

Подписано электронной подписью:
Вержицкий Данил Григорьевич
Должность: Директор КГПИ ФГБОУ ВО «КемГУ»
Дата и время: 2024-02-21 00:00:00
471086fad29a3b30e244c728abc3661ab35c9d50210dcf0e75e03a5b6fdf6436
Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего образования
Кемеровский государственный университет
Новокузнецкий институт (филиал)

Факультет истории и права

Кафедра государственно-правовых и гражданско-правовых дисциплин

МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ПО ИЗУЧЕНИЮ ДИСЦИПЛИНЫ

Б1.Б.29 Семейное право

Направление

40.03.01 Юриспруденция

Новокузнецк 2019

Косатенкова Е. И. Семейное право: методические указания по изучению дисциплины для студентов очной, очно-заочной и заочной форм, обучающихся по направлению 40.03.01 Юриспруденция (профили Гражданско-правовой, Уголовно-правовой) / Е. И. Косатенкова; НФИ КемГУ. – Новокузнецк, 2019 г.

Методические указания по изучению дисциплины включают методические рекомендации по освоению лекционного материала, по подготовке к практическим занятиям, по организации самостоятельной работы, по выполнению контрольной работы. Текст методических указаний представлен в авторской редакции.

Методические указания по изучению дисциплины утверждены на заседании кафедры государственно-правовых и гражданско-правовых дисциплин. (протокол № 04 от 20.11.2019 г.).

Зав. кафедрой ГПиГПД _____ / Ю.А. Горбуль



Методические рекомендации по освоению лекционного материала

Лекция – систематическое, последовательное изложение преподавателем учебного материала. Лекция предшествует практическим занятиям, поэтому ее основной задачей является раскрытие содержания темы, разъяснение ее значения, выделение особенностей изучения. В ходе лекции устанавливается связь с предыдущей и последующей темами, а также с другими учебными дисциплинами, определяются направления самостоятельной работы студентов.

В конце лекции преподаватель ставит задачи для самостоятельной работы, дает методические рекомендации по изучению нормативно-правовых актов, литературы, судебной практики, оптимальной организации самостоятельной работы, чтобы при наименьших затратах времени получить наиболее высокие результаты.

С целью успешного освоения лекционного материала по дисциплине рекомендуется осуществлять его конспектирование.

Механизм конспектирования лекции составляют:

- восприятие смыслового сегмента речи лектора с одновременным выделением значимой информации;
- выделение информации с ее параллельным свертыванием в смысловой сегмент;
- перенос смыслового сегмента в знаковую форму для записи посредством выделенных опорных слов;
- запись смыслового сегмента с одновременным восприятием следующей информации.

Далее приводятся методические рекомендации по освоению отдельных разделов дисциплины.

Раздел 1. Понятие и принципы семейного права

Приступая к изучению данного раздела, студент должен понимать, что термин «семейное право» используется для обозначения различного рода понятий.

Во-первых, о семейном праве говорят как о совокупности (системе) норм, регулирующих семейные отношения.

Во-вторых, иногда семейным правом называют совокупность (систему) нормативных актов, содержащих семейно-правовые нормы, т.е. семейное законодательство.

В-третьих, семейным правом именуют совокупность (систему) знаний о семейно-правовых явлениях, т.е. науку (семейное право как наука).

И наконец, в-четвертых, в учебных организациях преподается учебная дисциплина «Семейное право».

Предметом семейного права является совокупность (система) отношений, регулируемых соответствующей отраслью права (семейных отношений). Понятно, что характеристика такого рода социальных связей вряд ли возможна без определения ключевого понятия: что есть семья. Как представляется, с точки зрения юридической понятие «семья» не имеет и не

может иметь четкого и незыблемого содержания. Иное дело - определение круга членов семьи. В ст. 2 СК РФ к членам семьи отнесены: супруги, родители и дети (усыновители и усыновленные). Одновременно указывается, что семейное законодательство в случаях и пределах, предусмотренных законодательством, регулирует также отношения между другими родственниками и иными лицами и, кроме того, определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Отношения, входящие в предмет семейного права, характеризуются тем, что их субъектами являются лица физические. Вместе с тем семейное законодательство содержит ряд норм, «адресованных» иным лицам (например, органам опеки и попечительства).

Семейные отношения являются длящимися и, как правило, носят личный характер.

Семейное право регулирует неимущественные и имущественные отношения, складывающиеся между членами семьи и - в предусмотренных законом случаях - между иными лицами.

Характеризуя метод семейного права, т.е. способ воздействия семейного права на регулируемые им общественные отношения, прежде всего, необходимо обратить внимание на преобладание в семейном праве императивных норм, правил, предписывающих определенный вариант поведения. Конечно, возложение обязанности на кого-либо из участников семейных отношений означает одновременное наделение правом другого (других) участника, точно так же как предоставление субъективного права неизбежно предполагает несение кем-либо корреспондирующей с этим правом обязанности. Но в семейном праве во всех этих случаях субъекты лишены возможности выбирать варианты поведения - нет диспозитивности. Так, семейное законодательство исходит из принципа добровольности брачного союза мужчины и женщины. Однако условия и порядок заключения брака определены императивными нормами. Брак может быть прекращен путем его расторжения, т.е. по воле одного или обоих супругов. Но и здесь усмотрение в ряде случаев ограничивается императивными указаниями. Так, муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка. Расторжение брака в судебном порядке производится, если судом установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. Суд может принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения. В этих случаях усмотрение супругов находится под контролем суда. Нормы семейного законодательства о недействительности брака, естественно, императивные, точно так же как правила о законном режиме имущества супругов и об ответственности супругов по обязательствам. Императивными нормами регламентируется установление происхождения детей.

Большинство норм семейного права предписывают определенный вариант поведения, тем самым ограничивая усмотрение участников семейных отношений. В ряде случаев допускается вмешательство в дела

семьи суда, органов опеки и попечительства, что также ограничивает свободу выбора варианта поведения. Некоторые семейные права являются одновременно и обязанностями участников соответствующих отношений. Так, родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей.

Итак, метод семейного права может быть охарактеризован как императивный.

Безусловно, в семейном праве присутствуют и диспозитивные нормы, т.е. правила, допускающие возможность своей волей определять свое поведение, выбирать вариант поведения. Новейшее семейное законодательство отмечено усилением диспозитивного начала. Так, появилась возможность заключить брачный договор, соглашение об уплате алиментов и пр. Однако диспозитивность в семейном праве достаточно существенно отличается от обычного понимания диспозитивности. К примеру, диспозитивность в нормах обязательственного права проявляется в определении варианта поведения и допущении сторонам установить иное своим соглашением, либо в предоставлении возможности урегулировать отношения по усмотрению сторон, либо в указании ряда вариантов поведения, из которых можно осуществить выбор. Диспозитивность ограничена рамками, очерченными императивными нормами. И не более того. В семейном праве императивность имеет большее значение. И дело не только в количестве императивных норм. В семейном праве диспозитивность существует не только в пределах, определенных императивными нормами, но и под «контролем». Закон, допуская регулирование семейных отношений соглашением сторон (разрешая выбирать варианты поведения), опасается злоупотреблений (всех или отдельных участников соответствующих отношений), ущемления прав «слабого» участника семейных отношений (например, ребенка). Поэтому всякий раз предусматривается возможность игнорировать проявление диспозитивности. Так, брачным договором можно определить имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Однако суд может признать брачный договор недействительным не только по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом для недействительности сделок, но и «по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение». Допускается заключение соглашения об уплате алиментов. Но соглашение может быть признано недействительным, если его условия существенно нарушают интересы получателя алиментов. Таким образом, закон, допуская диспозитивность в регулировании семейных отношений, позволяет с учетом конкретных обстоятельств каждого конкретного дела игнорировать волю участников соответствующих отношений.

В результате оказывается, что диспозитивность в семейном праве «находится в подчинении» не только закона, но и судебного усмотрения (допускается последующий судебный контроль).

С учетом изложенного метод семейного права может быть определен как императивный с некоторым допущением диспозитивности, причем

диспозитивность (свобода выбирать вариант поведения, возможность действовать по своему усмотрению) может быть «перечеркнута» решением суда, т.е. заменена императивным указанием.

Основные начала семейного законодательства, или, что то же самое, принципы семейного права, представляют собой определенные начала, руководящие идеи, в соответствии с которыми осуществляется правовое регулирование семейных отношений.

Нормы, определяющие принципы правового регулирования семейных отношений, находятся в основании всех прочих семейно-правовых норм. Все нормы семейного законодательства подчинены основным началам, изложенным в ст. 1 СК РФ. Их необходимо учитывать при уяснении содержания всех правил, сформулированных в данном Кодексе, при толковании семейно-правовых норм, применении к семейным отношениям гражданского законодательства, применении семейного законодательства и гражданского законодательства к семейным отношениям по аналогии и т.д. и т.п.

Среди основных начал семейного законодательства названы:

- 1) необходимость укрепления семьи;
- 2) недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи;
- 3) обеспечение беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав;
- 4) обеспечение возможности судебной защиты семейных прав;
- 5) добровольность брачного союза мужчины и женщины;
- 6) признание только гражданского светского брака;
- 7) равенство прав супругов в семье;
- 8) приоритет семейного воспитания детей;
- 9) обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи;
- 10) недопустимость ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности.

