временного представителя для разрешения возникших противоречий. Меры гражданско-правовой ответственности законных представителей ребенка за нарушение его прав и интересов Доводы апелляционной жалобы В. были предметом тщательного исследования суда первой инстанции и обоснованно отвергнуты с приведением убедительных мотивов, с которыми соглашается судебная коллегия. При рассмотрении дела бесспорно установлено, что за время исполнения В. обязанностей опекуна несовершеннолетнего Г.И. имуществу опекаемого, вследствие бездействия ответчика, причинен вред обязанность по возмещению которого лежит на В.  Доводы ответчика о причинении материального ущерба имуществу опекаемого в результате коммунальных аварий, а также вследствие виновных действий иных лиц, также какими-либо доказательствами не подтверждены. Согласно ст. 12 ГПК РФ правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности сторон, в силу ст. 56 ГПК РФ каждая сторона обязана доказать те факты и обстоятельства, на которые ссылается как на основания своих требований и возражений. Из приведенных положений закона, следует, что стороны обязаны сообщить суду имеющие существенное значение для дела юридические факты, указать или представить доказательства, подтверждающие или опровергающие эти факты. Согласно материалам дела, ходатайства о допросе свидетелей, об оказании содействия в истребовании доказательств при рассмотрении дела ответчиком не заявлялись и на основе представленных доказательств, суд постановил решение, соответствующее нормам материального права.  Решение вопроса о возмещении истцу судебных вопросов судом первой инстанции произведено в соответствии с требованиями ст. 98 ГПК РФ.  Судебная коллегия полагает, что судом первой инстанции при разрешении спора правильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела, применены нормы материального и процессуального права, выводы суда соответствуют установленным по делу обстоятельствам, анализ представленных суду доказательств, их оценка подробно изложены в обжалуемом решении суда и являются правильными.  Каких-либо новых убедительных доказательств, ставящих под сомнение выводы суда, апелляционная жалоба не содержит. Доводы апелляционной жалобы В. фактически сводятся к несогласию с той оценкой, которую исследованным по делу доказательствам дал суд первой инстанции, в связи с чем не могут повлечь отмену решения. Оснований к переоценке установленных судом обстоятельств у Судебной коллегии не имеется, поэтому апелляционная жалоба не может быть удовлетворена».187  Обратим внимание на то, что согласие на совершение ребенком в возрасте от 14 до 18 лет на большинства сделок дают родители, усыновители, попечители. Вместе с тем, законные представители не всегда добросовестно исполняют данную обязанность: не изучают данные о контрагенте (личность, правовое положение); соотношение выполняемой ребенком работы по договору и его знаний, умений и навыков и так далее. Например, ребенок, обязанный по договору создать для компании веб-сайт, может не иметь специального образования, опыта выполнения подобной работы, а также материально-технической базы, необходимой для выполнения данной работы. Между тем, договором могут быть предусмотрены довольно короткие сроки выполнения работы, а за невыполнение работы в срок – уплата неустойки. Законные представители, обладая большим уровнем знаний, могли бы предусмотреть возможность причинения вреда от этой сделки имуществу ребенка, однако не проявили необходимой добросовестности и как следствие -ребенок понес убытки. Однако действующем законодательством Российской  Федерации не предусмотрена ответственность законных представителей за убытки, которые причинены ребенку сделкой, которая была одобрена ими. Особенности ответственности законных представителей, полномочия которых основаны на договоре, могут быть предусмотрены таким договором. К таким законным представителям можно отнести: опекунов, осуществляющих свои функции по договору, приемных родителей, патронатных воспитателей. Их ответственность перед ребенком может быть установлена и договором, к котором применяются общие правила об обязательствах.  Особое основание ответственности перед ребенком установлено и для органов опеки и попечительства.  Так, в соответствии со ст. 28 Закона об опеке и попечительстве вред, причиненный подопечному в результате незаконных действий или бездействия органов опеки и попечительства либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего законодательству акта органа опеки и попечительства, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством.  Данный порядок предусмотрен, в частности, ст. 1069 ГК РФ, в силу которого вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит возмещению. Вред возмещается за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования. | |  | |  | | |  | | |