Раздел 2. История отечественного семейного права

До принятия христианства в 988 г. брак и развод в языческой Руси были свободными, практиковались моногамные и полигамные связи, заключаемые покупкой или похищением невесты (в том числе и с ее согласия). С XI в. семейные отношения регулируются византийским церковным правом. Номоканон, дополненный актами русских князей, образовал Кормчую книгу - важнейший источник церковного и семейного права. Ее положения были восприняты Русской Правдой, Псковской Судной грамотой 1467 г. и Судебником 1497 г. Кормчая книга определяла брак как «...тайну от Христа Бога установленную, во умножение рода человеческого и в воспитание чад к славе Божьей в нерушимый союз любви и дружества и во взаимную помощь». В практике утвердился церковный брак с предшествующим обручением и с согласия родителей. Брачный возраст был

низким: для мужчин - 15, для женщин - 12 лет. Запрещались полигамные и междуродственные браки, браки между духовниками (родственниками по крещению). Развод разрешался при прелюбодеянии жены, при ее бесплодии, при безвестном отсутствии или уходе в монастырь супруга. В семье устанавливалась власть мужа и отца. С установлением татаро-монгольского ига развивается «теремное затворничество женщин». При смерти мужа жена получала «вдовый прожиток» - аналог пенсии по потере кормильца. Отметим, что вопросы алиментирования начали регламентироваться поздно - только с XV в.; до этого обязанности содержать членов семьи следовали из религиозных норм. Но основа для регулирования алиментных отношений была заложена еще ст. 99 Русской Правды (опекун детей обязан «...кормить и печаловаться ими»).

Соборное уложение 1649 г. детально регламентировало санкции за семейные преступления, закрепило статус законнорожденных детей, определило права родителей.

Петр I в начале XVIII в. реформировал семейное право, закрепив добровольность брака; заключение брака с согласия родителей, начальства (для военных), хозяев (для крепостных); обязательный экзамен для дворян, вступающих в брак. Повысился брачный возраст - 21 год (мужчины), 17 лет (женщины). С 1721 г. допускались браки православных и неправославных христиан (межконфессиональные браки были запрещены). В 1715 г. Артикул Воинский в ст. 176 закрепил обязанность виновного в прелюбодеянии лица содержать сожительницу и рожденного от него ребенка.

Свод законов Российской империи 1832 г. регламентировал семейные отношения в томе X (эти нормы действовали до 1917 г.). Акт установил брачный возраст для мужчин в 18 и для женщин в 16 лет, сохранил нормы о согласии родителей, начальства и хозяев на брак детей, военнотружущих и крепостных, расширил возможности для развода (прелюбодеяние, двоебрачие, безвестное отсутствие супруга более 5 лет, уход в монашество, ссылка на каторгу). Регламентировались основания недействительности брака (наильное заключение, сумасшествие, возраст супруга старше 80 лет, запрещенные степени родства). Власть мужа и отца уменьшается - он не мог физически наказывать жену, отдавать ее в монастырь; но место ее жительства, фамилия и социальный статус определялись по мужу. При разводе дети оставались с отцом. Определялся статус законных и незаконных детей (их права ограничивались). Принятый 03.06.1902 г. и включенный в Свод законов Закон «О внебрачных детях» закрепил положения о содержании внебрачных детей и о защите их прав. Свод законов регламентировал также алиментирование супругов, родителей и детей.

После Октябрьской революции законодательство изменяется. Декрет от 18.12.1917 «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов гражданского состояния» признал гражданский брак, уравнивал в статусе законных и незаконных детей. Декрет от 19.12.1917 «О расторжении брака» ввел в практику свободный развод в судебном или административном порядке.

Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве 1918 г. стал первой полноценной семейно-правовой кодификацией. Он закрепил светский брак, брачный возраст (мужчины - 18, женщины - 16 лет), уравнил имущественные права супругов в семье, признал алиментные права за мужем, раздельность супружеского имущества, закрепил свободный развод, уравнил в правах законных и незаконных детей, регламентировал лишение родительских прав, отменил усыновление. Статья 144 Кодекса дала суду право при невозможности установить отца внебрачного ребенка возложить расходы на его содержание на всех сожителей матери.

Кодекс законов РСФСР о браке, семье и опеке 1926 г. стал второй полноценной семейно-правовой кодификацией. Он признал юридическую силу за сожительством, ввел режим общей супружеской собственности, установил единый брачный возраст в 18 лет, вернул в практику усыновление, связал алиментными правами и обязанностями родителей и детей, супругов, братьев и сестер, иных членов семьи. Статья 32 дала суду право определять, кто именно из нескольких сожителей матери ребенка будет формально считаться его отцом.

Постановление ЦИК СССР и СНК СССР от 27.06.1936 «О запрещении аборт, увеличении материальной помощи роженицам, установлении государственной помощи многодетным, расширении сети родильных домов, детских яслей и детских садов, усилении уголовного наказания за неплатеж алиментов и о некоторых изменениях в законодательство о разводах» негативно повлияло на семейную сферу. Акт ввел уголовную ответственность за производство аборта для женщин и врачей, запретил разводы по одностороннему желанию, ввел долевой порядок взыскания алиментов, усилил уголовную ответственность за их неуплату (до 2 лет лишения свободы).

Указы Президиума Верховного Совета СССР от 08.07.1944 «Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания «Мать-героиня» и учреждении ордена «Материнская слава» и медали «Медаль материнства» и от 14.03.1945 «О порядке применения Указа Президиума Верховного Совета СССР от 08.07.1944 в отношении детей, родители которых не состоят между собой в зарегистрированном браке» запретили устанавливать отцовство по отношению к внебрачным детям, в свидетельствах о рождении в графе «отец» ставился прочерк. Значение вновь приобрел только зарегистрированный брак, процедура развода усложнилась (через суд, с опубликованием в печати).

В 1969 г. был принят Кодекс о браке и семье РСФСР, разработанный на базе Основ законодательства СССР и республик о браке и семье 1968 г. Кодекс признал юридическую силу за зарегистрированным браком, закрепил административный и судебный порядок развода, режим совместной супружеской собственности, равные права законных и внебрачных детей,

связал алиментными правами и обязанностями родственников первой и второй степени, регламентировал устройство детей, оставшихся без родителей.

В середине 1980-х гг. в практику вводится уплата алиментов по соглашению между плательщиком и получателем (Указ Президиума Верховного Совета СССР от 01.02.1985, Указ Президиума Верховного Совета РСФСР от 20.02.1985, Указ Президиума Верховного Совета СССР от 14.10.1986 и Указ Президиума Верховного Совета РСФСР от 19.11.1986 назывались одинаково – «О некотором изменении порядка взыскания алиментов на несовершеннолетних детей»).

К началу 1990-х гг. стала очевидной необходимость реформирования семейного законодательства в отношении норм об установлении отцовства, о решении споров в отношении детей, об алиментировании членов семьи.

Закон от 22.12.1994 «О внесении изменений и дополнений в Кодекс о браке и семье РСФСР» решил ряд подобных проблем и подготовил почву для принятия СК РФ (он начал действовать с 01.03.1995). Сегодня семейное право регламентируется комплексно - нормами СК РФ, ГК РФ, актов, принятых в соответствии с СК РФ. Основы семейного права заложены в Конституции РФ (ст. ст. 19, 38). Статья 72 Конституции РФ относит семейное законодательство к совместному ведению РФ и субъектов.

СК РФ признает только зарегистрированный брак, определяет права и обязанности супругов, порядок установления происхождения детей, права детей, права и обязанности родителей, алиментные отношения, порядок устройства детей, оставшихся без попечения родителей. СК РФ носит в целом диспозитивный характер, что проявляется в возможности устанавливать различные режимы супружеского имущества, заключать семейные соглашения, использовать гражданско-правовые аналогии при регулировании семейных правоотношений.

Раздел 3. Семейные правоотношения

Приступая к изучению данной темы, необходимо уяснить, что семейные правоотношения затрагивают ту сторону общественной жизни, которая связана с принадлежностью человека к семье. При этом семья понимается здесь и в социологическом, и в юридическом смысле. Она может быть основана:

- 1) только на браке (муж и жена);
- 2) на браке и родстве (родители и дети);
- 3) только на родстве (одинокая мать и дети, одинокий отец и дети);
- 4) на принятии детей на воспитание (отношения по усыновлению (удочерению), отношения по опеке и попечительству, отношения в приемной семье и т.п.).

На чем бы ни основывались эти отношения, они регулируются сходным образом: родители (усыновители, опекуны, попечители, воспитатели) и дети (родные, усыновленные, принятые под опеку, попечительство или на воспитание в приемную семью) обладают, по сути, одними и теми же правами, несут одни и те же обязанности.

Из сказанного следует, что семейные правоотношения - это в первую очередь взаимосвязи между членами одной семьи. Далее следуют отношения между бывшими членами семьи и между лицами, которые просто связаны родством, хотя и никогда одной семьей не были (например, мужчина, добровольно признавший себя отцом ребенка, но не проживающий с его матерью; мужчина, признанный отцом по решению суда).

Особенность такой социальной группы, какой является семья, определяет и другую специфику семейных отношений. В основе своей подобные отношения носят лично-доверительный характер. А это, в свою очередь, обуславливает границы и специфику правового воздействия на семью. Нельзя ни возложить юридическую обязанность любить, уважать и доверять друг другу, ни обеспечить выполнение такой обязанности правовыми средствами.

В то же время законодатель, регулируя разрешение спорных вопросов, конфликтов, по поводу которых члены семьи не могут прийти к взаимному согласию, учитывает лично-доверительный характер семейных отношений. Так, согласно п. 3 ст. 65 СК РФ место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешает суд исходя из интересов детей и с учетом их мнения. При этом суд учитывает привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам; возраст ребенка; нравственные и иные личные качества родителей; отношения между каждым из родителей и ребенком; возможность создания ребенку условий для воспитания и развития.

Еще одна особенность семейных отношений - их неразрывная связь с личностью, что предопределяет конкретный состав лиц той или иной семьи. Изменяется состав - изменяются и отношения, сложившиеся в данной семье. Отсюда следует, что права и обязанности в семейных отношениях не могут ни отчуждаться, ни передаваться другим лицам. Так, отец ребенка, ушедший из семьи, не может передать свои права и обязанности по воспитанию и содержанию ребенка мужчине, который «займет его место» в семье, т.е. женится на его бывшей супруге.

И наконец, семейные отношения имеют либо длящийся, либо пожизненный характер. При этом часть прав и обязанностей прекращается с истечением времени (например, при достижении ребенком совершеннолетия), часть может быть прекращена досрочно (например, при отмене усыновления, расторжении договора о передаче детей в приемную семью).

Подведем итог. Семейное право не касается духовных семейных связей, т.е. они находятся за пределами правового регулирования, что естественно для общества, провозгласившего себя демократическим. Такие связи регулируются другими социальными нормами, обычаями, культурой, религией. Семейное право регулирует личные неимущественные и имущественные отношения, которые в принципе должны подчиняться

определенной регламентации, поскольку связаны с возникновением, реализацией и прекращением конкретных прав и обязанностей.

Все эти отношения перечислены в ст. 2 СК РФ: «Семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей». Их можно разделить на четыре группы:

- 1) брачные правоотношения - порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным;
- 2) личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми, усыновителями и усыновленными, другими родственниками и иными лицами;
- 3) отношения в процессе уплаты и взыскания алиментов;
- 4) отношения по устройству детей, оставшихся без попечения родителей.

Все вышеназванные отношения регулируются семейным правом. Перечислим их особенности:

- участниками семейных отношений могут быть только физические лица (включая иностранных граждан и апатридов, т.е. лиц без гражданства);
- возникновение этих отношений связано с принадлежностью физических лиц семье (вступление в брак, родство, принятие детей на воспитание);
- приоритет личных неимущественных отношений над имущественными. В самом деле, без вступления в брак у супругов не может возникнуть общее имущество, без рождения ребенка - обязанность его содержать (алиментное обязательство) и т.д.;
- лично-доверительный характер семейных отношений;
- длящийся (а нередко и пожизненный) характер этих отношений.

Раздел 4. Брак и правовое регулирование его заключения.

Недействительность брака

В первую очередь, студенту следует обратить внимание на то, что с правовых позиций браком считается союз:

- 1) оформленный в юридическом порядке;
- 2) заключенный с соблюдением всех необходимых условий;
- 3) свободный и добровольный;
- 4) порождающий взаимные супружеские права и обязанности.

При этом под юридически оформленным понимается брак, заключенный в органах загса. Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации заключения брака в этих органах (ст. 10 СК РФ).

Итак, в Российской Федерации признается только брак, зарегистрированный в органах загса. Единственное исключение предусмотрено (п. 7 ст. 169 СК РФ) для браков, которые совершались по религиозным обрядам на оккупированных территориях, входивших в состав СССР в период Великой Отечественной войны, до восстановления на этих территориях органов загса. Кроме того, если фактические семейные связи, возникшие до 8 июля 1944 г. не могли быть зарегистрированы вследствие гибели или пропажи без вести одного из супругов на фронте, другой имел право заявить о признании его супругом погибшего или пропавшего без вести. Наличие фактических брачных отношений, возникших до 8 июля 1944 г., устанавливается судом в порядке особого производства.

В соответствии со ст. 157 СК РФ браки между гражданами России, проживающими за рубежом, заключаются в дипломатических представительствах (консульских учреждениях) Российской Федерации. В то же время оформлять такие браки могут и компетентные учреждения иностранных государств. Браки, заключаемые российскими гражданами за пределами Российской Федерации с соблюдением законодательства соответствующего государства, признаются действительными, если отсутствуют обстоятельства, препятствующие заключению брака (они перечислены в ст. 14 СК РФ).

Момент регистрации подтверждается записью акта о заключении брака и свидетельством, которое выдает орган загса. В эти документы (запись акта и свидетельство о браке) согласно ст. ст. 29, 30 Закона об актах гражданского состояния вносятся:

- 1) фамилия (до и после заключения брака), имя, отчество, дата и место рождения, возраст, гражданство;
- 2) по желанию вступающих в брак - национальность;
- 3) место жительства;
- 4) при необходимости - сведения о документе, подтверждающем прекращение предыдущего брака;
- 5) реквизиты документов, удостоверяющих личности вступивших в брак;
- 6) дата составления и номер записи акта о заключении брака;
- 7) серия, номер и дата выдачи свидетельства о браке.

Важно знать, что Закон об актах гражданского состояния (ст. 25) предоставляет гражданам возможность зарегистрировать брак в любом органе загса на территории России по своему выбору (а не только по месту жительства одного из будущих супругов).

В соответствии с п. 1 ст. 11 СК РФ брак не может быть заключен через представителя. Это значит, что для процедуры заключения брака необходимо личное присутствие сторон - жениха и невесты.

По общему правилу брак регистрируется спустя месяц со дня подачи будущими супругами заявления в орган загса. Из этого правила есть два исключения.

Первое касается уважительных причин, по которым орган загса может либо сократить, либо увеличить положенный срок, но не более чем на месяц. Перечня (даже примерного) уважительных причин Семейный кодекс РФ не содержит. Очевидно, это могут быть предстоящая командировка, необходимость госпитализации, скорый переезд в другой город и т.д.

Второе исключение подразумевает особые обстоятельства, при которых закон допускает возможность регистрации брака в день подачи заявления. Примерный перечень таких обстоятельств приведен в ст. 11 СК РФ (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза жизни одной из сторон). Этот перечень может быть дополнен, например, следующей ситуацией: жениху завтра идти в армию, а у невесты нет справки о беременности.

И особые обстоятельства, и уважительные причины сокращения срока со дня подачи заявления до момента регистрации брака надо подтверждать документально.

Принимая заявление от будущих супругов, должностное лицо органа загса должно предупредить их об ответственности за сокрытие препятствий к заключению брака, а также убедиться, осведомлены ли они о состоянии здоровья друг друга.

Статья 26 Закона об актах гражданского состояния допускает (при наличии уважительных причин) возможность подачи не совместного заявления, а двух отдельных. В подобных случаях заявление, которое не может быть подано лично, направляется в орган загса почтой. При этом подлинность своей подписи заявителю необходимо заверить у нотариуса.

Сама же регистрация брака, как уже указывалось, всегда производится в присутствии вступающих в брак и по общему правилу в помещении органа загса. И только если будущие супруги (один из них) не могут явиться в орган загса, брак в соответствии с п. п. 6, 7 ст. 27 Закона об актах гражданского состояния регистрируется в другом месте (в больнице, на дому, в местах лишения свободы), но опять же в присутствии обеих сторон.

Брак может быть заключен при наличии следующих условий, предусмотренных ст. 12 СК РФ:

- 1) взаимное добровольное согласие мужчины и женщины;
- 2) достижение ими брачного возраста;
- 3) отсутствие препятствующих обстоятельств.

Статья 14 СК РФ устанавливает перечень обстоятельств, при которых брак недопустим (даже если достигнуты взаимное согласие и брачный возраст):

1) зарегистрированный ранее брак хотя бы одного из подающих заявление. Фактические (без государственной регистрации) супружеские отношения в расчет не берутся.

В соответствии со ст. 26 Закона об актах гражданского состояния лица, желающие вступить в брак, обязаны указать в заявлении, поданном в орган загса, состояли они ранее в зарегистрированном браке или нет. Если состояли, то прекращение брака необходимо подтвердить соответствующими

документами (свидетельством о расторжении брака, свидетельством о смерти супруга, решением суда о признании брака недействительным);

2) близкое родство. Запрещены браки между родителями и детьми, дедушкой (бабушкой) и внучкой (внуком), родными сестрами и братьями, включая тех, кто имеет только одного общего родителя. Браки между более дальними родственниками (например, дядей и племянницей), между свойственниками (бывшими свекром и невесткой и т.д.), между сводными братьями и сестрами (детьми супругов от предыдущих браков) закон допускает, хотя в обществе это и считается аморальным;

3) отношения усыновления. Браки между усыновителями и усыновленными запрещены. Это ограничение полностью соответствует морально-этическим нормам;

4) недееспособность хотя бы одного из лиц. Если суд признал человека недееспособным (вследствие психического расстройства), то совершенно очевидно, что этот человек не в состоянии отдавать отчет своим действиям и (или) руководить ими и поэтому не может даже осознанно выразить свое согласие вступить в брак, не говоря уже о способности создать семью.

Этот перечень является исчерпывающим. Сказанное означает, что никакие иные обстоятельства не могут послужить отказом в регистрации брака. Так, орган загса не вправе требовать от будущих супругов представления справок о состоянии здоровья, отказывать в приеме заявления или в регистрации брака, если такие справки не представлены.

Раздел 5. Прекращение брака

В самом начале изучения данного раздела студент должен уяснить, что брак прекращается по одному из следующих оснований:

- 1) смерть супруга (супруги);
- 2) объявление его умершим;
- 3) расторжение брака.

В первом случае прекращение брака подтверждается свидетельством о смерти, во втором - решением суда, вступившим в законную силу (либо также свидетельством о смерти, которое выдается органом загса на основании указанного решения суда), в третьем - свидетельством о расторжении брака.

Отсюда следует, что в первых двух случаях оформлять прекращение брака каким-либо специальным документом не требуется: брак считается прекращенным либо с момента смерти, либо со дня вступления в силу указанного судебного акта.

Если объявлен умершим человек, который пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших его жизни (дающих основание предполагать его гибель от несчастного случая), суд может признать днем смерти дату его предполагаемой гибели. Тогда именно этот день указывается в решении суда (ст. 45 ГК РФ) и, соответственно, считается днем смерти.

По смыслу ст. 26 СК РФ, явка гражданина и, соответственно, отмена решения о его безвестном отсутствии или смерти не позволяют восстановить прекращенный брак автоматически. Для этого необходимо:

- 1) совместное заявление супругов;
- 2) отсутствие другого брака.

Отсюда следует, что явка супруга, признанного безвестно отсутствующим (объявленного умершим), не ставит под сомнение действительность брака, который был заключен после принятия соответствующих решений суда. Иными словами, если к моменту явки лица его супруг (супруга) состоит в новом браке, восстановление прежнего брака исключено.

Эти случаи предусмотрены в ст. 19 СК РФ. В органах загса брак расторгается:

1) по взаимному согласию супругов, которые не имеют общих несовершеннолетних детей. При взаимном согласии супруги составляют:

- а) совместное заявление (бланки находятся в органах загса)
- или

б) отдельные заявления, если один из супругов по каким-либо причинам не может явиться в орган загса (подлинность его подписи удостоверяется в этом случае нотариусом - п. 3 ст. 33 Закона об актах гражданского состояния).

Государственная регистрация расторжения брака производится по прошествии месяца со дня подачи заявления, в присутствии хотя бы одного из супругов (п. 4 ст. 33 Закона об актах гражданского состояния). Если же супруги (супруг) не могут явиться в назначенное время, по их просьбе расторжение брака регистрируется в другой удобный для них день. В соответствии со ст. 37, 38 Закона об актах гражданского состояния суть государственной регистрации развода (расторжения брака) состоит:

- в записи акта о расторжении брака;

- в выдаче свидетельства об этом каждому из разведенных лиц. В паспорте (иных документах, удостоверяющих личность) делается отметка о расторжении брака;

2) по инициативе одного из супругов - в случаях, предусмотренных п. 2 ст. 19 СК РФ. В этой норме приводятся три условия, при которых органы загса обязаны расторгнуть брак по заявлению одного из супругов:

- а) безвестное отсутствие;
- б) недееспособность;
- в) лишение свободы на срок свыше трех лет другого супруга.

Этот перечень является исчерпывающим, т.е. во всех остальных случаях брак можно расторгнуть только в судебном порядке.

В случаях, перечисленных в п. 2 ст. 19 СК РФ, т.е. при расторжении брака по инициативе одного из супругов, заявление на развод подается в орган загса по месту жительства супругов (одного из них) или по месту государственной регистрации заключения брака (ст. 32 Закона об актах гражданского состояния).

К заявлению необходимо приложить документы, дающие право расторгнуть брак в органах загса по инициативе одного из супругов:

- решение суда о признании лица безвестно отсутствующим, недееспособным;

- приговор, которым другой супруг осужден к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Кроме того, в заявлении нужно указать место жительства опекуна, который назначен недееспособному, либо управляющего имуществом супруга, признанного безвестно отсутствующим, либо место, где отбывает наказание осужденный супруг.

Приняв заявление, орган загса обязан в трехдневный срок известить об этом соответствующее лицо, т.е. либо опекуна, либо управляющего имуществом, либо осужденного, а также сообщить ему дату регистрации расторжения брака. Если опекун (или управляющий имуществом) не назначен, такое извещение следует направить органу опеки и попечительства (п. 4 ст. 34 Закона об актах гражданского состояния).

Если один из супругов признан недееспособным, то расторгнуть брак через органы загса вправе только другой супруг.

Что касается самого недееспособного, то его опекун не может требовать развода через органы загса; ему необходимо подать исковое заявление от имени своего подопечного.

Точно так же и супруг, осужденный к лишению свободы на срок свыше трех лет, должен, если хочет развестись, обратиться с иском в суд.

Брак, расторгнутый в органах загса, прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния (п. 1 ст. 25 СК РФ).

Статья 21 СК РФ гласит:

«1. Расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 19 настоящего Кодекса, или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака.

2. Расторжение брака производится в судебном порядке также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и другое)».

Итак, даже когда супруги хотят расторгнуть брак, они вынуждены прибегнуть к судебному порядку, если у них есть общие несовершеннолетние дети (в том числе усыновленные).

Кроме того, брак расторгается только в судебном порядке, если один из супругов:

- 1) не желает расторгать брак;
- 2) уклоняется от расторжения брака.

Раздел 6. Права и обязанности супругов

В соответствии со ст. 10 СК РФ правоотношения между супругами, в том числе личные неимущественные, возникают с момента государственной

регистрации брака. И в этих правоотношениях оба супруга обладают равными правами и несут равные обязанности.

Раскроем содержание принципа равенства в семье.

1. Свобода выбора каждым супругом рода занятий, профессии, места пребывания и жительства. Статья 37 Конституции РФ говорит о праве каждого человека независимо ни от чего, в том числе и от семейного положения, свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию.

2. Право решать семейные вопросы по взаимному согласию. Среди этих вопросов закон выделяет: материнство, отцовство, вопросы воспитания и образования детей. К ним можно добавить вопросы, связанные с распределением семейного бюджета, выбором времени и места отдыха, переездом, ремонтом квартиры и т.д.

3. Обязанность супругов уважать друг друга и заботиться друг о друге, содействовать укреплению семьи. Этот элемент относится к сфере морали и нравственности, т.е. практически лежит за пределами правового регулирования.

4. Право выбора супругами фамилии. Здесь равенство состоит в том, что каждый из супругов вправе:

а) выбрать при заключении брака фамилию одного из них в качестве общей;

б) сохранить добрачную фамилию;

в) присоединить фамилию другого супруга к своей, если это не запрещено законом того субъекта РФ, где производится регистрация брака. В любом случае соединять фамилии недопустимо, если хотя бы одна из них является двойной.

5. Право давать другому супругу согласие на усыновление им ребенка. СК РФ допускает случаи, когда ребенка усыновляет (удочеряет) не семейная пара, а только один из супругов. Однако в такой ситуации второй супруг должен дать свое согласие (ст. 133). Без этого условия усыновить ребенка невозможно.

6. Свобода расторжения брака. Она ограничена лишь одним случаем, о чем уже говорилось: муж не может без согласия жены расторгнуть брак, когда она беременна, и в течение года после рождения ребенка.

Супруги обладают равными правами и несут равные обязанности не только в личной, но и в имущественной сфере своих отношений.

Это равенство проявляется двояко.

Во-первых, супруги сами вправе определить, какими будут их имущественные отношения, по взаимному согласию заключив:

а) брачный договор, контракт;

б) соглашение об уплате алиментов одним из супругов другому.

В этом случае в отношении имущества супругов будет действовать так называемый договорный режим.

Во-вторых, если брачного контракта, алиментного соглашения нет, то в отношении общего имущества супругов безраздельно действует так

называемый законный режим. Если же брачный договор касается лишь части их совместно нажитого имущества, законный режим действует в отношении другой части (не охваченной брачным договором).

Законный режим, или режим совместной собственности, супругов означает, что они обладают равными правами на имущество, нажитое во время брака (зарегистрированного в органах загса), т.е. пользуются, владеют и распоряжаются этим имуществом:

- по взаимному согласию;
- независимо от того, какой вклад был внесен каждым в нажитое.

Важно помнить, что право на общее имущество принадлежит и тому супругу, который в период брака был занят только домашним хозяйством, ухаживал за детьми, по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода (например, долго болел; занимался благотворительной деятельностью, творческим трудом, не приносящим материальных выгод; ухаживал за нетрудоспособными родственниками и другими близкими людьми).

Режим совместной собственности предполагает также, что она является не только общей, но и бездолевой (в отличие от общей долевой собственности, регулируемой нормами гражданского законодательства). Это вытекает из основного назначения общей собственности супругов - создавать материальную базу для укрепления и развития семьи. Доли в этой собственности могут быть установлены только в случае ее раздела.

В СК РФ (п. 2 ст. 34) представлен примерный перечень имущества, которое закон относит к совместному:

1) доходы супругов:

а) от трудовой деятельности. Под ней понимается работа не только по трудовому, но и по ряду гражданско-правовых договоров (например, подряд на строительные работы);

б) от предпринимательской деятельности, т.е. самостоятельной, осуществляемой на свой риск, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 2 ГК РФ);

в) от интеллектуальной деятельности (например, гонорары по авторским договорам, доходы от продажи исключительных прав на использование изобретений). В то же время следует иметь в виду, что в соответствии с п. 3 ст. 36 СК РФ исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный одним из супругов, принадлежит автору такого результата;

2) пенсии, пособия и иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения. К выплатам специального назначения относятся не только указанные в Семейном кодексе средства - суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности, но и другие выплаты компенсационного

характера (например, компенсация за утрату недвижимости, принадлежащей только одному из супругов);

3) движимые и недвижимые вещи, приобретенные за счет общих доходов. При этом, напомним, общими считаются доходы любого из супругов, полученные во время брака. Так, если муж на прибыль от коммерческой деятельности купит коттедж, то он поступит в общую собственность с женой, даже если она ничем, кроме домашнего хозяйства, не занималась;

4) ценные бумаги, пай, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения (иные коммерческие организации) за счет общих доходов;

5) любое другое имущество. Это, например, плоды и доходы, получаемые от совместной собственности (урожай с общего земельного участка супругов, плата за аренду их квартиры).

К общей собственности относится также имущество, полученное в дар, в порядке наследования и по другим безвозмездным сделкам обоими супругами. Если же имущество получено по такой сделке только одним из супругов, то оно поступает в его личную собственность.

Таким образом, общей собственностью супругов является любое имущество, которое нажито ими во время брака, если оно может быть объектом права собственности граждан.

Итак, в соответствии с законным режимом имущества супругов они обладают равными правами на это имущество независимо от того, сколько средств было внесено каждым и на чье имя (мужа или жены) оно приобреталось. Отсюда - правило Семейного кодекса РФ о том, что супруги владеют, пользуются и распоряжаются общей собственностью по обоюдному согласию (п. 1 ст. 35).

Супруги могут распоряжаться своим имуществом (продавать; сдавать в аренду, внаем; дарить и т.д.) как сообща, так и каждый в отдельности.

Во втором случае какого-либо специального полномочия от другого супруга не требуется - по закону его согласие предполагается (презюмируется).

Когда же согласия такого все-таки нет, добросовестный супруг может требовать через суд расторжения сделки, доказав, что вторая ее сторона знала (заведомо должна была знать) об этом. Срок исковой давности для таких требований не установлен.

Раздел 7. Правоотношения родителей и детей

Приступая к изучению данной темы, необходимо уяснить следующее: одно из важнейших положений российского семейного права состоит в том, что основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей, удостоверенное в установленном законом порядке. Каждый ребенок фактически имеет отца и мать независимо от того, родился он в браке или нет. Статья 53 СК РФ закрепляет норму, согласно которой дети, родившиеся от лиц, не состоящих между собой в браке, имеют по отношению к своим родителям такие же права и обязанности, как и дети,

рожденные в браке, при условии, что их происхождение было удостоверено в установленном законом порядке.

В настоящее время согласно п. 1 ст. 48 СК РФ происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается на основании:

- документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении;
- медицинских документов в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения;
- свидетельских показаний;
- или на основании иных доказательств.

Установление отцовства означает возникновение юридической связи между отцом и ребенком, выражающейся в наличии взаимных прав и обязанностей.

В соответствии с п. 2 ст. 48 СК РФ презумпция отцовства супруга матери ребенка действует, если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой.

Презумпция отцовства бывшего супруга матери ребенка действует в течение 300 дней с момента:

- расторжения брака между родителями ребенка (с момента регистрации в книге записи актов гражданского состояния, а при расторжении в суде после 1 мая 1996 г. - с момента вступления решения суда в законную силу);
- признания судом брака недействительным (с момента вступления решения суда о признании брака недействительным в законную силу);
- смерти супруга или объявления его умершим (с момента вступления решения суда об объявлении супруга умершим в законную силу, если дата смерти не установлена в решении).

В течение срока действия названной презумпции сведения об отце в книгу записей актов гражданского состояния и в свидетельство о рождении ребенка вносятся на основании следующих документов:

- свидетельства о браке;
- иного документа, подтверждающего факт регистрации заключения брака;
- документа, подтверждающего факт и время прекращения брака (свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга, решения суда).

Оспаривание презумпции отцовства допускается в соответствии со ст. 52 СК РФ в рамках искового производства.

Добровольное отцовство устанавливается путем подачи в орган записи актов гражданского состояния совместного заявления отцом и матерью ребенка. Признание отцовства является безотзывным с момента, когда произведена соответствующая запись в книге записи актов гражданского состояния. Запись об отцовстве может быть оспорена только в судебном порядке, в соответствии со ст. 52 СК РФ, например, если выясняется, что мужчина, записанный в качестве отца ребенка, фактическим отцом не

является. Однако если в момент записи отцовства заявитель знал об этом, то в соответствии с п. 2 ст. 52 СК РФ он в последующем не может оспорить произведенную запись, ссылаясь на эти обстоятельства, а также при применении методов искусственной репродукции человека со ссылкой на эти обстоятельства (п. 3 ст. 52 СК).

В отдельных случаях, предусмотренных п. 3 ст. 48 СК РФ, отцовство устанавливается по заявлению лишь отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия - по решению суда. Эти случаи предусмотрены п. 3 ст. 48 СК РФ, а именно:

- смерть матери ребенка (подтверждается свидетельством о смерти);
- признание ее недееспособной (подтверждается решением суда);
- невозможность установления ее места нахождения (для этого нет необходимости в представлении решения суда о признании ее безвестно отсутствующей, достаточно соответствующей справки из органов внутренних дел);
- лишение ее родительских прав (подтверждается решением суда).

Происхождение ребенка от матери и отца отражается в акте государственной регистрации рождения. В соответствии с п. 1 ст. 15 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» регистрация рождения ребенка производится в органах записи актов гражданского состояния по месту рождения ребенка или по месту жительства родителей (одного из родителей). В актовой записи о рождении ребенка указывается его место рождения. Если родители (один из родителей) проживают в сельском поселении, по их желанию вместо фактического места рождения ребенка может быть указано место жительства родителей (одного из родителей).

Понятие ребенка дается в ст. 1 Конвенции и п. 1 ст. 54 СК РФ. Ребенком является лицо, не достигшее 18 лет. Права несовершеннолетних детей, предусмотренные СК РФ, действуют до достижения ребенком совершеннолетия, т.е. возраста 18 лет.

Личные неимущественные и имущественные права несовершеннолетних детей предусмотрены не только гл. 11 и другими положениями СК РФ, но и иными нормативными правовыми актами. Так, к личным неимущественным правам ребенка относятся:

- право жить и воспитываться в семье;
- право на общение с родителями и другими родственниками;
- право на защиту;
- право выражать свое мнение;
- право на имя, отчество, фамилию;
- другие права.

К наиболее важным личным неимущественным правам ребенка относятся взаимосвязанные между собой право ребенка жить и воспитываться в семье, право знать своих родителей, право на их заботу и на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит интересам ребенка. Эти права предусмотрены ст. 54 СК РФ.

Право ребенка знать своих родителей имеет ряд исключений, в частности:

- при усыновлении;
- при рождении ребенка в результате применения методов искусственной репродукции человека, в том числе при рождении ребенка суррогатной матерью.

Если ребенок был найден, подкинут, в случае добровольного установления отцовства лицом, не являющимся биологическим отцом ребенка, и в других случаях ребенок вправе знать своих биологических родителей.

Право на совместное с родителями проживание имеет также ряд исключений, которые связаны с необходимостью защиты интересов ребенка, например, в тех случаях, когда оставление ребенка с родителями угрожает его нормальному физическому и психическому состоянию. Под интересами ребенка необходимо понимать обеспечение ему здорового образа жизни, нормального психического и физического развития, получения образования, надлежащих материально-бытовых условий и иных потребностей.

Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками предусмотрено ст. 55 СК РФ. Ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками, право на общение, которое включает в себя не только право на личные встречи, но и право общения по телефону, электронной почте, в системе on-line. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка. В случае раздельного проживания родителей ребенок имеет право на общение с каждым из них. Ребенок имеет право на общение со своими родителями также в случае их проживания в разных государствах.

Право ребенка на защиту своих прав и законных интересов определено ст. 56 СК РФ. С правом ребенка на защиту своих прав и законных интересов корреспондируют соответствующие обязанности прежде всего родителей (лиц, их заменяющих), а также государственных и муниципальных органов, в частности органов опеки и попечительства, прокуратуры и суда.

Защиту прав ребенка осуществляют:

- родители, иные законные представители;
- органы опеки и попечительства;
- суд;
- прокурор;
- другие государственные органы и органы местного самоуправления в пределах своей компетенции;
- должностные лица организаций и иные граждане, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов в части уведомления об этом органов опеки и попечительства;
- сам ребенок, который вправе самостоятельно обращаться за защитой своих прав, например, в случаях злоупотребления родителями

своими правами либо неисполнения ими своих обязанностей: с 14 лет ребенок может обратиться в суд, а до достижения 14 лет - в органы опеки и попечительства. Кроме того, ребенок вправе обратиться в органы внутренних дел в том случае, если в действиях лиц, нарушающих его права, имеется состав преступления.

Пунктом 3 ст. 56 СК РФ установлена обязанность должностных лиц организаций и иных граждан, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка.

Институт защиты прав ребенка носит комплексный характер и включает в себя нормы не только семейного, но и гражданского, гражданского процессуального, административного, уголовного, международного и других отраслей права.

Семейное законодательство регулирует лишь некоторые имущественные права ребенка, возникающие в кругу семьи, а именно:

1) вещные отношения между родителями и детьми, в том числе по распоряжению имуществом ребенка, при разделе имущества между родителями;

2) обязательственные правоотношения, прежде всего алиментные, которые подробно рассматриваются в гл. 6 настоящего учебника.

Права и обязанности родителей возникают в рамках родительских правоотношений, которые представляют собой отношения между родителями и их несовершеннолетними детьми, возникающие на основании записи в книге записи актов гражданского состояния о материнстве и отцовстве.

Родительские правоотношения прекращаются в следующих случаях:

- по достижении ребенком 18 лет;
- при вступлении в брак несовершеннолетнего;
- при эмансипации ребенка, достигшего 16 лет.

До возникновения указанных обстоятельств ребенок имеет исключительно права. После достижения ребенком 18 лет у него возникают также обязанности в отношении родителей, в частности обязанность по содержанию нетрудоспособных родителей.

Основным критерием осуществления родительских прав и обязанностей является обеспечение интересов детей. При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей. За нарушение родителями обязанностей ответственность установлена семейным, административным и уголовным правом. СК РФ устанавливает ответственность в виде лишения или ограничения родительских прав, за нарушение алиментных обязанностей - взыскание неустойки и убытков, а также в других формах.

В число родительских прав и одновременно обязанностей в отношении ребенка входят:

- 1) право на воспитание ребенка;
- 2) право на образование ребенка;
- 3) право представлять интересы ребенка;
- 4) право на защиту ребенка;
- 5) право требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его не на законном основании.

Раздел 8. Алиментные обязательства членов семьи

Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а также нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи (п. 1 ст. 80, п. 1 ст. 85 СК РФ). Трудоспособные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них (п. 1 ст. 87 СК РФ). При наличии определенных условий дедушки и бабушки обязаны содержать внуков, а внуки - содержать дедушку и бабушку (ст. 94, 95 СК РФ), воспитанники должны содержать своих фактических воспитателей (ст. 96 СК РФ) и т.д.

Существенным признаком таких правовых связей является то, что их объекты относятся к числу относительно определенных. Соответственно субъективное право (на получение содержания) и корреспондирующая с этим правом обязанность (предоставлять содержание) не определяются и по общему правилу не могут быть определены достаточно четко. Так, очевидно, что содержание включает в себя обеспечение потребностей в питании, одежде и т.д. Однако конкретизировать объем содержания (в том числе количество чего-либо, качество и пр.) не нужно. При нормальной обстановке в семье предоставление содержания (детям, родителям и т.д.) осуществляется автоматически, как само собой разумеющееся действие. Именно поэтому в п. 1 ст. 80 СК РФ после слов об обязанности родителей содержать своих несовершеннолетних детей уточняется, что порядок и форма предоставления содержания определяются родителями самостоятельно.

Закон, указав на обязанность одного лица содержать другое лицо, не вмешивается в нормальный ход событий. Вместе с тем лицо, имеющее право получать содержание, может потребовать уплаты алиментов. Чаще всего это происходит, если случается какой-то сбой в развитии семейных отношений (кто-либо уклоняется от исполнения обязанности по предоставлению содержания, возникает конфликт об объеме содержания и т.п.). Лицо, обязанное предоставлять содержание, может предложить управомоченному лицу конкретизировать соответствующую обязанность соглашением об уплате алиментов. В результате право получать содержание трансформируется в право получать алименты. Возникает алиментное обязательство. Такая трансформация осуществляется либо в результате заключения алиментного соглашения, либо на основании решения суда или судебного приказа.

В соответствии со ст. 60 СК РФ ребенок имеет право получать содержание от своих родителей. Данному праву соответствует обязанность

родителей содержать своих несовершеннолетних детей. Она возникает с рождением ребенка и прекращается по достижении им 18 лет. Из этого правила есть два изъятия. Родители прекращают выплачивать алименты, если их дети:

- 1) вступили в брак до достижения 18 лет;
- 2) были эмансипированы.

Родители могут содержать своих детей по взаимной договоренности, определяя, в какой форме и в каких размерах каждый из них (или они сообща) будет предоставлять средства. Так в основном и происходит, когда родители живут совместно. Если раздельно (тем более в случае оспаривания отцовства), то устной договоренности часто бывает недостаточно.

Учитывая эти и другие обстоятельства, закон предусмотрел:

- 1) выплату алиментов по соглашению родителей;
- 2) судебный порядок взыскания алиментов.

Соглашение об уплате алиментов (о содержании несовершеннолетних детей) заключается в письменной форме и должно быть удостоверено нотариально. Только в этом случае оно является действительным и имеет силу исполнительного листа.

Иск о взыскании алиментов предъявляется, когда:

- 1) нет соглашения между родителями;
- 2) родители (один из них) не содержат своих детей, делают это нерегулярно либо в недостаточном размере.

Размер алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, виды заработка, иного дохода, из которых удерживаются алименты, предусмотрены ст. ст. 81 - 83 СК РФ. По общему правилу с заработка и (или) иного дохода родителей (одного из них) взыскиваются алименты в размере:

- 1/4 - на одного ребенка;
- 1/3 - на двоих детей;
- 1/2 - на троих детей и более.

Итак, по общему правилу алименты на несовершеннолетних детей удерживаются с родителей в долевом отношении к их заработку (иному доходу). Однако суд вправе определить размер алиментов в твердой сумме, если родитель:

- 1) имеет нерегулярный, меняющийся доход;
- 2) получает доход (полностью или частично) в натуре либо в иностранной валюте. Например, если человек постоянно работает по найму в России и при этом публикуется за границей, с него могут быть взысканы алименты и в долевом отношении к заработной плате в России, и в твердой сумме - с зарубежных гонораров;
- 3) не имеет заработка (иного дохода). В этом случае присужденная сумма алиментов обращается на его имущество;
- 4) получает доходы таким образом, что взыскивать алиментную долю практически невозможно либо это существенно нарушает интересы одной из сторон (например, когда у суда есть достаточно причин полагать, что ответчик скрывает свои реальные доходы).

В соответствии с п. 2 ст. 60 СК РФ алименты поступают к родителю, с которым проживает ребенок (лицу, которое заменяет родителя) и расходуются на содержание, воспитание и образование ребенка.

Однако суммы, взыскиваемые с родителей на детей, которые находятся в воспитательных, лечебных и аналогичных организациях, лично поступают на счета этих юридических лиц, накапливаются, но не расходуются, причем учитываются по каждому ребенку отдельно.

В соответствии с п. 1 ст. 89 СК РФ супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Обычно это проявляется в том, что они, распоряжаясь по взаимному согласию общими средствами, вместе решают, куда эти средства направить (покупка одежды, продуктов питания, лекарств; санаторное лечение и т.д.).

Супруги, заключившие брачный договор, нередко предусматривают в нем обязательства по взаимному либо одностороннему содержанию (условие алиментирования).

Алиментное соглашение может быть оформлено и отдельно от брачного договора. В соответствии с общим правилом о соглашениях такого рода оно должно быть письменным и нотариально удостоверенным (ст. 100 СК РФ).

При отсутствии добровольной материальной поддержки один супруг вправе взыскать с другого алименты в судебном порядке. Однако законодатель обусловил это право следующими обстоятельствами.

Во-первых, ответчик должен располагать необходимыми средствами. Так, если он не работает (в связи, например, с учебой), содержит детей от предыдущего брака, нетрудоспособных родителей, суд может освободить его от уплаты алиментов на другого супруга.

Во-вторых, право получать алименты имеют только три категории супругов:

а) нетрудоспособный и одновременно нуждающийся супруг;

б) жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка. Если же, например, муж в судебном порядке оспорил свое отцовство и его иск был удовлетворен, он освобождается от алиментной обязанности;

в) нуждающийся супруг, который ухаживает за общим ребенком-инвалидом до его 18-летия (после 18 лет ребенок сам, а в случае недееспособности его опекун вправе требовать содержания от родителей), общим ребенком - инвалидом с детства I группы.

Лица, состоящие в фактическом, т.е. не в зарегистрированном, браке, не могут претендовать на взаимное содержание. Более того, они не вправе заключить и алиментное соглашение, что вытекает из смысла ст. 40 СК РФ, которая определяет понятие брачного договора, а он, как упоминалось, может содержать и алиментные обязательства.

Право получать алименты друг от друга имеют - при определенных обстоятельствах - не только лица, состоящие в браке, но и бывшие супруги.

Во-первых, закон дает им возможность заключить соглашение, где можно предусмотреть размер алиментов и порядок их уплаты.

Во-вторых, если соглашения нет, в законе очерчен круг лиц, имеющих право требовать алименты в судебном порядке.

Истцами по делам данной категории могут быть:

1) бывшая жена, если брак расторгнут во время ее беременности, а иск подан в период беременности или в течение трех лет после рождения ребенка, притом общего. Так, если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что брачные отношения были прекращены заведомо до момента, когда жена забеременела, она не имеет права на алименты от бывшего мужа;

2) нуждающийся бывший супруг, если он:

а) ухаживает за общим ребенком-инвалидом до его 18-летия (после этого ребенок сам вправе требовать алименты с обоих родителей) или за общим ребенком - инвалидом с детства I группы;

б) достиг пенсионного возраста - при условии, что это произошло в течение пяти лет с момента расторжения брака и что брак был длительным. Закон не уточняет понятия "длительный брак", вопрос решается судом с учетом конкретных обстоятельств. Эта норма защищает в первую очередь женщин, которые долгое время вели домашнее хозяйство и не приобрели достаточного стажа для полноценной пенсии;

в) стал нетрудоспособным в период брака либо в течение года с момента его расторжения. Имеется в виду нетрудоспособность и в связи с достижением пенсионного возраста, и в связи с инвалидностью. В данном случае не требуется длительного брака: женщина может быть замужем всего несколько месяцев и получить право на алименты.

Суд вправе удовлетворить иск бывшего супруга о взыскании алиментов лишь при условии, что ответчик обладает необходимыми средствами. При этом суд исходит из наличия у ответчика других иждивенцев, ценного имущества, из размеров его заработка (других доходов). Так, если бывший муж содержит своих детей от другого брака и установлено, что он не имеет других доходов, кроме невысокого заработка, суд отказывает в удовлетворении иска.

Статья 91 СК РФ устанавливает: при отсутствии алиментного соглашения между супругами (бывшими супругами) размер алиментов, взыскиваемых на супруга (бывшего супруга) в судебном порядке, определяется судом исходя из материального и семейного положения супругов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно.

Итак, СК РФ определяет круг лиц, имеющих право получать алименты от своего супруга (бывшего супруга), и условия, при которых их можно взыскать в судебном порядке.

Главные условия - нетрудоспособность и нуждаемость в помощи. Но даже при наличии этих условий суд вправе освободить одного супруга (бывшего супруга) от обязанности содержать другого, если:

1) последний стал нетрудоспособным, потому что злоупотреблял спиртными напитками, наркотиками либо в результате того, что совершил умышленное преступление. Эти обстоятельства должны быть подтверждены соответствующим медицинским заключением;

2) брак был непродолжительным. Какой период считается непродолжительным, решает суд с учетом конкретных обстоятельств (возраст супругов, количество предыдущих браков, время проживания вместе и т.п.);

3) поведение в семье супруга, требующего алиментов, является недостойным или было таковым в период данного брака. Недостойность поведения также вопрос факта, поэтому оценивается судом в ходе разбирательства дела. Так, если будет установлено, что супруг тратил общие средства не в интересах семьи, не занимался воспитанием детей, не работал без уважительных причин длительное время, издевался над другими членами семьи, совершал иные неблагоприятные поступки, суд вправе отказать ему в иске.

Такой отказ либо вовсе освобождает ответчика от выплаты алиментов, либо ограничивает эту обязанность определенным сроком (например, одним годом).

Важно помнить, что эта норма распространяется только на нетрудоспособных супругов, нуждающихся в помощи. Что касается остальных лиц, имеющих право на алименты от супруга (бывшего супруга), то они не могут быть лишены этого права, даже если вели себя недостойно, злоупотребляли спиртным и т.д. Речь идет:

- о жене, в том числе бывшей, в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

- о нуждающемся супруге, в том числе бывшем, если он ухаживает за общим ребенком-инвалидом или общим ребенком - инвалидом с детства I группы.

Эти лица имеют право на алименты при любых обстоятельствах.

Раздел 9. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей

Студенту, изучая формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей, важно знать следующее: получив сообщение о том, что ребенок остался без попечения родителей, орган опеки и попечительства:

1) в трехдневный срок обследует условия жизни ребенка;

2) убедившись, что он действительно лишен присмотра, временно, на срок до одного месяца, помещает его в соответствующее детское, лечебное (если он болен) учреждение;

3) принимает меры по защите его имущественных прав (например, опечатывает квартиру, составляет опись имущества).

СК РФ (ст. 123) закрепляет приоритет передачи детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью. Таким образом, развивается норма ст. 54 СК РФ о праве каждого ребенка, насколько возможно, жить и воспитываться в семье.

Это право реализуется и в тех случаях, когда дети передаются:

- на усыновление (удочерение). Причем в первую очередь это дети-сироты и дети, родители которых: неизвестны, объявлены умершими, признаны недееспособными или безвестно отсутствующими, лишены родительских прав (по прошествии шести месяцев с этого момента), по неуважительным причинам не проживают с ребенком и не участвуют в его содержании и воспитании более шести месяцев;

- под опеку (попечительство), которая осуществляется с учетом мнения ребенка, а если ему исполнилось 10 лет - только с его согласия. Опекун назначается ребенку до 14 лет, попечитель - от 14 до 18 лет;

- под особый вид опеки и попечительства - в приемную семью. Ее разновидностью является детский дом семейного типа, в котором супруги воспитывают от 5 до 10 приемных детей. Дети передаются туда с учетом их мнения (с 10 лет - только с их согласия) и при согласии того учреждения, где они находятся. Отношения между детьми и воспитателями этого детского дома (супругами) строятся на договорной основе, как и отношения в обычной приемной семье.

Подбором подходящей для ребенка семьи, напомним, занимается орган опеки и попечительства с опорой на региональный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей; далее сведения о ребенке направляются на федеральный уровень.

Раздел 10. Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан

СК РФ (разд. VII) содержит коллизионные нормы семейного права, т.е. определяющие, законодательство какой страны применяется к семейным правоотношениям:

- 1) в которых участвуют иностранные граждане, лица без гражданства;
- 2) которые возникают из юридических фактов (брак, рождение ребенка и т.п.), имевших место за пределами Российской Федерации.

Если человек является одновременно гражданином и России, и другого государства, то это «не умаляет его прав и свобод и не освобождает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом или международным договором Российской Федерации» (ч. 2 ст. 62 Конституции РФ). Отсюда следует, что на лиц с двойным гражданством распространяется российское право.

Что же касается правоотношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства, то СК РФ указывает, по каким вопросам (порядок и форма заключения брака, порядок и условия усыновления ребенка и др.) применимо российское законодательство. По остальным вопросам действует либо национальный (так называемый личный) закон данного гражданина, либо закон, который выберут сами стороны.

В соответствии со ст. 156 СК РФ форма и порядок заключения брака на территории России определяются законодательством Российской Федерации. Условия заключения брака на территории России определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого лицо является в момент заключения брака, с соблюдением

требований ст. 14 СК РФ в отношении обстоятельств, препятствующих заключению брака.

Если лицо наряду с гражданством иностранного государства имеет гражданство России, к условиям заключения брака применяется законодательство Российской Федерации. При наличии у лица гражданства нескольких иностранных государств применяется - по выбору данного лица - законодательство одного из этих государств.

Условия заключения брака лицом без гражданства на территории России определяются законодательством государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства.

Статья 156 СК РФ содержит одну коллизионную норму (правило о том, законодательство какой страны применяется к данным отношениям, осложненным «иностранным элементом») относительно формы и порядка и несколько - относительно условий заключения брака.

Брак на территории России совершается в той форме и в таком порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации независимо от гражданства жениха и невесты, т.е. заключается в органе загса при их личном присутствии; права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации этого факта и т.д.

Условия заключения брака (изложены в ст. ст. 12 - 14 СК РФ) определяются:

- 1) для иностранца - законодательством страны его гражданства, а если он имеет несколько гражданств - по его выбору;
- 2) для человека с двойным гражданством, одно из которых российское, - законодательством Российской Федерации;
- 3) для лица без гражданства - законодательством страны, где оно имеет постоянное место жительства.

По смыслу ст. 156 СК РФ, иностранный гражданин не связан только двумя условиями заключения брака, предусмотренными СК РФ (если аналогичные условия не содержатся в законе его государства):

- 1) взаимное добровольное согласие;
- 2) достижение брачного возраста.

Эти условия действуют только для российских граждан. Так, органы загса не могут отказать в заключении брака человеку, которому не исполнилось 18 лет, если по закону своей страны он уже достиг брачного возраста.

Третье условие изложено в п. 2 ст. 12 СК РФ и звучит так: «Брак не может быть заключен при наличии обстоятельств, указанных в статье 14 настоящего Кодекса». Этот запрет касается любого человека, вступающего в брак на территории России, независимо от его гражданства.

Это же правило охватывает браки российских граждан с иностранцами и лицами без гражданства, где бы они ни заключались.

В то же время российское право не регулирует браки, заключенные иностранными гражданами:

- между собой;

- за пределами Российской Федерации (если, конечно, иностранный закон не предписывает применение российского закона).

СК РФ (ст. 157) предоставляет право двум российским гражданам, проживающим за рубежом, заключить брак в дипломатических представительствах или консульских учреждениях Российской Федерации. При этом законодатель не требует, чтобы эти граждане находились за рубежом постоянно. Отсюда следует, что и временное проживание за пределами нашей страны дает им право зарегистрировать брак подобным образом.

Брак, заключенный в дипломатических представительствах (консульских учреждениях) Российской Федерации, приравнивается к зарегистрированному в органах загса и совершается в той же форме и порядке и на тех же условиях, т.е. по Семейному кодексу РФ.

Наряду с этим закон признает (при соблюдении норм ст. 14 СК РФ) браки между российскими гражданами, заключенными за пределами Российской Федерации по законам страны, где эти лица проживают.

Законодатель считает действительными браки, заключенные между двумя иностранными гражданами на территории России в дипломатических представительствах и консульствах иностранных государств, при наличии следующих условий:

- 1) оба лица, вступающие в брак, являются гражданами одного государства;
- 2) это государство назначило посла (консула) в Российской Федерации;
- 3) законы этого государства признают действительными браки, заключенные российскими гражданами в дипломатических представительствах и консульствах Российской Федерации на его территории.

Если хотя бы одно из перечисленных условий отсутствует, брак между указанными лицами, заключенный на территории России, но по законам другого государства, не может быть признан действительным на территории нашей страны.

Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, а при отсутствии совместного места жительства - законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов, не имевших совместного места жительства, определяются на территории России законодательством Российской Федерации (п. 1 ст. 161 СК РФ).

Пункт 2 ст. 161 СК РФ дает право супругам, не имеющим либо общего гражданства, либо совместного места жительства, самим избрать законодательство, по которому будет заключен их брачный договор (алиментное соглашение). Если же согласия по данному вопросу не достигнуто, к брачному договору (соглашению об уплате алиментов) применяется право:

- 1) государства бывшего совместного проживания супругов;

2) Российской Федерации.

В соответствии со ст. 162 СК РФ установление и оспаривание отцовства (материнства) определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению.

Порядок установления и оспаривания отцовства (материнства) на территории России определяется законодательством Российской Федерации. В случаях, если законодательством Российской Федерации допускается установление отцовства (материнства) в органах загса, проживающие за границей родители ребенка, из которых хотя бы один является гражданином России, вправе обращаться с заявлениями об установлении отцовства (материнства) в дипломатические представительства или в консульские учреждения Российской Федерации.

Таким образом, ст. 162 СК РФ вводит следующие коллизионные нормы:

1) материальное право при установлении и оспаривании отцовства - это всегда законодательство государства, гражданином которого ребенок является по рождению (даже если в дальнейшем его гражданство изменилось). Так, если ребенок - гражданин России, то его происхождение от матери (материнства) устанавливается на основании документов, подтверждающих, что он рожден этой женщиной, свидетельских показаний и др.; отцовство ее супруга удостоверяется свидетельством о браке. Отец ребенка, не состоящий в браке с его матерью, может подать заявление вместе с ней, а в ряде случаев - заявить о своем отцовстве самостоятельно. Иск человека, записанного отцом ребенка по одному из таких заявлений, об оспаривании отцовства не может быть удовлетворен, если в момент записи он знал, что фактически отцом не является;

2) процессуальное право, т.е. нормы, регулирующие порядок установления и оспаривания отцовства и материнства, - это законодательство Российской Федерации, если отцовство (материнство) устанавливается либо оспаривается в нашей стране. Так, при наличии свидетельства о браке, совместного заявления родителей (заявления отца) отцовство устанавливается органом загса, а если этих документов нет - в судебном порядке по заявлению человека, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка, достигшего совершеннолетия.

За границей функции органа загса выполняют дипломатические представительства (консульские учреждения) Российской Федерации. Поэтому, если хотя бы один из родителей является гражданином России, он может обращаться туда с соответствующим заявлением. Однако этот путь возможен лишь при условии, что установление отцовства не требует судебной процедуры.

На основании ст. 12 Закона о гражданстве ребенок является гражданином России по рождению, когда:

- оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство России (независимо от места рождения ребенка);

- один из его родителей имеет гражданство России, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);

- один из его родителей имеет гражданство России, а другой родитель является иностранным гражданином при условии, что ребенок родился на территории России либо если в ином случае он станет лицом без гражданства;

- оба его родителя или единственный его родитель, проживающие на территории России, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства при условии, что ребенок родился на территории России, а государство, гражданами которого являются его родители или единственный его родитель, не предоставляет ребенку свое гражданство.

Ребенок, который находится на территории России и родители которого неизвестны, становится российским гражданином в случае, если родители не объявятся в течение шести месяцев со дня его обнаружения.

Как указывает ст. 163 СК РФ, права и обязанности родителей и детей, в том числе обязанность родителей по содержанию детей, определяются законодательством государства, на территории которого родители и дети имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства права и обязанности родителей и детей определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок. По требованию истца к алиментным обязательствам и к другим отношениям между родителями и детьми может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок.

Методические рекомендации по подготовке к практическим занятиям

Подготовка к практическим занятиям включает в себя чтение и анализ нормативных правовых актов, судебной практики, учебной литературы, монографий, статей и конспекта лекций.

Задание к практическому занятию состоит из двух частей: теоретических вопросов и учебных задач (практико-ориентированных заданий).

При подготовке к ответу на теоретические вопросы необходимо уяснить содержание и значение основных понятий и категорий, используемых в семейном праве. Большую помощь при изучении новейшего семейного законодательства может оказать знакомство с дополнительной литературой, указанной в рабочей программе дисциплины, а также публикациями в следующих юридических журналах: «Закон», «Хозяйство и право», «Государство и право», «Право и экономика», «Журнал российского права», «Юрист», «Российская юстиция» и др.

Рекомендуется составлять планы ответов на теоретические вопросы.

Решать учебные задачи (выполнять практико-ориентированных заданий) необходимо в следующей последовательности:

1) внимательно прочитать условие задачи, сущность возникшего спора и все обстоятельства дела, проанализировать доводы сторон;

2) если в задаче приведено решение суда или иного органа, требуется оценить его обоснованность и законность;

3) определить, применение каких норм семейного права позволит ответить на поставленные вопросы;

4) проанализировать нормативные акты, регулирующие данные отношения, и объяснить, почему именно их следует применять в указанных случаях;

5) для обоснования решения использовать руководящие постановления высших судебных инстанций;

6) на основе подробного анализа семейного законодательства и судебной практики сделать вывод по каждому условию задачи.

Необходимо учитывать, что в некоторых задачах предусматриваются альтернативные варианты их решения в зависимости от представленных сторонами документов, доказательств и их оценки компетентными органами.

Методические рекомендации по организации самостоятельной работы

Самостоятельная работа студентов направлена на решение следующих задач:

— логическое мышление, навыки создания научных работ гуманитарного направления, ведения научных дискуссий;

— развитие навыков работы с разноплановыми источниками;

— осуществление эффективного поиска информации и критического анализа источников;

— получение, обработка и сохранение источников информации;

— преобразование информации в знание, осмысливание процессов, событий и явлений в России и мировом сообществе в их динамике и взаимосвязи, руководствуясь принципами научной объективности и историзма;

— формирование и аргументированное отстаивание собственной позиции по различным проблемам семейного права.

Самостоятельную работу по дисциплине следует начать сразу же после получения задания. Целесообразно начать работу с изучения теоретического материала по определенной теме курса путем ознакомления с конспектом соответствующей лекции или раздела учебника. Затем следует изучить нормативные правовые акты с учетом последних изменений и дополнений и судебную практику по вопросам, относящимся к данной теме. Для этого следует использовать электронные ресурсы: «Консультант Плюс», «Гарант».

Рекомендуется в письменном виде отвечать на вопросы теоретической части конкретной темы дисциплины, чтобы приступить затем к выполнению письменных практических работ, имея необходимые знания.

Самостоятельную работу выполнять к каждому практическому занятию в соответствии с планом. Практическое задание предполагает

подготовку ответа на теоретический вопрос, решение учебной задачи (выполнение практико-ориентированного задания), составление таблицы, схемы или проекта определенного документа (проекта искового заявления, брачного договора и др.). После изучения определенной темы на практическом занятии проводится контрольный срез (в форме тестирования, коллоквиума и проч.)

При выполнении задания контрольного среза не разрешается использовать нормативные правовые акты, учебники и специальную литературу.

Кроме того, для проверки результатов самостоятельной работы используются различные формы контроля, в том числе:

1. Устные опросы и собеседования на практических занятиях;
2. Проверка решения учебных задач и выполнения практико-ориентированных заданий (в устной или письменной формах на практическом занятии);
3. Проверка результатов контрольных срезов;
4. Заслушивание докладов;
5. Подготовка рефератов

Методические рекомендации по выполнению контрольной работы

Выполнение контрольной работы имеет целью овладение навыками аналитической и исследовательской работы по учебной дисциплине студентами заочной формы обучения и представляют собой систематическое, достаточно полное изложение авторского решения соответствующей проблемы или задания в рамках программы изучаемой учебной дисциплины. При выполнении контрольной работы студент должен продемонстрировать умение использовать и анализировать материал, полученный из разных источников, а также показать собственное понимание сущности проблемы.

Выполнение контрольной работы способствует приобретению студентами умения самостоятельной работы с учебной, научной и специальной литературой, нормативными правовыми актами, а также выделения в них главного, обобщения и логичного изложения изученного материала.

Контрольные работы выполняются в сроки, предусмотренные учебным планом и календарным учебным графиком.

Основные требования к написанию контрольной работы:

- логичность и целостность изложения текста работы (от общего к частному);
- соблюдение правил оформления работы;
- научное, литературное и техническое редактирование.

Объем контрольной работы должен составлять **15 – 20** страниц текста.

Контрольная работа **структурно** должна включать в себя следующие компоненты:

1. Титульный лист.

2. Оглавление.
3. Введение.
4. Основную часть.
5. Заключение.
6. Список использованных нормативных правовых актов и литературы.
7. Приложения (при необходимости).

Титульный лист является индивидуализирующим элементом выполненной студентом контрольной работы. На нем приводятся сведения, касающиеся его фамилии, имени, отчества, номера группы, в которой студент обучается, наименования факультета, кафедры, а также дисциплины, по которой выполняется контрольная работа и ее научный руководитель.

Оглавление контрольной работы должно содержать в себе структурный план исследования с указанием страниц размещения соответствующих блоков контрольной работы.

Во **введении** контрольной работы кратко обозначается область исследования, определяется его предмет. Объем введения должен составлять 1–2 страницы текста.

Основная часть контрольной работы, как правило, состоит из двух логически взаимосвязанных частей – теоретической (ответы на 2 вопроса) и практической (решение 3 задач). Содержание основной части варьируется в зависимости от специфики изучаемого вопроса. При этом её объем должен составлять **не менее 5** страниц теоретической части, и 5 страниц ответа на практическое задание.

Формулируя ответ на теоретический вопрос, студент должен выявить круг доктринальных, нормативных и правоприменительных источников исследования, проанализировать их, изложить логические умозаключения, с целью демонстрации понимания сути исследуемой проблемы и умения находить пути её решения. Не следует делать чрезмерно крупные или очень дробные абзацы текста. Целесообразно соблюдать чувство меры. Абзац – это синтаксическое целое, завершенная мысль, смысловая часть текста. Приводя авторские концепции, студент не должен изобилловать неаналитическим цитированием.

Выполняя практическое задание, студент в обязательном порядке должен привести нормативное обоснование решения конкретной юридической ситуации, по возможности, сослаться на позиции правоприменительной практики (включая постановления и определения высших судебных инстанций, материалы практики деятельности иных судов и мировых судей). Отсутствие в тексте решения ссылок на действующее законодательство, использование устаревших нормативных источников, а равно искажение смысла нормативных предписаний служит основанием для постановки отметки «не зачтено» с возвращением контрольной работы на доработку.

При решении практического вопроса, студент должен **руководствоваться** следующим:

1. Фактическое обстоятельства, составляющие содержание задачи, считаются доказанными.

2. Необходимо дать правильную юридическую квалификацию рассматриваемых в условиях задачи фактов и отношений: определить, какие правоотношения существуют между участниками, определить юридическое значение описанных фактов, установить права и обязанности сторон и т.д.

3. Юридическая квалификация фактов и отношений должна основываться на нормах права, текст этих норм необходимо процитировать в соответствующем объеме.

Решение должно содержать полный анализ и оценку условий задачи, указание тех норм права, которые регулируют рассматриваемые правоотношения, изложение мотивировки принимаемого решения и заключительных выводов, обоснованных ссылками на нормы права.

При решении задачи студентку **рекомендуется**:

- внимательно прочесть условия предлагаемого юридического казуса с целью уяснения его содержания, сущности возникшего спора и всех обстоятельств дела;
- установить всю совокупность отношений в предлагаемой ситуации и определить, какие из них являются правовыми;
- среди всех выявленных правоотношений выделить те, которые регулируются нормами права, установить их структурные элементы (объект, субъектов и содержание);
- определить, нормы каких отраслей права и правовых институтов применимы к данным отношениям, сформировать круг источников, которые необходимо использовать;
- внимательно проанализировать доводы сторон и дать им оценку с точки зрения действующего законодательства;
- если в задаче уже приведено решение суда или иного органа – оценить его законность и обоснованность.

Решая задачу, студент должен ответить на все сопутствующие теоретические вопросы, поставленные в ней. Следует иметь в виду, что не всегда предлагаемые казусы по причине краткости их изложения делают возможным дать лишь один определенный вывод. При индивидуальном анализе содержания задачи студентом, возможно предложение двух или более вариантов решения спора, в зависимости от конкретных обстоятельств дела, от характера применяемой правовой нормы (если она, например, носит диспозитивный характер).

При выполнении задания студенту не следует исключать элемента творчества, в связи с чем каждое из предлагаемых самостоятельных решений и видений имеет право на существование с обязательным обоснованием его с точки зрения соответствия действующему законодательству.

Решение задачи должно включать в себя: краткий анализ обстоятельств дела, нормативных правовых актов, научной литературы, судебной практики; обоснованные выводы, содержащие ссылки на конкретные нормы права с

полным и грамотным указанием на все необходимые данные об использованных при решении задачи источниках.

Для того чтобы правильно разрешить казус, рекомендуется использовать логический метод «от общего к частному».

В **заключении** подводятся итоги проделанной студентом работы, определяется степень достижения поставленной цели и задач исследования, формулируются краткие теоретические выводы. В заключении студенту не следует цитировать ранее изложенные в работе мысли, а равно дублировать уже написанную информацию.

Список использованных нормативных правовых актов и литературы представляет собой единый структурированный перечень, в котором студент приводит библиографическое описание и реквизиты литературных и нормативных источников, а также материалов судебной и иной правоприменительной практики. При составлении данного списка, студенту стоит отразить в нем все использованные материалы, прежде всего – те, на которые в работе были сделаны подстрочные сноски, а также те, которые были упомянуты непосредственно в текстовой части работы.

При желании, студент может дополнить текст контрольной работы **приложениями**, иллюстрирующими правильность и обоснованность сделанных в работе выводов и предложений. В качестве таких приложений могут выступать схемы, таблицы, статистические материалы, тексты судебных актов, разработанные законопроекты и др. Приложения выступают в роли составной части контрольной работы, и, как следствие, обязательно должны быть логически взаимосвязаны с объектом и предметом исследования.

Выполненная студентом контрольная работа за две недели до экзамена сдается специалисту по учебно-методической работе с целью регистрации в журнале и передачи на кафедру, за которой закреплена учебная дисциплина. Контрольная работа принимается старшим лаборантом кафедры и передается преподавателю для проверки.